РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-779/2021

23 апреля 2021 года 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 ВКС жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Велтекс» (далее – ООО «Велтекс») (вх. № 6539э от 14.04.2021 года) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции (извещение № 32110032972 на сайте https://zakupki.gov.ru/),

в отсутствие представителя ООО «Велтекс», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя ОАО «РЖД» - <...> (представитель по доверенности № З-СИБ ДМС-5/Д от 21.02.2021 г.), <...> (представитель по доверенности № З-СИБ ДМС-25/Д от 23.11.2020 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ООО «Велтекс» (вх. № 6539э от 14.04.2021 года) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции (извещение № 32110032972 на сайте https://zakupki.gov.ru/).

Заявитель сообщает следующее.

26 февраля 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее - Официальный сайт) заказчиком ОАО «РЖД»(далее - Заказчик), опубликовано извещение № 32110032972 «Об осуществлении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции» (далее - извещение о закупке) в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ № 223-ФЗ).

ООО «Велтекс» (далее - Заявитель, участник № 3) была подана заявка (идентификационный номер заявки 3237786) на участие в вышеуказанном открытом аукционе.

09 апреля 2021 года в единой информационной системе в сфере закупок Заказчик разместил протокол рассмотрения вторых частей заявок № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21, согласно которому было принято решение об отклонении заявки, поданной заявителем, и отказе в допуске к участию в открытом аукционе на основании п. 3.7.6.2. документации о закупке в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.7.1. документации о закупке, а именно:

- участником представлен договор поставки № 2905/01 от 29.05.2019 г. с поставщиком ООО «Компания КЛАЙВ» и информационное письмо от ООО «Компания «КЛАЙВ», в котором указано, что поставщиками ООО «Компания КЛАЙВ» являются следующие кабельные заводы: АО «Самарская кабельная компания», ООО «Саранскккабель», АО «Электрокабель» Кольчугинский завод», АО «Сибкабель», ООО «Рыбинскккабель», а также компания NIKOMAX Limited. Однако в составе заявки отсутствуют документы, предусмотренные квалификационным требованием документации: «копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационные письма, иные документы, выданные производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров».

Таким образом, по мнению Заказчика, участник не подтвердил, что обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем.

- на основании п. 3.7.6.1. документации о закупке в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 1.7.1.1. документации о закупке, содержащих информацию, не соответствующую действительности, а именно:

- в подтверждение соответствия квалификационному требованию о том, что участник должен являться производителем, либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем, участником представлено информационное письмо о том, что поставщиками ООО «Компания «КЛАЙВ» являются следующие кабельные заводы: АО «Самарская кабельная компания», ООО «Саранскккабель», АО «Электрокабель» Кольчугинский завод», АО «Сибкабель», ООО «Рыбинскккабель», а также компания NIKOMAX Limited. В целях подтверждения информации о связи с производителем продукции направлен запрос и получено информационное письмо ООО «Тайле Рус», в котором указано, что ООО «Компания «КЛАЙВ» не является партнёром ООО «Тайле Рус» по бренду NIKOMAX. Также заказчик направил запрос и получил письмо от ООО «Холдинг Кабельный Альянс» в котором указано, что ООО «Компания «КЛАЙВ» не имеет действующих договоров с ООО «Холдинг Кабельный Альянс».

Заявитель не согласен с указанными действиями Заказчика по следующим основаниям:

Полагаем, что Заказчик неправомерно отклонил заявку ООО «ВЕЛТЕКС», тем самым нарушив требования действующего законодательства РФ в сфере закупок, а также антимонопольного законодательства в связи со следующими основаниями.

Так, в соответствии с пунктом 6 статьи 3 Закона о закупках установлено не допускается предъявлять к участникам закупки и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

П.п. 3 пункта 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Согласно пункту 3.7.6.2. документации о закупке Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях несоответствия участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям.

Пунктом 1.7.1. документации о закупке предусмотрено, что Участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем. 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, участник в составе заявки должен представить:

- 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.

