

22 августа 2024г.

**В Управление Федеральной антимонопольной службы  
по г. Москве**

**ТРЕТЬЕ ЛИЦО: Оператор электронной площадки ООО «РТС-Тендер»**

### **ЖАЛОБА**

**на положения квалификационной документации и действия Заказчика**

8 августа 2024г. (далее также – Заказчик или на  
электронной площадке РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru>) разместило  
(Распечатка с сайта – приложение №1 к настоящей Жалобе):

- Извещение об осуществлении предварительного квалификационного отбора без ограничения срока подачи заявок в электронной форме №4/ПКОЭ-ЦДЗС/24 с целью выбора организаций, обладающих достаточной квалификацией для осуществления поставки летней, теплозащитной,

сигнальной специальной одежды, специальной теплозащитной одежды из меха, рукавиц и специальной обуви (далее также - ПКО) (приложение №2 к настоящей Жалобе);

- Документацию ПКО (далее также – квалификационная документация, приложение №3 к настоящей Жалобе).

Номер процедуры в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) – 32413883733.

Согласно Письма ФАС России от 25.06.2019г. № МЕ/53183/19 жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Согласно п. 24 ст.12 «Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утв. решением совета директоров от 28.06.2018, протокол №26 - далее – Положение о закупке Заказчика) предварительный квалификационный отбор – это оценка соответствия поставщиков, проводимая до подачи заявок с технико-коммерческими предложениями. Не является отдельным способом закупки.

Согласно п.80 Положения о закупке Заказчика в случае если закупки проводятся с предварительным квалификационным отбором, такие конкурентные закупки являются закупками с ограниченным участием.

Согласно ст. 126 Положения о закупке РЖД конкурентные закупки с ограниченным участием проводятся с обязательным проведением предварительного квалификационного отбора.

Согласно этой же статье участники, не вошедшие в число участников, прошедших предварительный квалификационный отбор, не могут подавать заявки на участие в конкурентной закупке с ограниченным участием.

Согласно п.15 ст.12 Положения о закупке конкурентная закупка с ограниченным участием – форма торгов, при которой победителем признается участник конкурентной закупки, прошедший предварительный квалификационный отбор и заявка которого, содержит лучшие условия исполнения договора.

Согласно ч.24 ст.3.2. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Закон о закупках) конкурентные закупки могут включать в себя один или несколько этапов.

Таким образом, из системного толкования норм Положения о закупке Заказчика и Закона о закупках следует, что предварительный квалификационный отбор является составным этапом конкурентной закупки с ограниченным участием и не образует отдельного закупочного процесса. Без проведения этапа предварительного квалификационного отбора Положение о закупке РЖД не допускает проведение конкурентной закупки с ограниченным

участием. Без прохождения этапа ПКО участник не вправе подать заявку на участие в конкурентной закупке.

Заявитель обжалует следующие положения квалификационной документации

**1. Нарушение №1** - Технические условия (далее также - ТУ) указанные в квалификационной документации, не являются документами, разработанными и применяемыми в национальной системе стандартизации, что нарушает п.218 Положения о закупке Заказчика и п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках;

**2. Нарушение №2** –

2.1. Незаконное требование предоставления образцов товара на этапе подачи заявки на ПКО;

2.2. Незаконное требование предоставления сертификатов соответствия/деклараций, заключений СЭС, протоколов испытаний на этапе подачи заявки на ПКО.

Указанные требования приводят к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, что является нарушением ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции); являются избыточными, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках, а также накладывают на участника ПКО дополнительные финансовые расходы.

**3. Нарушение №3** –

Действия Заказчика по установлению в квалификационной документации положений о том, что Заказчик не несет никакой ответственности по убыткам, понесенным участниками в связи с их участием в квалификационном отборе (п.3.1.3), и о том, что Заказчик при отказе от проведения отбора не несет никакой ответственности перед любыми физическими и юридическим лицами, которым такое действие может принести убытки (п.3.5.8) являются недобросовестными, что противоречит п.1 ст.2 Закона о закупках и п.3 ст.1 Гражданского кодекса РФ; пункты 3.1.3, 3.5.8. квалификационной документации являются незаконными.

**4. Нарушение №4** - Положения квалификационной документации о праве Заказчика обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника за разъяснениями относительно финансовых и техническим вопросов ограничивают количество участников ПКО и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, п.2 ч.1 ст.3 Закона о Закупках и нарушают ч.1 ст.2 Закона о закупках.

## НАРУШЕНИЕ №1

**Технические условия РЖД, указанные в квалификационной документации, не являются документами, разработанными и применяемыми в национальной системе стандартизации, что нарушает п.218 Положения о закупке Заказчика и ст.3, п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках**

Согласно п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара.

