

РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-774/2021

21 апреля 2021 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу Общества с ограниченной ответственностью Научно-производственное предприятие «ТрансМашКомплект» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1223/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей (№ извещения 32110116725 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

в отсутствие представителя Общества с ограниченной ответственностью Научно-производственное предприятие «ТрансМашКомплект», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителей ОАО «РЖД» - <...> (представитель по доверенности № ЦДЗС-3/Д от 05.02.2021 г.), <...> (представитель по доверенности № 3-Сиб ДМС-5/Д от 21.11.2020 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью Научно – производственное предприятие «ТрансМашКомплект» (вх. № 5437э от 01.04.2021 года) на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1223/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей (№ извещения 32110116725 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

В Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС №32110116725), на сайте www.rzd.ru (раздел «Тендеры»), а также на электронной площадке «РТС-тендер» (на

сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее - ЭТЗП) (вместе далее - сайты) 24 марта 2021 года было размещено Извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №1223/0АЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей. Дата окончания срока подачи заявок - 1 апреля 2021 года (6 ч. 00 мин.).

В подпункте 1.7.1.1. пункта 1.7.1. Документации «Проведение квалификационного отбора участников. Квалификационные требования к участникам закупки» установлено следующее требование: «Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем по позициям с №4-7 технического задания. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем,

- по позиции 7 - батарея аккумуляторная свинцовая Sonnenschein A412/120 A (Или эквивалент) найти эквивалент соответствующих ГОСТу 33477-2015 и СТО РЖД 08 021-2015 аккумуляторов подателю жалобы не удалось.

Когда податель жалобы обратился к ООО «Акку-Фертриб» (официальный дистрибьютор SONNENSCHNEIN) с просьбой направить ему коммерческое предложение на:

1. АККУМУЛЯТОР СВИНЦОВО-КИСЛОТНЫЙ SONNENSCHNEIN A512/55.0 A 12В 55А/ЧАС (Или аналог) напряжение 12В, емкость (С20 до 1,75 В/эл) не менее 55 А/ч, габаритные размеры не более 261x138x216мм, срок службы не менее 12 лет, вес не менее 17,1 кг - 1 ШТ2.

2. БАТАРЕЮ АККУМУЛЯТОРНУЮ Sonnenschein A412/120 A 12В 120А/ЧАС (Или аналог) напряжение 12В, номинальная емкость (СЮ до 1,8 В/эл при 20°C) не менее 120 А/ч, макс. нагрузка не менее 770А, ток короткого замыкания не менее 2118А, внутреннее сопротивление не более 5,7 мОм, габаритные размеры не более 513x223x223мм, вес не менее 45,5 кг, тип вывода конусный "А", срок службы не менее 15 лет — 8 ШТ, то от их ведущего инженера Казачек Романа Сергеевича получили ответ следующего содержания: «Добрый день! Мне надо знать кому поставка, т.к. похожий конкурс по РЖД Новосибирск, а там участвует наша организация». Из содержания процитированного письма следует, что ООО «Акку-Фертриб», увидев в лице подателя жалобы конкурентов отказались осуществить ему поставку запрашиваемой нами продукции (аккумуляторов), что стало следствием установления в подпункте 1.7.1.1. пункта 1.7.1. Документации необоснованных ограничений.

Из изложенного следует, что установление в подпункте 1.7.1.1. пункта 1.7.1. Документации «Проведение квалификационного отбора участников. Квалификационные требования к участникам закупки» по позициям 4-7 Документации требования предоставления согласия производителя на поставку выпускаемых ими аккумуляторов влечёт необоснованное ограничение количества участников закупки и, соответственно, ограничение конкуренции. Известно, что в силу п.п. 8,9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», создание дискриминационных условий и создание препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам - запрещено.

Жалоба ООО «ТрансМашКомплект» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Открытое акционерное общество «РЖД» представило следующие возражения на жалобу.

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) правовую основу закупок товаров, работ и услуг лицами, подпадающими под действие данного закона, составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, непосредственно сам Закон о закупках, а также Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденное советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 г., введенное в действие распоряжением ОАО «РЖД» от 12.07.2018г. № 1481р (далее - Положение о закупке ОАО «РЖД»), а также соответствующая Аукционная документация.

При этом, Положение о закупке ОАО «РЖД» является основополагающим документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки, включая способы закупки и условия их применения.

При организации и проведении Аукциона Заказчик руководствовался Законом о закупках, Положением о закупке ОАО «РЖД», а также соответствующей Аукционной документацией.

Заявитель жалобы ошибочно полагает, что Заказчик неправомерно установил в Аукционной документации требование о подтверждении наличия у участника права поставки оборудования по позициям № 4-7 технического задания, а именно: батареи аккумуляторные (POWERSAFE 12V190F, SONNENSCHNEIN A412/120 А - п. 6, 7 Технического задания), батареи аккумуляторные свинцовые (56PZV-385P, SONNENSCHNEIN A512/55.0 А - п. 4, 5 Технического задания).

Заказчик считает доводы, изложенные в жалобе Заявителя, необоснованными по следующим основаниям.

От качества вышеуказанной продукции зависит безопасность жизни граждан Российской Федерации, пассажиров и работников железнодорожного транспорта, а также эффективность работы ОАО «РЖД» в целом.