Во исполнение указанных требований Конкурсной документации Заявитель ООО «ВЕЛТЕКС» в подтверждение права поставки товаров в составе заявки предоставило Заказчику договор поставки № 2905/01 от 29.05.2019 с ООО «Компания «КЛАЙВ» и информационное письмо о том, что поставщиками ООО «Компания «КЛАЙВ» являются следующие кабельные заводы: АО «Самарская кабельная компания», ООО «Саранскккабель», АО «Электрокабель» Кольчугинский завод», АО «Сибкабель», ООО «Рыбинскккабель», а также компания NIKOMAX Limited.

При этом в информационном письме ООО «Компания «КЛАЙВ» не содержится информации о том, что ООО «Компания «КЛАЙВ» имеет действующие договоры поставки с ООО «Холдинг Кабельный Альянс», в связи с чем обоснование

Заказчика отклонения заявки со ссылкой на письмо ООО «Холдинг Кабельный Альянс» неправомерно.

Заявитель ООО «ВЕЛТЕКС» во исполнение требований документации о закупке в составе заявки предоставило Заказчику подтверждение права поставки товара по договору.

Вместе с тем, у участника Конкурса может отсутствовать опыт поставки товаров, однако отсутствие соответствующего опыта не свидетельствует о невозможности исполнения таким участником надлежащим образом договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Кроме того, участник Конкурса может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

При этом в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Конкурсе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

По мнению подателя жалобы, исходя из указанного, обстоятельства, изложенные Заказчиком в протоколе рассмотрения вторых частей заявок № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 от 09.04.2021 о том, что заявка участника открытого аукциона ООО «ВЕЛТЕКС» не соответствует квалификационному требованию, не соответствуют действительности, а заявка ООО «ВЕЛТЕКС» была отклонена неправомерно.

По мнению подателя жалобы, его заявка отклонена неправомерно, Заказчиком были допущены следующие нарушения:

- пункта 6. статьи 3 Закона о закупках,

- пункта 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении оценки заявки ООО «ВЕЛТЕКС» по критериям, не установленным Конкурсной документацией, нарушении порядка определения победителя Конкурса.

ОАО «РЖД» предоставило следующие возражения на доводы жалобы.

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 12.07.2018 г. № 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.

Планируемая к закупке продукция напрямую связана с обеспечением безопасности движения на железнодорожном транспорте, так как является специфичной, применяется для организации строительства и реконструкции любых устройств автоматики, с целью избежать перебоя в работе объектов железнодорожной инфраструктуры, выхода из строя технических средств железнодорожного транспорта, включая технические средства железнодорожной автоматики и телемеханики (комплекса ЖАТ), железнодорожного подвижного состава, влияющих на безопасность эксплуатационных процессов, для энергосбережения различных стационарных объектов железнодорожного транспорта и энергопотребляющих подвижных устройств и механизмов. На железных дорогах используются сигнально-блокировочные кабели, кабели для систем пожарной и охранной сигнализации, провода повышенной гибкости, кабели силовые, кабели дальней связи, кабели телефонные, силовые провода, а также самонесущие, медные, кроссовые и станционные провода.

Заявитель жалобы ошибочно полагает, что его заявка отклонена незаконно.

При этом, в заявке на участие в Аукционе участник ООО «Велтекс» указал следующее: «настоящим подтверждается, что ООО «Велтекс» ознакомилось с условиями аукционной документации, с ними согласно и возражений не имеет. В частности, ООО «Велтекс», подавая настоящую заявку, согласился с тем, что результаты рассмотрения заявки зависят от проверки данных, представленных ООО «Велтекс», а также иных сведений, имеющихся в распоряжении заказчика, за любую ошибку или упущение в представленной ООО «Велтекс» заявке ответственность целиком и полностью будет лежать на ООО «Велтекс».

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. По данному аукциону запросов на разъяснения положений документации не поступало ни от одного из участников, в том числе от Участника № 3.

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

1. В установленный Аукционной документацией срок – 29.03.2021 года – на Электронную площадку «РТС-тендер» www.rts-tender.ru поступили вторые части заявок от 4 участников.

В соответствии с пунктом 3.14.5 Аукционной документации заявка на участие в аукционе должна состоять из двух частей и ценового предложения.