Согласно указанной статьи данные требования устанавливаются заказчиком и должны быть предусмотрены:

1. Техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании;
2. Документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации.

ТЕХНИЧЕСКИЙ РЕГЛАМЕНТ – это в соответствии с абз. 25 ст. 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее - Закон о техническом регулировании) документ, который принят международным договором РФ, ратифицированным или подлежащим ратификации, и устанавливает обязательные для применения и исполнения требования к объектам технического регулирования (продукции или к продукции и связанным с требованиями к продукции процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации).

ДОКУМЕНТЫ, РАЗРАБАТЫВАЕМЫЕ И ПРИМЕНЯЕМЫЕ В НАЦИОНАЛЬНОЙ СИСТЕМЕ СТАНДАРТИЗАЦИИ – согласно п.2 ст.2 Федерального закона от 29.06.2015 №162-ФЗ «О стандартизации в Российской Федерации» (далее – Закон о стандартизации) это:

- национальный стандарт Российской Федерации (согласно п.5 ст.2 Закона о стандартизации – это документ, разработанный участником или участниками работ по стандартизации, в отношении которого проведена экспертиза в техническом комитете по стандартизации или проектом технического комитета по стандартизации и в котором для всеобщего применения устанавливаются общие характеристики объекта стандартизации, а также правила и общие принципы в отношении объекта стандартизации. Например, ГОСТ);

- правила стандартизации;
- рекомендации по стандартизации;
- информационно-технические справочники;

- технические спецификации (отчеты);
- стандарты организаций, в том числе технические условия, зарегистрированные в установленном порядке в Федеральном информационном фонде стандартов.

Согласно п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В пунктах 218 и 243 Положения о закупке Заказчика указано, что требования к качеству товаров, работ, услуг подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на технические регламенты, принятые в соответствии с законодательством РФ о техническом регулировании, документы, разработанные и применяемые в национальной системе стандартизации, принятые в соответствии с законодательством РФ о стандартизации.

Таким образом, Положение о закупке Заказчика не допускает использование в закупочной документации иных требований к качеству и безопасности товара, кроме требований, установленных в технических регламентах и документах, разработанных и применяемых в национальной системе стандартизации.

Согласно Технического задания Заказчика (Приложения 1.1. к квалификационной документации) требования к качеству, безопасности, технические и функциональные характеристики товара, требования к упаковке и отгрузке товара, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара потребностям заказчика (далее – Требования к товару), указываются в Технических условиях/Технических заданиях по позициям каждого лота, являющихся приложениями к квалификационной документации.

В Технических условиях Заказчика указано, что продукция должна быть изготовлена в соответствии с:

1. Требованиями данных ТУ;
2. Рядом ГОСТов;
3. Технического регламента Таможенного союза «О безопасности средств индивидуальной защиты» (ТР ТС 019/2011).

В соответствии с законом (п.2 ст.2 Закона о стандартизации) для использования ТУ в закупочной документации необходимо, чтобы данные ТУ имели статус документов, разработанных и применяемых в национальной системе стандартизации (т.е. зарегистрированы в установленном порядке в Федеральном информационном фонде стандартов). Для использования ТУ в иных целях, такого статуса и регистрации в Федеральном информационном фонде стандартов не требуется.

Однако, ТУ Заказчика не имеют статуса документов, разработанных и применяемых в национальной системе стандартизации, поскольку, не прошли экспертизу в техническом комитете и последующую регистрацию в Федеральном информационном фонде стандартов.

Согласно п.15 ст.2 Закона о стандартизации *технические условия – это вид стандарта организации, утвержденный изготовителем продукции или исполнителем работы (услуги).*

Согласно п.13 ст.2 Закона о стандартизации стандарт организации – это документ по стандартизации, утвержденный юридическим лицом для совершенствования производства и обеспечения качества продукции.

Согласно п.1 ст.21 Закона о стандартизации стандарты организаций разрабатываются организациями самостоятельно исходя из необходимости их применения для обеспечения соответствующих целей, указанных в ст.3 Закона о стандартизации.

Согласно п.3 ст.21 Закона о стандартизации технические условия разрабатываются изготовителем и (или) исполнителем и применяются в соответствии с условиями, установленными в договорах (контрактах).