Во избежание выхода из строя комплекса технических средств железнодорожной автоматики и телемеханики (далее - ЖАТ), необходимых для обеспечения безопасного руководства эксплуатационными процессами на железных дорогах, на постах электрической централизации (далее - ЭЦ) устанавливаются аккумуляторные батареи, указанные в Техническом задании под номером 5-7:

- батарея аккумуляторная свинцовая (SONNENSCHNEIN A512/55.0 A, п. 5);
- батарея аккумуляторная (POWERSAFE 12V190F, п. 6);
- батарея аккумуляторная (SONNENSCHNEIN A412/120 A, п. 7).

Батареи аккумуляторные свинцовые (56PZV-385P, п. 4) устанавливаются на пассажирские вагоны с автономной и принудительной системой электроснабжения для питания электропотребителей.

Поэтому данная продукция, планируемая к закупке, напрямую связана с обеспечением безопасности движения на железнодорожном транспорте, так как является специфичной и предназначена для установки на постах ЭЦ, устройствах ЖАТ, а также в пассажирских вагонах. Указанная продукция обеспечивает бесперебойную и качественную работу систем по контролю стрелочных переводов и работу автоматизированных систем управления подвижным составом. Кроме того, данный тип аккумуляторов предназначен для эксплуатации в экстремальных условиях, установка некачественных батарей может привести к сбоям в работе или отказу автоматизированных систем железнодорожной автоматики, что недопустимо.

Пост электрической централизации (ЭЦ) - это помещение на железнодорожной станции, в котором располагается комплекс систем ЖАТ, предназначенный для управления движением поездов и маневровых единиц на станциях и сортировочных горках, обеспечивающих функционирование сигналов (светофоров), стрелок, их взаимозависимость, установку и замыкание маршрутов, контроль проследования поездов по маршрутам, размыкание маршрутов (фото прилагается).

Системы железнодорожной автоматики управляют устройствами сигнализации, централизации и блокировки, обеспечивают безопасность и необходимую пропускную способность железных дорог, они предназначены для автоматизации процессов управления движением поездов, а также для повышения производительности и эффективности труда эксплуатационного персонала. Системы телемеханики контролируют работу системы железнодорожной автоматики.

Продукция по позициям № 5-7 Технического задания заявлена Заказчиком для замены аккумуляторных батарей на посту ЭЦ станции Инская, являющейся одной из важнейших сортировочных станций России. Станция по характеру работы является сортировочной, транспортный узел соединяет грузы Кузбасского, Уральского региона и Средней Азии, обеспечивая вагонопоток в пяти направлениях. На станции расположено 423 стрелочных перевода, ежедневный вагонооборот составляет более 27 тысяч. Комплекс ЖАТ на станции отвечает за работу всех технических средств железнодорожной автоматики и телемеханики, а также за работу сложнейшей системы вагонозамедлителей на сортировочных горках.

Техническое задание Заказчика формируется на основании заявок предприятий, непосредственно участвующих в перевозочном процессе. Так, филиалу ОАО «РЖД» - службе автоматики и телемеханики Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры для осуществления плановой замены аккумуляторных батарей

питания для аппаратуры железнодорожной автоматики и телемеханики на постах ЭЦ ст. Инская требуется поставка во 2-м квартале 2021 г. в количестве 25 штук батарей аккумуляторных и аккумуляторов свинцово-кислотных Sonnenschein (письмо от 05.02.2021 г. № ИСХ-3421/ЗСиБШ).

Вышеуказанные аккумуляторные батареи должны производиться в строгом соответствии с требованиями ГОСТ 33477-2015 «Система разработки и постановки продукции на производство (СРПП). Технические средства железнодорожной инфраструктуры. Порядок разработки, постановки на производство и допуска к применению» и СТО РЖД 08.021-2015 «Устройства железнодорожной автоматики и телемеханики. Порядок разработки, испытаний и постановки на производство».

Согласно Руководству по эксплуатации МЕСД.563324.002 РЭ батареи аккумуляторные свинцовые 56PzV-385P предназначены для питания электропотребителей пассажирских вагонов с автономной и принудительной системой электроснабжения. Свинцовый аккумулятор PzV-385P имеет герметично закрытую пробку с регулирующим клапаном, не требующим приготовления, контроля и корректировки уровня и плотности электролита и доливки дистиллированной воды в течение всего срока службы аккумулятора.

Руководством АО «Федеральная пассажирская компания» было установлено, что с 01.07.2015 г. на вагоны-рестораны, вагоны-буфеты, штабные вагоны и на вагоны, оборудованные котлами на пеллетном топливе, необходимо устанавливать необслуживаемые кислотные аккумуляторные батареи 56PzV-385P, в целях сокращения эксплуатационных затрат, связанных с техническим обслуживанием пассажирских вагонов, в случае полной браковки аккумуляторной батареи по сроку службы или техническому состоянию при проведении плановых видов ремонта и в эксплуатации на пассажирских вагонах с установкой кондиционирования воздуха с системой электроснабжения (копия факсограммы от 18.06.2015 г. № ИСХ.6848/ФПК прилагается).

Для Заказчика обязательным требованием при составлении технического задания является факсограмма Управления автоматики и телемеханики ОАО «РЖД», согласно которой при применении и проектировании в устройствах ЖАТ на железных дорогах ОАО «РЖД» необходимо использовать аккумуляторы SUNLIGHT 14V2PzV110S (копия факсограммы от 20.06.2017 г. № ИСХ.-22253/ЦДИ прилагается).