Согласно п. 3.8.2 Аукционной документации вторая часть аукционной заявки должна содержать сведения об участнике аукциона, информацию о его соответствии единым квалификационным требованиям (если они установлены в пункте 1.7.1 аукционной документации), а также документы, предоставляемые в подтверждение соответствия предлагаемых участником товаров, работ, услуг в случае, если предоставление таких документов предусмотрено приложением № 1.1 к аукционной документации.

Пунктом 3.14.7.2 Аукционной документации предусмотрено, что во второй части аукционной заявки должны быть представлены документы, подтверждающие соответствие участников аукциона, предлагаемых ими товаров, работ, услуг установленным требованиям аукционной документации и условиям допуска к участию в аукционе, в частности, перечисленным в пунктах 1.7.1, приложении № 1.1 аукционной документации.

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. 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, участник в составе заявки должен представить:

- 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».

Данное требование пункта 1.7.1.1 аукционной документации относится ко всей продукции, указанной в Техническом задании Заказчика (1-40).

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.

Установленные в Аукционной документации конкретные квалификационные требования к претендентам на участия в Аукционе предъявлялись равным образом ко всем участникам.

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.

Вместе с заявкой от ООО «Велтекс» поступили документы «в подтверждение соответствия квалификационным требованиям (на право поставки товаров)», а именно: договор поставки от 29.05.2019 г. № 2905/01, заключенный между поставщиком ООО Компания «КЛАЙВ» и покупателем ООО «Велтекс» (со сроком действия до 31.12.2019 г. с возможностью пролонгации) и информационное письмо от ООО «Компания «КЛАЙВ» без номера и без даты, в котором указано, что поставщиками ООО «Компания «КЛАЙВ» являются следующие кабельные заводы: АО «Самарская кабельная компания», ООО «Саранскккабель», АО «Электрокабель» Кольчугинский завод», АО «Сибкабель», ООО «Рыбинскккабель», а также компания NIKOMAX Limited.

Однако в составе заявки Участника № 3 отсутствовали документы, предусмотренные квалификационным требованием Аукционной документации (копия договора, заключенного между поставщиком (в данном случае – ООО «Компания «КЛАЙВ») и производителем, с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, и/или информационные письма, иные документы, выданные производителем поставщику (в данном случае – ООО «Компания «КЛАЙВ») о праве участника осуществлять поставку товаров).

Кроме того, в техническом предложении Участника № 3 в столбце «Производитель товара с указанием ИНН» ООО «Компания «Клайв» не указана в качестве производителя продукции, соответственно, предоставление вышеуказанного «информационного письма» подобного содержания не соответствует требованиям, установленным в п. 1.7.1.1 Аукционной документации.

На основании п. 3.7.12. Аукционной документации Заказчик вправе до подведения итогов аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

Усомнившись в представленной Участником № 3 информации о связи с производителем товара на дату подачи заявок, с целью подтверждения

достоверности сведений, представленных в составе заявки, и подтверждения информации о наличии договорных отношений заводов, Заказчик, в соответствии с указанным пунктом 3.7.12 аукционной документации, направил в адрес организаций, указанных в информационном письме ООО «Компания «КЛАЙВ» б/н б/д, письма-запросы следующим производителям, указанным в информационном письме ООО «Компания «Клайв»:

1) В целях подтверждения информации о связи с производителем продукции было направлено письмо-запрос от 29.03.2021 г. № ИСХ 11-5/290321-33-2/З-СИБ ДМС собственнику товарного знака и дистрибутору продукции NIKOMAX на территории РФ ООО «Тайле Рус», направленное на официальный адрес электронной почты office@tayle.ru (скриншот с сайта ООО «Тайле Рус», подтверждающего права в отношении NIKOMAX, прилагаются);

2) В связи с тем, что кабельные заводы АО «Электрокабель» Кольчугинский завод» и АО «Сибкабель» входят в состав ООО «Холдинг Кабельный Альянс» (как указано Участником № 3 в техническом предложении) Заказчиком было направлено письмо-запрос от 29.03.2021 г. № ИСХ.11-5/290321-33-1/З-СИБ ДМС в ООО «Холдинг кабельный альянс» (на официальный адрес электронной почты hka@holdcable.com, скриншот с сайта ООО «Холдинг кабельный альянс», в состав которого входят АО «Электрокабель» Кольчугинский завод» и АО «Сибкабель» прилагаются);

Согласно данным официального сайта ООО «Холдинг Кабельный Альянс» - это ведущее предприятие электротехнической отрасли России. В его состав входят три завода:

- АО «Электрокабель» Кольчугинский завод» (Владимирская область);
- АО «Сибкабель» (Томск);
- АО «Уралкабель» (Екатеринбург).