Согласно п.3.1.6 ГОСТ Р 1.18-2018 «Стандартизация в Российской Федерации. Реестр технических условий. Правила формирования, ведения и получения информации» *реестр ТУ – это информационный ресурс, содержащий установленный набор данных о ТУ.*

Согласно п.4.3. указанного ГОСТа формирование реестра ТУ следует осуществлять на основе информации, предоставленной в каталожных листах продукции (далее также – КЛП), которые предприятия-изготовители продукции **ДОБРОВОЛЬНО** заполняют и представляют в государственные региональные центры стандартизации, метрологии и испытаний по месту своего нахождения в соответствии с положениями ГОСТ 2.114-2016 (п.4.11), ГОСТ Р 1.18-2018 и ГОСТ Р 51740-2016 (п.7.3).

В указанном ГОСТе содержится ссылка на то, что Порядок заполнения и представления каталожных листов продукции (далее также - КЛП) регламентируется ПРН<sup>№</sup>1323565-1.002-2018.

Согласно п.1 Правил заполнения и предоставления каталожных листов продукции №1323565-1.002-2018 данные Правила предназначаются для предприятий-изготовителей, **ЖЕЛАЮЩИХ** довести до потребителей информацию о выпускаемой продукции, а также специалистов

государственных региональных центров стандартизации, метрологии и испытаний Росстандарта (ЦСМ).

*Из вышеизложенного следует, что регистрация каталожных листов продукции – это право, а не обязанность организации. Соответственно, изготовитель вправе без регистрации каталожного листа запускать продукцию в производство. При этом, пунктом 8.5 ГОСТ Р 15.301-2016 установлено, что на этапе подготовке изготовитель должен выполнить работы по подготовке и представлению в территориальные органы Росстандарта каталожного листа продукции в установленном порядке по правилам ПРН№1323565-1.002-2018 (взамен ПР 50-718-99). А установленный порядок и правила получения каталожного листа регламентируемые вышеуказанными ГОСТом (ГОСТ Р 1.18-2018) и правилами (ПРН№1323565-1.002-2018), предусматривают ДОБРОВОЛЬНЫЙ порядок заполнения и представления каталожного листа продукции.*

Согласно п.4.3. указанных Правил региональные ЦСМ осуществляют учетную регистрацию каталожных листов продукции, формируют региональные базы данных. ФГУП «СТАНДАРТИНФОРМ» обеспечивает ведение банка данных «Продукция России» на основе региональных баз данных.

\*ФГУП «СТАНДАРТИНФОРМ» в соответствии с Распоряжением Правительства от 02.03.2021г. №519-р реорганизовано в ФГБУ «Институт стандартизации».

Согласно п.4.6. указанных Правил при проведении регистрации КЛП региональные ЦСМ:

- проверяют полноту и правильность заполнения КЛП, включая соответствие номенклатуры основных потребительских характеристик национальным стандартам, а также правильность указания формы подтверждения соответствия;

- заполняют определенные поля КЛП;

- проставляют на КЛП штамп с указанием наименования регионального ЦСМ, даты и номера регистрации.

Согласно п.4.7. указанных Правил зарегистрированный подлинник КЛП должен храниться у предприятия – изготовителя в качестве неотъемлемой части документа на конкретную продукцию, на основе которого он подготовлен.

Согласно п.4.4. ГОСТ Р 1.18-2018 реестр ТУ в электронном виде должен формироваться на основе информации банка данных «Продукция России», включающего информацию баз данных продукции региональных ЦСМ.

В соответствии с пунктом 5 Положения о Порядке формирования и ведения Федерального информационного фонда стандартов и правилах пользования им, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 28 июня 2016 г. № 589 «О Федеральном информационном фонде стандартов», Росстандартом определен оператор Федерального информационного фонда стандартов - Федеральное государственное

унитарное предприятие "Российский научно-технический центр информации по стандартизации, метрологии и оценке соответствия" (ФГУП "СТАНДАРТИНФОРМ") (далее - оператор Фондов).

\*ФГУП «СТАНДАРТИНФОРМ» в соответствии с Распоряжением Правительства от 02.03.2021г. №519-р реорганизовано в ФГБУ «Институт стандартизации».

Из вышеизложенного следует, что:

1. Предприятие вправе разработать, утвердить ТУ и использовать их в качестве стандарта организации;

2. Предприятие вправе (НО НЕ ОБЯЗАНО) обратиться в региональные центры стандартизации для учетной регистрации каталожных листов продукции (КЛП);

3. Цель изготовителя в регистрации КЛП - доведение до потребителей информации о выпускаемой продукции;

4. Региональные центры стандартизации осуществляют регистрацию каталожных листов продукции (путем проставления штампа на данных листах), что не является регистрацией технических условий Федеральном информационном фонде стандартов в качестве документа национальной системы стандартизации;

5. В результате регистрации каталожных листов продукции информация о ТУ, на основе которых был подготовлен каталожный лист продукции, заносится в банк данных «Продукция России»;

6. На основе информации банка данных «Продукция России» информация о ТУ заносится в реестр ТУ;

7. Оператором банка данных «продукция России» и Реестр ТУ является ФГБУ «Институт стандартизации»;

8. Оператором Каталога стандартов и технических условий, зарегистрированных в Федеральном информационном Фонде стандартов в соответствии с Приказом Росстандарта от 30.04.2021г. №651, также является ФГБУ «Институт стандартизации».