Приказом начальника Управления автоматики и телемеханики ОАО «РЖД» от 04.02.2019 г. № ЦДИ-40 утвержден перечень систем, аппаратуры и оборудования железнодорожной автоматики и телемеханики, разрешенных по результатам приемочных испытаний к проектированию для объектов ОАО «РЖД», в числе которых малообслуживаемые свинцово-кислотные аккумуляторы фирмы «ExideTechnologiesGmbH», являющейся изготовителем указанных аккумуляторов торговой марки Sonnenschein (копия приказа и письма прилагается).

Свинцово-кислотные батареи торговой марки Sonnenschein зарекомендовали себя, как надежные и долговечные автономные источники тока для систем железнодорожной автоматики и телемеханики, сроком службы в режиме непрерывного подзаряда 15 лет, с отсутствующими ограничениями при перевозке железнодорожным транспортом.

Поэтому, в целях исключения вероятности поставки контрафактной продукции,

Заказчиком в Аукционную документацию были включены квалификационные требования, касающиеся условий поставки.

Предъявляемое требование, установленное в п. 1.7.1.1 позволяет контролировать производство и поставку товара. Кроме того, производитель несет гарантийные обязательства на изготавливаемый и поставляемый товар, что существенно снижает риски невыполнения обязательств контрагентом, и исключает поставку некачественного или контрафактного товара, что может привести к чрезвычайным происшествиям. В случае поставки контрафактного товара ОАО «РЖД» может понести риски, связанные с эксплуатацией аккумуляторных батарей в части безопасности использования, а также финансовые риски при гарантийном обслуживании поставленного товара или при его замене. Установка некачественных батарей может привести к сбоям в работе или к отказу автоматизированных систем железнодорожной автоматики.

Согласно пунктам 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и подпунктам 1, 9 пункта 243 Положения о закупке в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Требованиями пункта 199 Положения о закупке предусмотрено право по установлению к участникам закупки единых требований, в том числе квалификационных требований, которые устанавливаются в документации о закупке в зависимости от технических, технологических, функциональных (потребительских) характеристик товаров, работ, услуг, требований, предъявляемых к их безопасности, и/или иных показателей, связанных с определением соответствия участника закупки требованиям, предъявляемым законодательством Российской Федерации, нормативными документами.

При этом, согласно пункту 202 Положения о закупке, перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, предусматривается в документации о закупке. Данные требования предъявляются в равной степени ко всем участникам процедуры, не ограничивают допуск к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований и не создают преимущественных условий участникам (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

Во исполнение требований Закона о закупках, в соответствии с требованиями Положения о закупке, пунктом 1.7.1.1 Аукционной документации определены следующие квалификационные требования к участникам Аукциона:

«Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем по позициям № 4-7 технического задания. В подтверждение того, что участник является производителем, либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки должен представить (по позициям № 1-3 технического задания:

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

или

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор с производителем товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров.

Документы, перечисленные в пункте 1.7.1.1 аукционной документации, представляются в электронной форме в составе аукционной заявки».

Таким образом, участнику в аукционной документации в подтверждение наличия статуса производителя или права поставки, предоставлено право представить любой документ, подтверждающий, что производитель имеет право на поставку или является производителем товара. Предоставление таких документов отражает не только серьезность намерений участника, но и подтверждает возможность действительной поставки качественной продукции в объеме и в сроки, установленные Аукционной документацией.

В связи с чем, установление в Аукционной документации конкретных квалификационных требований к претендентам для определенной закупки, предъявляемых равным образом ко всем претендентам, не является нарушением норм законодательства, не может рассматриваться как условие, ограничивающее конкуренцию, а, напротив, в силу пунктов 1, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках является необходимым и обязательным условием, определенным пунктами 199-202 Положения о закупке.

Правомерное и обоснованное включение пункта 1.7.1.1 в Аукционную документацию позволяет установить легальность товара на рынке, что товар не является контрафактным и действительно произведен промышленно, а не кустарно, что минимизирует риски поставки некачественного товара. Специфика деятельности ОАО «РЖД» требует объективно повышенного внимания к потенциальным поставщикам, к своевременности поставки товара, а также к гарантии качества поставляемого товара.

Вышеуказанное квалификационное требование позволяет выявить наилучшие условия для поставки товаров, обеспечить гарантии их качества и не имеет целью ограничить конкуренцию на каком-либо товарном рынке. В закупке может принять участие любое лицо, представившее документальное подтверждение реальной возможности исполнения договора, заключаемого по результатам подведения итогов аукциона, путем подтверждения информации о происхождении и производителе товара, как через непосредственно производителя, так и его дилера либо поставщика.

Требование о том, что участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем,

установленное в п. 1.7.1.1 Аукционной документации, применялись в равной мере ко всем участникам Аукциона. При этом, определение таких квалификационных требований не противоречит положениям Закона о закупках и не создает условий, при которых конкуренция может быть ограничена.

Данное требование, предъявленное Заказчиком к участникам Аукциона, не повлекло за собой ограничения их количества, поскольку они имели возможность подтвердить свое соответствие указанному требованию путем предоставления различных документов, включая информационные письма, договоры или иные подтверждающие документы. Изложенные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии ограничения конкуренции и нарушений прав участников.

Доказательств того, что требование пункта 1.7.1.1 было включено в Аукционную документацию в интересах определенного хозяйствующего субъекта, не имеется, что свидетельствует об отсутствии применения со стороны ОАО «РЖД» принципа дискриминации и (или) ограничения конкуренции по отношению к Заявителю жалобы при проведении Аукциона. Данное квалификационное требование о подтверждении участником права на поставку товара в равной мере применялись ко всем участникам Аукциона. В установленный Аукционной документацией срок - 01.04.2021 года - на Электронную площадку «РТС-тендер» www.rts-tender.ru поступили первые части заявок от трех участников (технические предложения). Рассмотрение первых частей заявок назначено на 08 апреля 2021 г.