3) письмо-запрос от 29.03.2021г. № ИСХ.11-5/290321-33-3/З-СИБ ДМС в АО «Самарская кабельная компания», направленное на официальные адреса электронной почты scc@samaracable.ru, sales@samaracable.ru (ответ не поступал).

В ответ на вышеуказанные письма-запросы получены следующие ответы:

1) информационное письмо разработчика, производителя, собственника товарного знака и дистрибутора продукции NIKOMAX на территории РФ ООО «Тайле Рус» № б/н от 31.03.2021 г., в котором указано, что ООО «Компания КЛАЙВ» (ИНН 7743088030) не является партнером ООО «Тайле Рус» по бренду NIKOMAX;

2) письмо-ответ ООО Холдинг Кабельный Альянс» (АО «Сибкабель», ИНН 7020012261, АО «ЭЛЕКТРОКАБЕЛЬ» КОЛЬЧУГИНСКИЙ ЗАВОД», ИНН 3306007697) от 01.04.2021г. № 15-10/2-237 в котором указано, что ООО «Компания КЛАЙВ» (ИНН 7743088030) не имеет на настоящий момент действующих договоров с ООО «Холдинг Кабельный Альянс».

Соответствие участника требованиям аукционной документации рассматривается на текущую дату. Соответственно, Участник № 3 не подтвердил, что обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, что не соответствует

требованиям Аукционной документации, а для ОАО «РЖД» исключительно важно заключить договор с контрагентом, который имеет все средства (включая установленные договорные отношения) для надлежащего исполнения принятых на себя обязательств и обеспечения гарантированной и своевременной поставки продукции на полигон Западно-Сибирской железной дороги.

Для соответствия требованиям Аукционной документации Участника № 3 следовало надлежащим образом подготовить приложенные к заявке документы, в том числе подтверждающие право поставки товаров, и предоставить Заказчику достоверную информацию, однако Участник № 3 этого не сделал.

В соответствии с п.п. 3.7.6.1, 3.7.6.2 Аукционной документации Участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе: непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности; и в случае несоответствия участника аукциона предусмотренным аукционной документацией требованиям.

В связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.7.1. Аукционной документации, а также в связи с представлением документов, предусмотренных пунктом 1.7.1.1 документации о закупке, содержащих информацию несоответствующую действительности, заявка на участие в Аукционе Участника № 3 была правомерно отклонена Заказчиком, что подтверждается протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 09.04.2021 г. № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21/2.

Вопреки доводам Заявителя жалобы, Заказчиком не предъявлялись к участникам закупки требования и не осуществлялась оценка и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в Аукционной документации (п. 6 ст. 3 Закона о закупке).

Следует также отметить, что целью пункта 331 Положения о закупке ОАО «РЖД» является недопущение преднамеренных попыток участников ввести Заказчика в заблуждение и недобросовестным образом обеспечить свое участие в Аукционе.

Умышленное предоставление недостоверных сведений претендентом на участие в закупке при отсутствии возможности проверить предоставленные сведения, является злоупотреблением правом и недопустимо в соответствии с ч. 3, 4 ст. 1 ГК РФ. Предоставляя недостоверную информацию, участники могут намерено попытаться ввести Заказчика в заблуждение с целью победы в Аукционе. Данная позиция также отражена в решении Арбитражного суда Новосибирской области от 21.09.2018 г. по делу № А45-22116/2018.

При этом, между другими участниками состоялся аукцион, что свидетельствует о том, процедура аукциона в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции состоялась конкурентно.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21/2 от 09.04.2021 г. победителем был признан ООО «Дунай».