В результате регистрации каталожных листов продукции и внесения вследствие этого ТУ в Реестр ТУ на сайте ФГБУ «Институт стандартизации» - технические условия не приобретают статуса ТУ, зарегистрированных в установленном порядке в Федеральном информационном фонде стандартов (зарегистрированные в качестве стандартов ТУ находятся на этом же сайте ФГБУ «Институт стандартизации»), НО В ДРУГОМ РЕЕСТРЕ - в Каталоге стандартов организаций и технических условий, зарегистрированных в Федеральном информационном Фонде стандартов в соответствии с Приказом Росстандарта от 30.04.2021г. №651 – далее – Каталог стандартов).

Факт того, что ФГБУ «Институт стандартизации» ведет все три информационных ресурса (реестра) на одном сайте (и Банк данных «Продукция России», и Реестр ТУ, и Каталог стандартов), а также факт того, что информация о каком-либо ТУ внесена в Банк данных «Продукция России»



и Реестр ТУ на основании зарегистрированных каталожных листов, не означает, что данное ТУ, автоматически попадает в реестр – Каталог стандартов и ТУ приобретает статус документа, разработанного и применяемого в национальной системе стандартизации.

Заявитель обратился за соответствующими разъяснениями по вышеуказанному вопросу к оператору вышеуказанных информационных ресурсов (реестров) - ФГБУ «Институт стандартизации» (письмо АО «БТК групп» от 08.02.2024 № 25/1-ИСХ-В2В (приложение №4 к настоящей Жалобе).

На данное письмо ФГБУ «Институт стандартизации» дало ответ - Письмо от 08.02.2024 № ЕЛ/1062 (приложение №5 к настоящей Жалобе), в котором указало, что «регистрация каталожных листов продукции, не означает регистрацию технических условий, на основе которых заполнен каталожный лист продукции, в Федеральном информационном фонде стандартов».

ТУ Заказчика, указанные в квалификационной документации, на основании зарегистрированных каталожных листов, находятся в Реестре ТУ на сайте ФГБУ «Институт стандартизации», но данные ТУ отсутствуют в Каталоге стандартов на этом же сайте (что подтверждается распечаткой с сайта ФГБУ «Институт стандартизации» - приложение №6 к настоящей Жалобе). Согласно указанной распечатки единственным документом Заказчика, зарегистрированным в Каталоге стандартов, является 15.002-2022.

Только в результате регистрации ТУ в Федеральном информационном фонде стандартов (внесения ТУ в Федеральный информационный фонд стандартов организаций и технических условий) ТУ приобретают статус документов, разработанных и применяемых в национальной системе стандартизации (п.2 ст.2 Закона о стандартизации) и только ТУ, имеющие такой статус и включенные в Каталог стандартов, могли быть указаны в закупочной документации Заказчика (согласно п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках и пунктов 218 и 243 Положения Заказчика о закупках).

Регистрация ТУ в Федеральном информационном фонде стандартов в качестве документов, разработанных и применяемых в национальной системе стандартизации – это право, а не обязанность организации (п.6 ст.21 Закона о стандартизации).

Соответственно, если изготовитель не использовал предоставленное ему законом право и не зарегистрировал ТУ в Федеральном информационном фонде стандартов – у него не возникло право ссылаться на данные ТУ в закупочной документации, при этом, у изготовителя сохраняется право использования данных ТУ в рамках действующего законодательства в качестве стандарта организации, **НО НЕ В КАЧЕСТВЕ СТАНДАРТА НАЦИОНАЛЬНОЙ СИСТЕМЫ СТАНДАРТИЗАЦИИ.**

Регистрация ТУ в Федеральном информационном фонде стандартов осуществляется в соответствии с Порядком регистрации стандартов организации, в том числе технических условий, в Федеральном информационном фонде стандартов, определенном Приказом Министерства промышленности и торговли Российской Федерации от 30.04.2021г. №651.