Доказательств, свидетельствующих о наличии у иных лиц интереса к участию в Аукционе, которые не смогли его реализовать в результате установления пункта 1.7.1.1 Аукционной документации, в жалобе Заявителя не отражены. Все участники закупки, подав свои заявки, выразили согласие с Аукционной документацией, ни у кого не возникло сомнений по поводу содержания и правомерности пункта 1.7.1.1 Аукционной документации.

Кроме того, учитывая позицию ФАС России, изложенную в его письмах по вопросам применения Закона о закупках от 26.06.2014 г. № АЦ/25658-ПР/14, от 24.12.2012 г. № ИА/44025/12 (п. 8), а также в письме Минэкономразвития России от 02.09.2011 г. № Д28-317, во исполнение требований ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, в соответствии с требованиями п. 199 Положения о закупке, требование пункта 1.7.1.1 Аукционной документации установлено правомерно и обоснованно.

Позже, в подтверждение данной позиции ФАС России было указано, что «Законом о закупках не установлены ограничения в определении требований к участникам закупки, а также не определены конкретные показатели, которые должны применяться заказчиками, равно как и не установлен запрет на использование определенных показателей. Такие показатели устанавливаются самостоятельно заказчиками в документации о закупках» (решение ФАС РФ от 12.05.2016 г. № 223ФЗ-192/16), из чего следует вывод о самостоятельности действий заказчика при установлении требований к участникам закупки и отсутствии каких-либо ограничений в определении требований и (или) каких-либо конкретных показателей при проведении закупки.

Таким образом, требование пункта 1.7.1.1 Аукционной документации о подтверждении участником права на поставку товара, в соответствии с положениями ч. 6 ст. 3 Закона о закупках и п.п. 199, 203 Положения о закупке в равной мере применялось ко всем участникам Аукциона без исключения, и не

может быть нарушением норм законодательства, не может рассматриваться как условие, ограничивающее конкуренцию, а, напротив, в силу п.п. 1, 9 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках, является необходимым и обязательным условием.

Вместе с тем, в силу ч. 1 ст. 17 Закона об ограничении конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников; создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено Федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов; участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организатора торгов или работников заказчиков в торгах; участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Таким образом, для констатации события нарушения в рассматриваемом случае необходимо установить факт ограничения, недопущения, устранения конкуренции или возможность наступления таких последствий; действительные либо возможные негативные последствия для конкуренции (соперничества хозяйствующих субъектов на определенном товарном рынке) имеют квалифицирующее значение.

Более того, сам факт включения в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах, необоснованное ограничение конкуренции по отношению к участникам закупки, нарушение равноправия, справедливости, создание дискриминации, и не является нарушением ст. 17 Закона об ограничении конкуренции. Для целей применения указанной статьи недостаточно установить, что Заказчиком, действующим в рамках Закона о закупках, установлены определенные требования к участникам, необходимо также установить направленность действий Заказчика на ограничение конкуренции. В данном случае отсутствует направленность действий ОАО «РЖД» на ограничение конкуренции.

Ограничением конкуренции может быть признано не любое ограничение круга потенциальных участников путем установления определенных требований к участникам, а лишь незаконное ограничение круга потенциальных участников закупки путем установления требований, не соответствующих положениям Закона о закупках.

Таким образом, установление на стадии отбора участников процедуры проверки наличия возможности у претендентов права поставки товара не противоречит ни Закону о закупках, ни Закону о защите конкуренции.

Суть требования пункта 1.7.1.1 Аукционной документации заключается в наличии документально подтвержденного права поставки товара, являющегося предметом открытого аукциона в электронной форме.

Представление документального подтверждения права поставки товара позволяет оценить степень надежности претендента применительно к его

возможности выполнить поставку, а также способность претендента своевременно удовлетворить потребность заказчика, что соответствует целям, закрепленным в ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.

В противном случае, участие в закупке недобросовестного лица, у которого отсутствует право поставки товара, может привести к срыву срока поставки, расторжению договора, необходимости повторно осуществлять закупку, и, в конечном счете, приведет к неэффективному использованию денежных средств, выделенных Заказчиком на ее проведение.

Таким образом, в данной закупке может принять участие любое лицо, представившее документальное подтверждение реальной возможности исполнения договора, заключаемого по результатам подведения итогов открытого аукциона в электронной форме.

Данное квалификационное требование нельзя считать незаконным в виду того, что для ОАО «РЖД» исключительно важно заключить договор с контрагентом, который имеет все средства (включая установленные договорные отношения) для надлежащего исполнения принятых на себя обязательств, в том числе обеспечения гарантированной и своевременной поставки продукции на полигон Западно-Сибирской железной дороги. Потенциальному участнику в Аукционной документации дано право представить в подтверждение права поставки товаров, предоставленных производителем, любой документ, подтверждающий, что планируемая к поставке продукция, не является контрафактной и будет действительно поставлена.

Соответственно, Заказчиком предусмотрены все возможные варианты подтверждения информации о происхождении и производителе продукции, как через непосредственно производителя, так и его дилера, поставщика.

Таким образом, Заказчиком установлен выбор для потенциальных и (или) настоящих (действительных) участников Аукциона для подтверждения предоставляемой информации по пункту 1.7.1.1 Аукционной документации.

