

## Решение

Резолютивная часть решения оглашена 09.11.2022г.

Решение в полном объеме изготовлено \_\_.11.2022г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии: ;

при участии представителя заказчика — ОАО «РЖД» —(доверенность);

при участии представителя заявителя — ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ” - (решение, паспорт);

рассмотрев жалобу в порядке установленном ст. 18.1. ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ” с жалобой на действия заказчика – ОАО "РЖД" в связи с нарушением при организации и проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №3979/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки проволоки специального назначения.

Заявитель считает, что заказчиком неправомерно отклонена заявка ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ” на основании указания в составе заявки недостоверных сведений относительно характеристик товара.

Заказчиком представлены письменные и устные возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными.

**Комиссия, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, представленные документы, установила следующее.**

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Заказчиком осуществлялась закупка товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28 июня 2018 г. (далее - Положение о закупке).

Заказчиком на сайте электронной торговой площадки [www.rts-tender](http://www.rts-tender) было размещено извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №3979/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки проволоки специального назначения.

Ознакомившись с указанной информацией ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» была подана заявка на участие в открытом аукционе.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок от 14.10.2022г. принято решение отклонить заявку и отказать в допуске к участию в запросе котировок Участнику № 5 (ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ») на основании пункта 3.6.6.1 документации о закупке, в связи с предоставлением Участником в техническом предложении информации о характеристиках товара по позиции № 1 не соответствующей действительности: в соответствии с информационным письмом организации, указанной Участником в качестве производителя товара, указанные Участником характеристики товара (материал проволоки) не соответствуют характеристикам, заявленным производителем.

Как указывает заявитель в жалобе, указанные в техническом предложении характеристики проволоки пломбировочной «СПИРАЛЬ» соответствует требованиям технического задания заказчика, в связи с чем не имелось законных оснований отклонять заявку ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ».

Согласно пояснениям заказчика, от изготовителя товара предлагаемого участником ООО «Аспломб Технолоджи» поступила информация о том, что материалом жил проволоки пломбировочной «СПИРАЛЬ» являются: центральная жила — гальванизированная сталь или нейлон; вторичная жила — гальванизированная сталь. В свою очередь участником №5 в п. 1 перечня товаров Технического предположения (проволока пломбировочная «СПИРАЛЬ») указано наименование материала проволоки — низкоуглеродистая гальванизированная оцинкованная сталь.

Рассмотрев доводы жалобы, пояснения сторон, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Также пунктом 222 Положения о закупке установлено, что не допускается предъявлять к закупаемым товарам, работам, услугам, условиям исполнения договора требования, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, применяются в равной степени ко всем участникам, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Позицией №1 Технического задания (Приложение №1.1 к аукционной документации) установлено, что к поставке необходима «ПРОВОЛОКА ПЛОМБИРОВОЧНАЯ» со следующими характеристиками:

«Состоит из двух жил, непрерывных по всей длине, одна из которых навита вокруг другой, диаметр проволоки не менее 1 мм; не более 1,10 мм; диаметр жил центральная -  $0,50 \pm 0,02$  вторичная -  $0,30 \pm 0,015$ ; в катушках, вес катушки не менее 1 кг. Материал проволоки: низкоуглеродистая гальванизированная оцинкованная сталь».

На основании пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Пунктом 3.14.5.1 документации установлено, что первая часть аукционной заявки должна содержать описание поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями приложения № 1.1 к аукционной документации, оформленное по форме приложения № 1.3 к аукционной документации. При этом не допускается указание в первой части аукционной заявки сведений об участнике аукциона, а также сведений о ценовом предложении.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС России, ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» в своем техническом предложении по позиции №1 предложило к поставке следующий товар: «ПРОВОЛОКА ПЛОМБИРОВОЧНАЯ (Эквивалент).

Проволока пломбировочная «СПИРАЛЬ». Состоит из двух жил, непрерывных по всей длине, одна из которых намотана вокруг другой, диаметр проволоки 1 мм; диаметр жил центральная -  $0,50 \pm 0,02$  вторичная -  $0,30 \pm 0,015$ ; в катушках, вес катушки 1 кг. Материал проволоки: низкоуглеродистая гальванизированная оцинкованная сталь. ТУ 25.11.23-016-65536094-18».

В соответствии с пунктом 3.6.12 закупочной документации Заказчик вправе проверять достоверность сведений, информации и документов, содержащихся в заявках участников, путем получения сведений из любых официальных источников, использование которых не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов и организаций в сети Интернет.

Согласно пояснениям заказчика, в рамках проверки сведений о товаре, указанном участником №5 по позиции №1 перечня товаров технического предложения (Проволока пломбировочная «СПИРАЛЬ»), в адрес изготовителя данного товара — ООО «Аспломб Технолоджи» был направлен запрос о подтверждении соответствия характеристик данного товара.

В ответе на указанный запрос от 05.10.2022г. №6/н ООО «Аспломб Технолоджи» сообщило об изготовлении Проволоки пломбировочной «СПИРАЛЬ», состоящей из двух жил: центральной и вторичной, намотанной вокруг центральной оси по спирали. Материал центральной жилы может быть как гальванизированная сталь, так и нейлон, материал вторичной — гальванизированная сталь. Общий диаметр витой проволоки 0,5 мм, 0,7 мм, или 1,00 мм.

Вместе с тем, ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» также был направлен в адрес ООО «Аспломб Технолоджи» запрос о соответствии техническим характеристикам указанным в техническом задании Заказчика, характеристикам товара Проволоки пломбировочной «СПИРАЛЬ».