Указанная регистрация возможна только после прохождения ТУ соответствующей экспертизы в соответствии с Порядком проведения экспертизы проектов стандартов, а также проектов технических условий, представляемых разработчиком в соответствующие технические комитеты по стандартизации или проектные технические комитеты по стандартизации, утвержденным Приказом Министерства промышленности и торговли Российской Федерации от 06.07.2017г. №2171 (зарегистрирован Министерством Юстиции РФ от 03.08.2017г., регистрационный номер 47658).

В соответствии с п.3 указанного Порядка проведения экспертизы предметом экспертизы проекта документа является оценка его соответствия:

- международным договорам Российской Федерации, федеральным законам, актам Президента Российской Федерации, актам Правительства Российской Федерации, нормативным правовым актам федеральных органов исполнительной власти;

- действующим техническим регламентам, основополагающим национальным стандартам Российской Федерации (далее - основополагающий национальный стандарт), национальным стандартам Российской Федерации (далее - национальный стандарт), предварительным национальным стандартам Российской Федерации и межгосударственным стандартам;

- целям и задачам стандартизации, предусмотренным частью 1 статьи 3 Федерального закона N 162-ФЗ;

- принципам стандартизации, предусмотренным пунктами 1, 3, 6 и 8 статьи 4 Федерального закона N 162-ФЗ.

Согласно п.4.5. ГОСТ Р 1.3-2018 «Стандартизация в Российской Федерации. Технические условия на продукцию. Общие требования к содержанию, оформлению и обновлению» требования, установленные в ТУ, должны соответствовать требованиям законов Российской Федерации, технических регламентов и национальных стандартов.

И только в случае соответствия ТУ техническим регламентам и национальным стандартам (что устанавливается соответствующей экспертизой) данные ТУ могут быть зарегистрированы в Федеральном информационном фонде стандартов и включены в Каталог стандартов организаций и технических условий, после чего использоваться в составе закупочной документации предприятий.

Заказчик обосновывает применение в закупочной документации ТУ, незарегистрированных в Федеральном информационном фонде стандартов, требованиями локальных нормативных актов, в частности в пункте пятом

Технического задания (Приложения №1.1. к квалификационной документации) Заказчик ссылается на стандарт СТО РЖД 15.020-2023 «Системы управления охраной труда в ОАО «РЖД» и распоряжение от 28.12.2023г. №3353/р.

\*Следует отметить, что данное СТО в виду отсутствия в Федеральном информационном фонде стандартов (Каталоге стандартов и технических условий, зарегистрированных в соответствии с Приказом 651) на сайте ФГБУ «Институт стандартизации» - также не является документом, разработанным и применяемым в национальной системе стандартизации.

Учитывая то, что Заказчик обязан создать безопасные условия труда для своих работников и обеспечить их индивидуальными средствами защиты в УСТАНОВЛЕННОМ ЗАКОНОМ ПОЯДКЕ, Заявитель отмечает следующее.

**Во-первых:** Согласно п.216 Положения о закупке Заказчик, при установлении требований к закупаемым товарам, должен руководствоваться требованиями локальных стандартов.

При этом, локальные нормативные акты не могут противоречить Федеральным законам. В случае такого противоречия применению подлежат Федеральные законы.

*Верховный суд РФ в своем Определении от 18.08.2021г. №305-ЭС21-8247 по делу №А40-7515/2020 указал, что «локальные правовые акты и документы, регламентирующие закупочную деятельность предприятия, не должны противоречить действующему законодательству, а право предприятия устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает его от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников закупки»;*

**Во-вторых:** п.218 Положения Заказчика о закупке прямо говорит о том, что требования к качеству и безопасности товаров подлежат изложению в техническом задании со ссылкой на технические регламенты и документы, разработанные и применяемые в национальной системе стандартизации, А НЕ НА ЛОКАЛЬНЫЕ НОРМАТИВНЫЕ АКТЫ.

Требования локальных нормативных актов подлежат применению только в том случае, если они не противоречат закону;

**В-третьих:** нарушая нормы Закона о стандартизации, Закона о закупках и своего Положения о закупке Заказчик, вместо создания для работников безопасных условий труда, напротив, создает угрозу безопасности жизни и здоровью своих работников.

После добавления перечня, установленного п.2 ст.2 Закона о стандартизации, техническими условиями (ФЗ РФ от 30.12.2020 N 523-ФЗ), у заказчиков появилась возможность ссылаться в закупочной документации на ТУ. При этом, закон обозначил, что такая возможность появилась не в отношении всех ТУ, а только тех, которые зарегистрированы в установленном порядке в Федеральном информационном фонде стандартов.