Таким образом, у каждого потенциального участника Аукциона имеется равная возможность заранее изучить Аукционную документацию, ознакомиться с требованиями Заказчика, самостоятельно оценить свои возможности и представить максимальный пакет документов.

К таким выводам пришел Арбитражный суд Новосибирской области в решении от 08.02.2018 г. по делу № А45-26612/2017, предметом рассмотрения которого была оценка аналогичного пункта 1.7.1.1 Аукционной документации.

Как указывалось ранее, продукция, закупаемая для нужд ОАО «РЖД», носит особый, важный характер, поскольку направлена на обеспечение безопасности деятельности ОАО «РЖД» и своевременность поставки в нужных объемах товаров для обеспечения бесперебойного осуществления Заказчиком своей хозяйственно-производственной деятельности. В данной связи, ОАО «РЖД» важно понимать, насколько надежный поставщик будет осуществлять поставку, действительно ли имеются гарантии отгрузки необходимого товара либо это компания-однодневка, не способная исполнить договор, что, в свою очередь, приведет к срыву поставок, необходимости поиска нового поставщика, дополнительным имущественным

потерям и затратам Заказчика.

Требование о предоставлении документов, подтверждающих право поставки товара, вопреки мнению Заявителя жалобы, не может свидетельствовать о том, что данные требования ставят участников в неравные, несправедливые и дискриминационные условия, а также создают условия для необоснованного ограничения конкуренции между участниками, что подтверждается следующим:

- по смыслу ч. 1 ст. 1 Закона о закупках в торгах участвуют лишь те претенденты, которые могут своевременно и полно удовлетворить потребности заказчика в товарах, работах услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, следовательно, включение в Аукционную документацию к данному Аукциону условий (требований), предусмотренных пунктами Аукционной документации, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих таким целям, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах и не является нарушением Закона об ограничении конкуренции; требования к участникам закупки, связанные с наличием у них документов, подтверждающих право поставки товара, сами по себе не могут свидетельствовать об ограничении конкуренции на каком-либо товарном рынке;

- действуя добросовестно, заказчик вправе предъявить требования к участникам закупки, исходя из своих потребностей, целей, значимости и характера заказа, условий безопасности, которым могут не соответствовать все субъекты хозяйственной деятельности, поскольку правомерная конкуренция состоит в соперничестве и в формировании любым лицом лучшего предложения по исполнению заказа;

- требования к участникам закупки не могут расцениваться как ограничение одних и предоставление преимущества другим хозяйствующим субъектам, так как в соответствии с официальным определением понятия, установленным в п. 4 ст. 4 Закона об ограничении конкуренции, конкуренция - это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке. Следовательно, включение пункта 1.7.1.1 Аукционной документации и будет являться процессом соперничества между хозяйствующими субъектами при проведении данного Аукциона;

- к основным принципам сферы закупок относятся не только обеспечение конкуренции (создание равных условий между участниками закупки), но и принцип ответственности за результативность обеспечения нужд заказчика, а также принцип эффективности осуществления закупки (выявление лица, которое в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования);

- включение в аукционную документацию условий, касающихся требований пунктов Аукционной документации, которые в итоге приведут к исключению из числа участников закупки лиц, не отвечающих (в силу своей специфики) очевидным потребностям Заказчика, не является нарушением положений Закона о закупках, поскольку то обстоятельство, что не каждая организация имеет необходимых специалистов, оборудование, материальные ресурсы, договоры с

производителями (дилерами), не означает, что для этих организаций создаются препятствия в выполнении тех видов работ, в отношении которых имеются соответствующие специалисты, оборудование, материальные ресурсы, разрешения и лицензии, договоры с производителями (дилерами); возможность осуществлять те или иные виды услуг по поставке товаров (работ), а также быть участником иных закупок зависит от желания самого поставщика, который может заблаговременно разрешить вопросы по привлечению необходимых специалистов, приобретению техники и материальных ресурсов, заключению договоров с производителями (дилерами) и получении от них информационных писем и иных документов, подтверждающих право поставки;

- невозможность участия в торгах неопределенного круга субъектов связана не с неправомерными действиями заказчика, а с возможностями самих потенциальных участников соперничать друг с другом на определенном товарном рынке.

Кроме того, исполнение договора по результатам закупки остальными лицами, у которых в настоящее время отсутствует товар (право и (или) гарантия на поставку (отгрузку) товара), в случае признания их победителями, точно так же будет зависеть от действий третьих лиц. В частности, не забронировав товар у производителя, последний может продать необходимый ассортимент, что сделает невозможным и исполнение договора победителем по результатам проведенного Аукциона.

Включение данного условия направлено на гарантированное и своевременное поступление товара для обеспечения непрерывности и эффективности процесса деятельности Заказчика, а не с целью ограничить конкуренцию на каком-либо товарном рынке.

В ч. 1 ст. 1 Закона о закупках закреплены, в том числе, такие цели как создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также эффективное использование денежных средств. Данные цели являются определяющим фактором при установлении Заказчиком требований, предъявляемых к участникам проводимой закупки.

В частности, заслуживает внимания правовая позиция Президиума ВАС РФ, изложенная в Постановлении от 28.12.2010 г. № 11017/10, согласно которой основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников закупки, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере закупки.

Следовательно, установление Заказчиком требования о подтверждении участником права поставки соответствует принципам целевого и эффективного расходования денежных средств Заказчика, осуществления экономически обоснованных и разумных затрат, а также удовлетворения потребностей Заказчика в поставке качественного товара.