Согласно ответу от 19.10.2022 №108/АТ ООО «Аспломб Технолоджи» имеет возможность производства и поставки в адрес ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» продукции характеристики которой указаны в техническом задании Заказчика.

Иркутским УФАС России направлен запрос (исх.№038/5159/22 от 31.10.2022г.) производителю товара «Проволоки пломбировочной «СПИРАЛЬ» ООО «Аспломб Технолоджи». В ответ на указанный запрос ООО «Аспломб Технолоджи» пояснило следующее:

1.

1. Компания ООО «Аспломб Технолоджи» изготавливает «Проволоку пломбировочную «СПИРАЛЬ» в соответствии с ТУ 25.11.23-016-65536094-18;
2. В качестве сырья используется проволока различных диаметров, изготовленная из низкоуглеродистой, гальванизированной, оцинкованной стали по ГОСТ 3282-74.

Учитывая, что в ходе рассмотрения жалобы были предоставлены письма ООО «Аспломб Технолоджи» полученные от ООО «Промышленные решения» (исх. №108/АТ от 19.10.2022г.), от ОАО «РЖД» (исх.№ б/н от 05.10.2022г.), а также ответ ООО «Аспломб Технолоджи» (исх.№305/АТ от 31.10.2022г.), представленный по

запросу Управления и указанные письма ООО «Аспломб Технолоджи» носили противоречивый характер, Иркутским УФАС России повторно направлен запрос изготовителю для разъяснения данной ситуации и уточнения характеристик поставляемого товара.

В ответ на запрос Иркутского УФАС России от ООО «Аспломб Технолоджи» поступил ответ от 30.11.2022 №313/АТ, согласно которому компания ООО «Аспломб Технолоджи» изготавливает Проволоку plombировочную «СПИРАЛЬ» в соответствии с ТУ 25.11.23-016-65536094-18. В качестве сырья используется проволока различных диаметров, изготовленная из низкоуглеродистой, гальванизированной, оцинкованной стали по ГОСТ 3282-74. Проволока plombировочная спираль подходит для поставки по сорту, размерам и характеристикам, указанным в запросе №038/5221/22 от 02.11.2022. А также ООО «Аспломб Технолоджи» дополнительно указало, что исх. письмо б/н от 05.10.2022 за подписью старшего менеджера Семкиной О.В. просит считать недействительным (ответ ОАО «РЖД»).

Стоит отметить, что при рассмотрении заявок действует презумпция добросовестности участника закупки, если иное, то есть несоответствие или недостоверность указанных участником в заявке сведений, не выявлены и не доказаны законным образом (например, соответствующими государственными или правоохранительными органами).

Предоставление участником процедуры в составе заявки недостоверных сведений и выявление Заказчиком названного факта является самостоятельным основанием для отстранения такого лица от участия в закупочной процедуре на любом этапе его проведения.

Указанное требование обусловлено более значимыми правовыми последствиями для участника торгов, нежели несоответствие заявки формальным требованиям документации, а потому требует большей проработанности со стороны Заказчика и наличия у него неопровержимых доказательств недостоверности представленных сведений.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения, не соответствующие действительности. В свою очередь, исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения об отклонении той или иной заявки по причине наличия в ней недостоверных сведений заказчик должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

Согласно сложившейся судебной и административной практике именно заказчик обязан доказать, что в составе заявки участника представлены недостоверные сведения.

Вместе с тем, предоставленный ОАО «РЖД» ответ ООО «Аспломб Технолоджи» не может рассматриваться как однозначное, неопровержимое и достаточное

доказательство того, что ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» представлены недостоверные сведения относительно характеристик предлагаемого к поставке товара.

Таким образом, на основании указанной информации Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу об отсутствии в заявке ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» информации о характеристиках товара по номенклатурной позиции № 1 не соответствующей действительности.

Также стоит отметить, что участник, подавая заявку на участие в аукционе, дает согласие на поставку товара с требуемыми характеристиками, он несет ответственность за соответствие поставляемого товара на этапе исполнения договора. Как установлено, ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» к поставке предлагается товар с характеристиками, соответствующими требованиям технического задания.

Согласно пункту 3.6.6.1 аукционной документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случае непредставления определенных аукционной документацией документов и/или предоставления информации об участнике аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС, в составе заявки ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» не была предоставлена информация, которая не соответствует действительности. При этом у заказчика отсутствовали достаточные основания для установления факта предоставления заявителем недостоверных сведений.

При этом, аукционная документация не содержит оснований, позволяющих заказчику отказать в допуске к участию в аукционе участнику, заявка которого соответствует требованиям документации.

Указанное также влечет нарушение заказчиком принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС приходит к выводу о нарушении заказчиком требований, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках, пункта 222 Положения о закупке, выразившемся в неправомерном отказе ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» в допуске к участию в аукционе.

Комиссия антимонопольного органа, исследовав все представленные документы, пояснения сторон, пришла к выводу о наличии правовых оснований для признания жалобы заявителя обоснованной, а также о выдаче заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ Комиссия,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПРОМЫШЛЕННЫЕ РЕШЕНИЯ» на действия заказчика – ОАО «РЖД» в связи с нарушением при организации и проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме №3979/ОАЭ-ЦДЗС/22 на право заключения договора поставки проволоки специального назначения, обоснованной;
2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункт 222 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28 июня 2018 г.;
3. Выдать заказчику обязательные для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений;
4. Материалы по жалобе передать должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности виновных лиц;
5. Направить копии решения сторонам по жалобе.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