Несостоятельными являются доводы заявителя жалобы о «…неправомерном обосновании Заказчика отклонения заявки со ссылкой на письмо ООО «Холдинг Кабельный Альянс», поскольку самим Участником № 3 (заявителем жалобы) в его техническом предложении в качестве производителей предлагаемой продукции были указаны: АО «ЭЛЕКТРОКАБЕЛЬ КОЛЬЧУГИНСКИЙ ЗАВОД» ИНН 3306007697 (Холдинг Кабельный Альянс), АО «Сибкабель», ИНН 7020012261 (Холдинг Кабельный Альянс). Кроме того, как указывалось ранее, в состав холдинга ООО «Холдинг Кабельный Альянс» входят кабельные заводы – АО «Электрокабель» Кольчугинский завод» и АО «Сибкабель» (по данным официального сайта www.holdcable.com).

Также из Выписки из ЕГРЮЛ в отношении АО «СИБКАБЕЛЬ», АО «ЭЛЕКТРОКАБЕЛЬ» КОЛЬЧУГИНСКИЙ ЗАВОД», где в графе 22 «Сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица» указано ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «ХОЛДИНГ КАБЕЛЬНЫЙ АЛЬЯНС» (выписка из ЕГРЮЛ прилагается). Таким образом, Заказчик считает, что направление запроса ООО «Холдинг Кабельный Альянс» осуществлено правомерно и ответ указанного предприятия носит легитимный характер.

Доводы жалобы относительно несогласия ООО «ВЕЛТЕКС» с пунктом 1.7.1.1 Аукционной документации, данные доводы фактически сводятся к обжалованию Аукционной документации, которое возможно до окончания срока подачи заявок.

При этом, пункт 1.7.1.1 Аукционной документации был предметом обжалования по данному Аукциону. Согласно решению Новосибирского УФАС России № 054/01/18.1-449/2021 от 17.03.2021 г., согласно которому: «При проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции, требование о том, что участник должен являться производителем товаров либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем, установлены аукционной документацией и применялись в равной мере ко всем участникам закупочной процедуры. При этом определение таких квалификационных требований не противоречит положениям Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и не создает условий, при которых конкуренция может быть ограничена.

Комиссией Новосибирского УФАС России не установлено нарушений организации и проведения торгов в действиях заказчика торгов ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции».

На основании вышеизложенного, при проведении открытого аукциона № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции не имеется признаков нарушения антимонопольного законодательства и требований Законов о закупке и о защите 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.

ОАО «РЖД» осуществляет свою закупочную деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ) на основании положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение о закупке ОАО «РЖД»), а также в соответствии с Аукционной документацией открытого аукциона №827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции (извещение № 32110032972 на сайте https://zakupki.gov.ru/).

26.02.2021 г. в Единой информационной системе в сфере закупки (далее – ЕИС) было опубликовано извещение № 32110032972 о проведении открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции (извещение № 32110032972 на сайте https://zakupki.gov.ru/).

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.

Согласно пункту 199 раздела 20 Положения о закупке ОАО «РЖД» иные единые требования к участникам, в том числе квалификационные требования, устанавливаются в документации о конкурентной 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 ОАО «РЖД» к поставщикам (исполнителям, подрядчикам).

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. 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, участник в составе заявки должен представить:

- 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.

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.

Так, у участника Конкурса может отсутствовать опыт поставки товаров, однако отсутствие соответствующего опыта не свидетельствует о невозможности исполнения таким участником надлежащим образом договора, заключаемого по результатам Конкурса.

Кроме того, участник Конкурса может не являться производителем товара или не иметь дилерские отношения с производителем, при этом ранее осуществлять поставки иных товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

При этом в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Конкурсе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурсе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурсе.

Таким образом, сам производитель может создавать препятствия выхода на

рынок хозяйствующему субъекту.

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 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать жалобу ООО «Велтекс» (вх. № 6539э от 14.04.2021 года) на действия заказчика Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 827/ОАЭ-ЦДЗС/21 на право заключения договора поставки кабельно-проводниковой продукции (извещение № 32110032972 на сайте https://zakupki.gov.ru/) обоснованной.

2.Выдать заказчику торгов Открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.