Поскольку к целям установления Заказчиком квалификационных требований к

участникам закупки (касающихся наличия у последних статуса производителя товара или уполномоченного дилера производителя) относится надлежащее исполнение поставщиками договоров, снижение рисков заказчика и неблагоприятных последствий для него, действия Заказчика по установлению пункта 1.7.1.1 в Аукционной документации не ограничивают допуск к участию в Аукционе, не создают преимущественных условий его участникам, не противоречат положениям Закона о закупках и не влекут нарушения антимонопольного законодательства.

Данные условия, вопреки доводам заявителя, не ограничивают круг поставщиков, поскольку по смыслу ст. 506 ГК РФ поставщиком товаров может быть лицо, которое производит либо закупает товар, чему не противоречат условия пункта 1.7.1.1 Аукционной документации.

К таким выводам пришли Суды при рассмотрении аналогичных дел, что нашло свое подтверждение в Определениях Верховного Суда Российской Федерации от 03.04.2015 г. № 306-КГ15-1535, от 09.02.2017г. № 305-КГ16- 20133, от 17.02.2017 г. № 305-КГ16-20584, от 13.06.2017г. №305-КГ17-6231 по делу №А40-30023/2016, от 26.05.2017 г. № 305-КГ17-5188 по делу № А40- 234672/2015; Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 11.10.2016 г. по делу № А40-180170/15.

Поэтому включение в Аукционную документацию условий, предусмотренных пунктом 1.7.1.1, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в закупках и квалифицироваться как нарушение Закона об ограничении конкуренции, а также Закона о закупках.

Законность и обоснованность включения в Аукционную документацию требований пункта 1.7.1.1 Аукционной документации подтверждается, помимо вышеизложенного, многочисленными вступившими в законную силу судебными актами: Определениями Верховного Суда Российской Федерации от 13.06.2017г. №305-КГ17-6231 по делу №А40-30023/2016, от 03.04.2015 г. № 306-КГ15-1535 по делу №А65-8455/2014, от 17.02.2017 г. № 305-КГ16-20584 по делу №А40-220477/15, от 09.02.2017г. №305-КГ16-20133 по делу №А40- 180170/2015, от 26.05.2017г. №305-КГ17-5188 по делу №А40-234672/2015, от 03.04.2015 г. № 306-КГ15-1535 по делу № А65-8455/2014; Постановлениями Арбитражного суда Московского округа от 25.01.2017 г. по делу № А40- 234672/2015, от 18 октября 2016г. по делу №А40-220477/15, от 08.02.2017 N Ф05-18751/2016 по делу NA40-30023/16, от 30.05.2017г. по делу №А40-156125/2016; Постановлениями Девятого арбитражного апелляционного суда от 17.03.2017 г. по делу А40-178954/16, от 19 декабря 2016 г. по делу № А40- 108923/16, от 17.09.2014 г. по делу № А65-8455/2014, от 14.11.2016 г. по делу № А40-37868/16; Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 22.09.2016 NФ09-8071/16 по делу NA76-20879/2015; Постановлением Арбитражного суда Поволжского округа от 08.12.2014 г. № Ф06-17789/2013 по делу № А65-8455/2014; Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 13.11.2014 г. № 08АП-9307/2014 по делу № А75- 3424/2014.

Более того, Федеральная антимонопольная служба России и ее территориальные управления неоднократно признавали правомерным установление Заказчиком в Аукционной документации требований о подтверждении участником права поставки, что подтверждается следующими решениями: Решение ФАС России от 04.06.2015 г. № 223ФЗ-105/15; Решения Санкт-Петербургского УФАС России от 15.06.2015 г. по жалобе № Т02- 257/15, от 09.06.2015 г. по жалобе № Т02-243/15, от

19.05.2015 г. по жалобе № Т02-207/15, от 15.08.2014 г. по жалобе № Т02-325/14, от 18.04.2013 г. по жалобе № Т10-59/13; Решение Якутского УФАС России от 19.04.2016 г. по результатам рассмотрения жалобы № 02-74/18.1-16.

Таким образом, Заказчиком установлена определенная квалификация участника, имеющая для ОАО «РЖД» приоритетное значение, в первую очередь, для подтверждения гарантии качества и законности происхождения товара, возможности проследить передвижение товара от производителя к участнику Аукциона (потенциального поставщика) и исключить поставку контрафактных аккумуляторных батарей (предназначенных для работы автоматизированных систем управления подвижным составом, постов ЭЦ, устройств железнодорожной автоматики и телемеханики, пассажирских вагонов, а также контроля стрелочных переводов), обеспечив квалифицированное гарантийное и послегарантийное обслуживание товара в будущем.

Применение контрафактной продукции может стать причиной сбоев работы систем на объектах Заказчика, что, в свою очередь, влияет на безопасность процесса эксплуатации объектов, перевозки пассажиров и грузов, что недопустимо для Заказчика, снабжающего не только полигон Западно-Сибирской железной дороги, но и другие регионы.

С учетом специфики деятельности ОАО «РЖД», как стратегически важной отрасли, направленной на обеспечение эксплуатационной надежности и безопасности перевозочного процесса, руководствуясь наиболее значимыми и актуальными национальными интересами, с целью выполнения задач, поставленных Президентом Российской Федерации, Заказчику надлежит допустить к участию в Аукционе только тех участников, которые смогут выполнить свои обязательства по поставке требуемого товара и предотвратить возможное приобретение ОАО «РЖД» товара, полученного незаконным путем.