Отсутствие установленной приказом Минюста предварительной экспертизы в техническом комитете позволило бы заказчикам использовать в закупочной документации ТУ, содержащие требования, противоречащие установленным национальным стандартам, что неминуемо бы привело к нарушениям законодательства в различных отраслях (в том числе в области охраны труда) и сказалось на качестве продукции.

Учитывая, что Заказчик незаконным образом ссылается на ТУ в закупочной документации, а также тот факт, что данные ТУ не были предметом соответствующей экспертизы - нет доказательств, а также гарантий того, что требования данных ТУ к продукции не ниже (хуже) требований, установленных стандартами, что является недопустимым в силу п.4.4. ГОСТа Р 1.3-2018, и не противоречат требованиям стандартов.

При этом, без соответствующей экспертизы в техническом комитете нет доказательств того, что установленные в закупочной документации ТУ:

- позволяют получить Заказчику качественный товар, обеспечивающий безопасность жизни и здоровья сотрудников ОАО «РЖД»;
- содержат соответствующие национальным стандартам и техническим регламентам требования к товару.

В отсутствие соответствующей экспертизы ТУ при исполнении контракта Поставщик может столкнуться с ситуацией, когда товар должен быть изготовлен в соответствии с ТУ, содержащими избыточные, противоречивые или незаконные требования.

В данном случае Заявитель лишен возможности исполнять свои обязательства по контракту (в случае победы в конкурсе) в соответствии с ТУ, прошедшими соответствующую надлежащую экспертизу, гарантирующую ему, что ТУ не противоречат закону, международным договорам, национальным стандартам, не содержат в себе противоречивых или избыточных требований, не позволяющих исполнить контракт без нарушений.

В виду отсутствия экспертизы ТУ Заказчика в соответствующем техническом комитете нарушается корректность информационной составляющей всего процесса закупки и происходит введение в заблуждение участников противоречивыми требованиями к поставляемой продукции. Тем самым организатор закупки нарушает требования к информационному обеспечению закупки (п.1 ст.3 Закона о закупках).

В связи с вышеизложенным нарушается **право Заявителя на добросовестность** со стороны Заказчика, что выражается в нарушении Заказчиком п.218 Положения о закупках и п.1 ч.10 ст.4 Закона о закупках, а именно: в непрохождении ТУ экспертизы в техническом комитете и

последующей регистрации в Федеральном информационном фонде стандартов.

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

Согласно п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015г. №25 оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации (аналогичная позиция приведена в деле АС г.Москвы №А40-60537/20-93-447).

Противоречивые условия ТУ (в том числе, разногласия между параметрами ТУ и ГОСТами), избыточные, незаконные, а также неисполнимые условия ТУ приведут к нарушению права Заявителя выполнить свои обязательства надлежащим образом (ст.309 ГК РФ).

Как добросовестный участник гражданского оборота, Заявитель ограничен в праве подачи заявки на участие в закупке (конкурсе), осознавая риск невыполнения контракта (договора) надлежащим образом вследствие принятия на себя обязанности выполнить контракт в соответствии с ТУ, не прошедшими экспертизу в техническом комитете и незарегистрированными в Федеральном информационном фонде стандартов. За ненадлежащее выполнение контракта (договора), заключенного в соответствии с Законом о закупках, закон предусматривает ответственность в виде включения поставщика в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, Заказчик нарушает право Заявителя, как добросовестного участника оборота, на подачу заявки на закупку (конкурс) и получения необходимой информации о закупке.

## **НАРУШЕНИЕ №2**

### **2.1. Незаконное требование предоставления образцов товара на этапе подачи заявки на ПКО**

Согласно Раздела 5 Технического задания (Приложения №1.1. к квалификационной документации) в составе квалификационной заявки участник должен представить образцы изделий по лоту(ам), по которому(ым) он подал квалификационную заявку.

Образцы по лоту(ам), по которому(ым) участник подает квалификационную заявку, должны быть представлены с сопроводительным письмом по форме приложения № 3 к квалификационной документации в срок не позднее даты окончания срока подачи заявок в предварительном квалификационном отборе.

Образцы предлагаемой продукции, должны быть представлены в соответствии с Порядком приема, проверки и утверждения образцов изделий, представляемых участниками на квалификационный отбор, хранения

утвержденных образцов-эталонов (приложение № 2 квалификационной документации).

