

Уведомление о поступлении жалобы и
о приостановлении торгов

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Альфа-ЖАТ» (далее – Заявитель, вх. № 12405-ЭП/23 от 10.07.2023 г.) на действия организатора торгов открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») при проведении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи (номер извещения на сайте <https://company.rzd.ru/> – 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 от 29.06.2023 г., Лот № 1).

Заявитель сообщает следующее.

29.06.2023 года Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (Западно-Сибирская железная дорога - филиал ОАО «РЖД», далее – «Заказчик») на торговой площадке «РТС-тендер» (ООО «РТС-тендер») было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи.

Адрес страницы закупки в сети «Интернет»: https://rzd.rts-tender.ru/TenderInterests/LogViewAndRedirect?tenderId=15455286&tenderStatus=RTS_Notification

Проведение указанной закупки осуществляется в соответствии с требованиями и процедурами, установленными Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «Закон № 223-ФЗ»).

ООО «Альфа-ЖАТ» (далее – «Заявитель») является субъектом малого предпринимательства (малое предприятие) и осуществляет экономическую деятельность по торговле оптовой прочими машинами и оборудованием (код по ОКВЭД 46.69), в том числе имеет опыт по осуществлению поставок оборудования рамках проведения закупок в соответствии с нормами Закона № 223-ФЗ.

Желая принять участие в указанной закупочной процедуре, ООО «Альфа-ЖАТ» были выявлены существенные нарушения действующего законодательства при формировании и размещении закупочной документации, которые ограничивают возможность подачи заявки Заявителем, а также существенным образом ограничивают возможность участия в закупочной процедуре широкому кругу лиц.

В соответствии со ст. 6 Закона № 223-ФЗ контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Такой порядок установлен ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – «Закон о защите конкуренции»).

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьёй, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Срок подачи заявок в обжалуемой закупочной процедуре установлен до 07 часов 00 минут «31» августа 2023 года, таким образом, до указанного времени жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым заинтересованным лицом.

По мнению Заявителя, Заказчиком в техническом задании требования к части закупаемых товаров сформулированы таким образом, что им соответствует продукция единственного производителя, что является нарушением законодательства о закупочной деятельности.

В закупочной документации Заказчиком заявлены к закупке, в том числе, следующие товары:

№ пп	Наименование товара	Марка, чертёж	Типоразмер	Ед. изм.	Кол-во	Начальная (максимальная) цена за ед., руб., с НДС
3	СИСТЕМА СВЕТОДИОДНАЯ СВЕТООПТИЧЕСКАЯ КАРЛИКОВОГО СВЕТОФОРА	СССК.160.00.00-01	160 15BT IP54 210X114,5 ЖЕЛТЫЙ	ШТ	2	120 003,14

4	СИСТЕМА СВЕТОДИОДНАЯ СВЕТООПТИЧЕСКАЯ КАРЛИКОВОГО СВЕТОФОРА	СССК.160.00.00- 02	160 15ВТ IP54 210X114,5 ЗЕЛЕНЫЙ	ШТ	1	60 001,57
---	--	-----------------------	--	----	---	-----------

Общая начальная максимальная стоимость указанных Товаров составляет незначительную часть от общей стоимости товаров, подлежащих поставке, и равняется:

120 003,14 руб. + 60 001,57 руб. = 180 004,71 руб. (с НДС), т.е. всего 7,6% от общей начальной максимальной стоимости всех указанных в закупке товаров.

При этом товары, соответствующие данным характеристикам, выпускаются единственным производителем - АО НПО «РоСАТ», что подтверждается распечаткой с Интернет-сайта данного производителя.

Конструкторская документация СССК 160-1, в соответствии с которой должны быть выпущены подлежащие поставке товары, в свободном доступе отсутствует, держателем данной технической документации является исключительно АО НПО «РоСАТ».

Пунктом 2 Технического задания Заказчик прямо установил запрет возможности замены указанного товара, указанного в техническом задании, на эквивалентный.

Указанные требования Заказчика являются необоснованными и технически несостоятельными, искусственным образом ограничивающими конкуренцию, что подтверждается следующим.

Помимо светодиодных светооптических систем СССК-160-1, выпускаемых АО НПО «РоСАТ», на товарном рынке имеются иные аналогичные товары других производителей.

Так, например, АО «Транс-Сигнал» является разработчиком и изготовителем изделия «Система светооптическая светодиодная карликового железнодорожного светофора НКМР.676636.085 ТУ», которое является полностью совместимым и взаимозаменяемым с всеми светофорами, находящимися в эксплуатации на железной дороге, в том числе со светофорами производства АО «НПО «РоСАТ».