Необходимо также отметить, что установление в документации о закупке требования, в соответствии с которым участники должны являться производителями товара или уполномоченными дилерами завода-изготовителя, уже являлось предметом рассмотрения Верховного Суда Российской Федерации. Отказывая региональному управлению Федеральной антимонопольной службы РФ в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ, суд в определении от 03.04.2015 г. № 306-КГ15-1535 указал, что действия заказчика по установлению квалификационных требований к участникам закупки, касающихся наличия у последних статуса производителя товара или уполномоченного дилера производителя, не влекут нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 11.10.2016г. по делу № А40-180170/2015 подтверждена правомерность установления требования о наличии статуса производителя или подтвержденного права поставки, предоставленного производителем. Как указано в постановлении, такое условие не ограничивает круг поставщиков, поскольку по смыслу статьи 506 ГК РФ поставщиком товаров может быть лицо, которое производит либо закупает товар, чему не противоречат вышеизложенное условие аукционной документации.

Следовательно, ОАО «РЖД» обоснованно и правомерно установило требование относительно наличия у участника аукциона статуса производителя или права

поставки товара, предоставленного производителем. При этом, запрашиваемыми документами в подтверждение соответствия указанному требованию подтверждается факт достоверности сведений о происхождении товара.

Указанная правовая позиция подтверждается выводами, содержащимися во вступивших в законную силу судебных актах - в Решениях Арбитражного суда Новосибирской области от 08.02.2018 г. № А45-26612/2017, в решении Арбитражного суда г. Москвы от 31.05.2018 г. по делу № А40-53821/2018-79- 555; от 21.03.2018 г. по делу № А40-242939/17-120-1944, вступившего на основании постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.05.2018г. по делу № А40-242939/17, а также в решении Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-491/2020 от 16.03.2020 г. по аналогичному делу.

Следует отметить, что ограничением конкуренции может быть признано не любое ограничение круга потенциальных участников путем установления определенных требований к участникам, а лишь незаконное ограничение круга потенциальных участников закупки путем установления требований, не соответствующих положениям Закона о закупках. В данном случае отсутствует направленность действий ОАО «РЖД» на ограничение конкуренции.

По мнению ОАО «РЖД», требование о наличии у участника статуса производителя или права поставки товара соответствует требованиям пункта 32 Положения о закупке, а также п. 2 ч. 1 ст. 3 и ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

Что касается довода заявителя жалобы о том, что «...по позиции 7 - батарея аккумуляторная SONNENSCHNEIN A412/120 А (или эквивалент) найти эквивалент соответствующих ГОСТу 33477-2015 и СТО РЖД 08 021-2015 аккумуляторов ему не удалось...», данное утверждение не означает, что аналогичная продукция отсутствует на рынке товаров, наоборот, аккумуляторные батареи широко представлены на товарном рынке РФ, что подтверждается, в частности, информацией из общедоступной сети Интернет на сайте Яндекс.Маркет.

Заказчиком предусмотрено предложение эквивалентной продукции по всем оспариваемым позициям технического задания. Все участники закупки, подав свои заявки, выразили согласие с Аукционной документацией и ни у кого не возникло сомнений по поводу содержания технического задания и возможности предоставления аналогов продукции.

У каждого потенциального участника Аукциона имелась равная возможность заранее изучить Аукционную документацию, ознакомиться с требованиями Заказчика, детально проработать возможность поставки требуемой Заказчику продукции.

Кроме того, пунктами 3.5.1 и 3.5.2 Аукционной документации предусмотрена подача запросов на разъяснения документации, в случае если у участников имеются какие-либо вопросы по оформлению документов или по позициям товара, указанного в техническом задании. По данному аукциону запросов на разъяснения положений документации не поступало ни от одного из участников.

Заявитель жалобы ООО НПП «ТрансМашКомплект» также не обращалось к организатору закупки с официальным запросом о разъяснении возможности предложения эквивалентных товаров или предоставлении необходимой

дополнительной информации.

Запрос о даче разъяснений положений извещения и(или) аукционной документации (далее - запрос) мог быть направлен с момента размещения извещения и аукционной документации на сайтах с 24.03.2021 г. (п. 5.1 Аукционной документации).

Необоснованными являются доводы заявителя жалобы относительно полученного ответа от ведущего инженера ООО «Акку-Фертриб» Казачка Р.С. на просьбу направить коммерческое предложение, получив который заявитель жалобы приходит к ничем не подтвержденному и надуманному выводу о том, что «...«ООО «Акку-Фертриб», увидев в нашем лице конкурентов, отказались осуществить нам поставку запрашиваемой нами продукции (аккумуляторов), что стало следствием установления в подпункте 1.7.1.1 пункта 1.7.1 Документации необоснованных ограничений». Данный факт не подтверждается какими-либо доказательствами (официальный ответ на запрос на бланке организации с печатью, подписанный уполномоченным лицом).

Кроме того, заявителем жалобы не представлено доказательств того, что ООО «Акку-Фертриб» является единственным представителем (официальным дистрибьютором) закупаемой продукции, как не представлено доказательств того, что ООО НПП «ТрансМашКомплект» обращалось непосредственно к производителю данной продукции.

По мнению ОАО «РЖД», жалоба ООО НПП «ТрансМашКомплект» в части обжалования положений закупочной документации (п. 1.7.1.1 Аукционной документации) подлежит оставлению без рассмотрения, в связи с подачей ее после установленного документацией срока окончания подачи заявок на участие в Аукционе (в случае, если жалоба была подана после 06:00 мск. 01.04.2021 г.) и с учетом того, является ли заявитель жалобы участником закупки, подавшим заявку на участие в Аукционе.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Участники закупки вправе оспорить положения закупочной документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Действия заявителя жалобы, не посчитавшего необходимым своевременно оспорить положения закупочной документации, следует расценить, как попытку обойти эти требования и сорвать закупочную процедуру.