В подтверждение соответствия техническим требованиям участник одновременно с предоставлением образцов должен представить:

- санитарно-эпидемиологическое/экспертное заключение либо иной документ, выданный Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по железнодорожному транспорту о возможности применения продукции в сфере железнодорожного транспорта (за исключением позиции 10 лота №1, позиций 1, 5 лота №2 (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);

- сертификат соответствия/декларацию таможенного союза о соответствии требованиям ТР ТС 019/2011 «О безопасности средств индивидуальной защиты» (копия, заверенная подписью и печатью (при наличии) участника);

- копии протоколов лабораторных испытаний на применяемые материалы по показателям, указанным в разделах Технического задания/Технического условия «Характеристики (показатели) продукции, подтверждаемые при сертификации» и «Требования к материалам», заверенные Участником;

- копии протоколов лабораторных испытаний на готовые изделия по показателям, указанным в разделе Технического задания/Технического условия «Характеристики (показатели) продукции, подтверждаемые при сертификации» и «Требования к материалам», заверенные Участником.

В силу п.3.1.2 квалификационной документации к участию в предварительном квалификационном отборе допускаются участники, соответствующие требованиям и условиям квалификационной документации, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, квалификационной документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные квалификационной документацией.

Согласно п.3.6.5. квалификационной документации Участник предварительного квалификационного отбора не допускается к участию в предварительном квалификационном отборе в случае (в том числе):

- 1) Непредставления определенных квалификационной документацией документов и/или предоставления информации об участнике квалификационного отбора, или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

- 3) несоответствия квалификационной заявки требованиям квалификационной документации, в том числе:

- 4) квалификационная заявка не соответствует форме, установленной квалификационной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям квалификационной документации.

Таким образом, согласно квалификационной документации, условием для рассмотрения Заказчиком поступившей заявки является обязательное представление участником ПКО в составе заявки образцов предлагаемой продукции и документации, подтверждающей соответствие предлагаемой продукции показателям эквивалентности, установленным в квалификационной документации.

Непредставление вышеуказанных образцов изделий и обозначенных документов влечет недопуск заинтересованного лица к участию в ПКО.

Требование о представлении на этапе подачи заявки на ПКО образцов предлагаемого к поставке товара, полностью соответствующих техническому заданию квалификационной документации, накладывает на участника ПКО дополнительную финансовую нагрузку и обременение в виде обязанности заблаговременно приобрести или произвести указанную продукцию без гарантии того, что он станет победителем, и, соответственно, такой товар будет реализован, поскольку, такие образцы необходимы для рассмотрения заявок, а не на стадии заключения договора, а также ставит в неравное положение участников ПКО и исключает возможность принять участие в такой процедуре по причине отсутствия такого образца.

При этом, согласно Приложения №5 к квалификационной документации участник в составе заявки на ПКО должен предоставить:

- по лоту №1 – образцы изделий по 137 позициям;
- по лоту №2 – образцы изделий по 5 позициям;
- по лоту №3 – образцы изделий по 21 позиции.

Следует отметить, что количество образцов изделий превышает количество позиций, поскольку, отдельные позиции состоят из комплекта изделий (например, Комплект мужской сигнальный повышенной видимости... по ТУ 14.12.11-024-00083262-2020 состоит из куртки и полукомбинезона).

Соответственно, требование Заказчика о необходимости предоставления товара на этапе подачи заявки на участие в ПКО приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, что является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, ч.1 ст.3, ч.6 ст.3 Закона о закупках и нарушает права Заявителя.

Согласно действующему законодательству в сфере закупок участнику ПКО достаточно лишь продекларировать в своей заявке полное соответствие предлагаемого к поставке товара требованиям закупочной документации Заказчика, что будет являться достаточным условием для участия в ПКО.

Данная позиция подтверждается позицией ФАС – согласно п.3 Письма ФАС России от 01.07.2016г. №ИА/44536/16 при установлении Заказчиком в документации, извещении о закупке требований к описанию участниками закупки товаров следует учесть, что закон не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки.

Указанное письмо применимо к рассматриваемым правоотношениям ввиду того, что Закон о закупках также не обязывает участников закупки иметь в наличии требуемый товар на момент подачи заявки. Обращает на себя внимание то обстоятельство, что решением Верховного суда Российской Федерации от 09.02.2017г. № АКПИ16-1287 отказано в удовлетворении заявления о признании недействующим п.3 вышеуказанного письма, что свидетельствует о придании упомянутому письму силы нормативного правового акта. Данные выводы сделаны в Постановлении 9ААС от 30.12.2020г. №09АП-55260/2020 по делу №А40-54884/20. Арбитражный суд Московского округа подтвердил данную позицию в Постановлении от 01.04.2021г. по указанному делу. Особого внимания требует тот факт, что участником указанного дела являлось

Также, вышеуказанная позиция подтверждается иной судебной практикой (в том числе): Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 12.07.21г. по делу №А40-75723/20-121-412, Постановлением Арбитражного суда Поволжского округа от 14.03.2023г. по делу № А49-2445/2022.