Указанный факт подтверждается соответствующим письмом АО «Транс-Сигнал» от 04.07.2023 года (Приложение № 5).

В соответствии с ч. 1 ст. 3 Закона № 223, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учётом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В силу ч. 6.1 ст. 3 Закона № 223 при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и чёткое описание указанных характеристик предмета закупки.

Таким образом, указанные требования были нарушены Заказчиком.

Согласно п.п. 3-4 ст. 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В нарушение указанных требований Заказчиком при проведении закупки № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 были искусственным образом созданы условия, влекущие за собой необоснованный недопуск для участия в данной закупочной процедуре товара, выпускаемого любыми производителями, кроме АО НПП «РосАТ».

Согласно последовательно отстаиваемой позиции ФАС России и территориальных подразделений ФАС России, в случае, если при закупке товаров среди требуемых к поставке позиций присутствует хотя бы один товар, требования к характеристикам которого установлены таким образом, что совокупности таких требований отвечает только товар единственного производителя, то положения документации о такой закупке имеют признаки ограничения количества участников закупки, так как закупить и поставить уникальный товар имеет возможность только ограниченный круг лиц, имеющий с производителем такого товара партнёрские отношения и/или иные договоры о сотрудничестве.

Кроме того, при наличии у Заказчика обоснованной потребности в поставке именно таких товаров, характеристики которых указаны в извещении, Заказчику необходимо удостовериться в несовместимости оборудования, установленного на объекте Заказчика, с оборудованием иных производителей, а также определить, каким образом требуемый товар наилучшим образом удовлетворяет потребность Заказчика, а также, в чем такой товар превосходит по характеристикам аналогичные товары, представленные на рынке, и в связи с чем в работе учреждения не могут быть использованы эквивалентные товары, в противном случае, пренебрежение указанными действиями указывает на избыточность потребительских свойств товара, что не допустимо ст. 19 Закона о контрактной системе.

Применительно к обстоятельствам обжалуемой закупки Заказчиком нарушены оба указанных требования, а именно:

1) Заказчиком не доказано наличие обстоятельств, препятствующих возможности использования товаров-эквивалентов, представленных на товарном рынке, совместимость и взаимозаменяемость которых с указанными в закупочной документации товарами подтверждена Заявителем;

2) Заказчиком в один лот объединены функционально не связанные между собой «монопольные» и «немонопольные» товары.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии признаков необоснованного ограничения конкуренции в нарушение требований действующего законодательства.

В результате действий Заказчика Заявитель оказался необоснованно лишён возможности принять участие в данной закупочной процедуре ввиду отсутствия у Заявителя возможности поставки светодиодных систем СССК-160-1, выпускаемых АО НПО «РосАТ», прямого запрета на поставку светодиодных систем-эквивалентов, выпускаемых иными производителями, а также вследствие этого оказался лишён возможности поставки оставшихся 36 товарных позиций, чья общая стоимость составляет 92,4% об общей начальной максимальной стоимости подлежащих поставке товаров в рамках указанной закупочной процедуры.

Согласно ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В силу ч.ч. 18-19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст.ст. 17, 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ст.ст. 3, 6 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Заявитель просит:

1. Признать незаконными действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи.

2. Принять меры по устранению нарушений действующего законодательства при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего

предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи, в том числе, путём выдачи предписания об устранении нарушений.

3. Приостановить проведение открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи, до момента рассмотрения жалобы по существу и вынесения мотивированного решения;

4. Запретить Заказчику - ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) и его структурным подразделениям заключать договор по итогам проведения открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1925/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки оборудования СЦБ и связи, до момента рассмотрения жалобы по существу и вынесения мотивированного решения;

5. Привлечь виновных лиц к предусмотренной действующим законодательством ответственности.

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, ОАО «РЖД» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок до **17.07.2023** года документы и сведения, указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится **19.07.2023 года в 10-00 часов**, по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3, этаж 10, каб. 1007.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы.

Уведомляем Вас о возможности участия в рассмотрении жалобы путём использования систем видеоконференцсвязи (далее - ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в рассмотрении жалобы Новосибирским УФАС России посредством ВКС следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных видеореамеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении жалобы в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лица, участвующего в рассмотрении жалобы или его законного представителя, жалоба может быть рассмотрена в отсутствие указанного лица.

При этом лицо или его представители вправе участвовать при рассмотрении жалобы лично. Рассмотрение состоится по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, д. 3, этаж 10, каб. 1007, регистрация в кабинете 1016, этаж 10.