Аналогичная позиция изложена антимонопольным органом в письме от 25.06.2019 г. № МЕ/53183/19, где указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная позиция изложена в решениях ФАС России от 28.05.2020 г. № 223ФЗ-402/20, от 29.05.2020 г. № 223ФЗ-404/20, от 05.06.2020 г. №№ 223ФЗ- 433/20, 223ФЗ-434/20, от 19.11.2020 г. № 223ФЗ-910/20.

Кроме того, вышеуказанная позиция изложена в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 16.10.2019 г. № Ф05-17130/2019 по делу № А40-26097/2019.

Согласно Аукционной документации сроком окончания подачи заявок является 01.04.2021 г. 06:00 мск. При этом, жалоба подана ООО НПП «ТрансМашКомплект» в Новосибирское УФАС России 01.04.2021 г. (вх. № 5437э от 01.04.2021 г.), вероятно, после установленного в извещении времени окончания подачи заявок, то есть после окончания срока подачи заявок. В таком случае, жалоба ООО НПП «ТрансМашКомплект» в указанной части подлежит оставлению без рассмотрения.

На основании вышеизложенного, при проведении открытого аукциона №1223/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей не имеется признаков нарушения антимонопольного законодательства и требований Законов о закупке и об ограничении конкуренции. Требования Аукционной документации применялись в равной степени ко всем участникам Аукциона и в процессе его проведения не допускалось применение требований, не предусмотренных Аукционной документацией.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из вышеизложенного, Заявителем обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено. В связи с подачей жалобы приостановлена процедура закупки и обеспечения продукцией предприятий железнодорожного транспорта для осуществления хозяйственной деятельности ОАО «РЖД», что особенно актуально в условиях распространения новой коронавирусной инфекции.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

24.03.2021 на сайте www.zakupki.gov.ru ОАО «РЖД» было опубликовано извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1223/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей (№ извещения 32110116725).

Аукцион в электронной форме проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ОАО «РЖД» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ,

услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД».

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки, положения.

Согласно п. 9 ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В подпункте 1.7.1.1. пункта 1.7.1. Документации «Проведение квалификационного отбора участников. Квалификационные требования к участникам закупки» установлено следующее требование: «Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем по позициям с №4-7 технического задания. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем,

- по позиции 7 - батарея аккумуляторная свинцовая Sonnenschein A412/120 A (Или эквивалент) найти эквивалент соответствующих ГОСТу 33477-2015 и СТО РЖД 08 021-2015 аккумуляторов подателю жалобы не удалось.

Согласно пояснениям подателя жалобы, при обращении Обществом с ограниченной ответственностью Научно-производственное предприятие «ТрансМашКомплект» обратилось к ООО «Акку-Фертриб» (официальный дистрибьютор SONNENSCHNEIN) с просьбой направить ему коммерческое предложение на:

1. АККУМУЛЯТОР СВИНЦОВО-КИСЛОТНЫЙ SONNENSCHNEIN A512/55.0 A 12V 55A/ЧАС (Или аналог) напряжение 12В, емкость (С20 до 1,75 В/эл) не менее 55 А/ч, габаритные размеры не более 261x138x216мм, срок службы не менее 12 лет, вес не менее 17,1 кг - 1 ШТ2.

2. БАТАРЕЮ АККУМУЛЯТОРНУЮ Sonnenschein A412/120 A 12V 120A/ЧАС (Или аналог) напряжение 12В, номинальная емкость (СЮ до 1,8 В/эл при 20°C) не менее 120 А/ч,

макс. нагрузка не менее 770А, ток короткого замыкания не менее 2118А, внутреннее сопротивление не более 5,7 мОм, габаритные размеры не более 513x223x223мм, вес не менее 45,5 кг, тип вывода конусный "А", срок службы не менее 15 лет — 8 ШТ,

от их ведущего инженера получен ответ следующего содержания: «Добрый день! Мне надо знать кому поставка, т.к. похожий конкурс по РЖД Новосибирск, а там участвует наша организация».

Таким образом, сам производитель может создавать препятствия выхода на рынок хозяйствующему субъекту, о чем свидетельствуют материалы дела (ответ заявителя).

Включая в закупочную документацию требование о наличии у участника статуса производителя или наличие у него права поставки товара, предоставленного производителем, заказчик тем самым нарушает установленные ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно Письму ФАС России № ПИ/27936/21 от 09.04.2021 г., участник аукциона может не иметь договорных отношений с производителем товаров, при этом ранее осуществлять поставки иного товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки. Кроме того, у производителя/дилера/поставщика товара отсутствует обязанность как-либо реагировать на запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о наличии права поставки товара, в связи с чем возможность подать заявку на участие в закупке неправомерно зависит от волеизъявления третьих лиц. Учитывая изложенное, такое требование не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара, может привести к необоснованному ограничению конкуренции и не соответствуют Закону о закупках.

То есть заказчиком допущены нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью Научно – производственное предприятие «ТрансМашКомплект» на действия заказчика Открытого акционерного общества «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1223/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки аккумуляторных батарей (№ извещения 32110116725 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) обоснованной.

2. Выдать заказчику Открытому акционерному обществу «РЖД» предписание о

совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.