Установление в квалификационной документации требования о предоставлении образца продукции, вызванное необходимостью определения качества товара и подтверждения его соответствия техническим характеристикам несостоятельно, поскольку, желание не может обосновывать правомерность установления данного требования в документации.

Кроме того, требование предоставлять образцы на этапе подачи заявки на ПКО не гарантирует надлежащее исполнение участником обязательств по договору. Подавая заявку, участник подтверждает принятие им условий поставки и ее оплаты, установленной документацией о закупке, а подписывая договор на условиях, указанных в данном договоре, гарантирует соответствие качества поставляемого товара стандартам, требованиям и нормам, и обязуется по требованию покупателя произвести замену товара ненадлежащего качества.

## 2.2. Незаконное требование предоставления сертификатов соответствия/деклараций, заключений протоколов испытаний на этапе подачи заявки на

Согласно подп.11 п.19.1. ст.3.4. Закона о закупке в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность предоставления копий документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данным товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом



не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром.

В соответствии со статьей 456 Гражданского Кодекса Российской Федерации продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Отсутствие у участника ПКО на момент подачи заявки соответствующих товаров и, как следствие сертификатов соответствия на такие товары не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по контракту, заключаемого по результатам конкурса (торгов), поскольку такие товары могут быть приобретены/изготовлены участником ПКО после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 12.07.2021г. по делу №А40-75723/20-121-412).

Учитывая изложенное, требование о представлении в составе заявки участника ПКО заключений СЭС, сертификатов соответствия/деклараций ТС, копий протоколов испытаний обременяют участника ПКО заблаговременно произвести/приобрести указанный в Документации ПКО товар и провести испытания соответствующего товара. Указанное требование является избыточным, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках, и накладывает на участника ПКО дополнительные финансовые расходы.

Данная позиция подтверждается ФАС России (Письмо ФАС от 01.07.2016 № ИА/44536/16, Решение ФАС от 20.04.2017г. №223ФЗ-351/17) и судебной практикой, в частности: Постановлением АС Московского округа от 16.02.2023г. по делу №А40-124583/22-149-936, Постановлением Московского округа от 29.12.2021г. по делу №А40-233785/20 (участником которого также являлось Постановлением 9ААС от 19.09.2022г. по делу №А40-83315/22.

Также, данную позицию занимает Верховный Суд Российской Федерации:

1) Из Определения Верховного Суда РФ от 26.11.2020г. № 306-ЭС20-20804 следует, что действия организатора торгов по установлению незаконного и дискриминационного условия об обязанности представления в составе заявки на участие в закупке сертификатов соответствия на поставляемую продукцию противоречат статье 456 ГК РФ, статьям 3,4 Закона

о закупках, правовой позиции, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018;

2) Из Определения Верховного Суда РФ от 21 апреля 2022г. №309-ЭС22-4282 следует, что:

- в соответствии с требованиями, предусмотренными статьей 456 ГК РФ, декларация или сертификат соответствия передается покупателю одновременно с приобретаемой продукцией;

- действующее законодательство не обязывает производителя или официального дилера продукции в какие-либо определенные сроки предоставлять декларацию или сертификат соответствия по запросу хозяйствующих субъектов, не являющихся ее покупателями;

- требование документации о закупке предоставить сертификат или декларацию о закупке фактически подразумевает, что предлагаемая к поставке продукция должна иметься в наличии у участника на момент подачи заявки.

Поскольку, указанные действия имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке, их совершение нарушает принцип осуществления закупочной деятельности, предусмотренный пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках;

3) Из Определения Верховного суда РФ от 27.01.2022г. №307-ЭС21-28336 следует, что на момент подачи заявки организатор торгов не вправе требовать документы, которыми участник закупочной процедуры не может обладать до приобретения товара у производителя. Установление для участника закупочной процедуры необходимости запроса у производителя относящихся к товару документов обременяет такого участника заблаговременно приобрести товар, что является избыточным требованием.

Согласно п.32 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №3(2021) практики уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Вместе с тем, предъявление требования о предоставлении образцов и документации на этапе подачи заявки может привести к ограничению количества участников путем постановки их в зависимость от действий третьих лиц (Постановление АС Московского округа от 12.07.2021г. по делу №А40-75723/20-121-412).

Исходя их положений ч.2 ст. 456 ГК РФ у любого потенциального участника на момент подачи заявки могут отсутствовать соответствующие

сертификаты, что не свидетельствует о невозможности исполнения ими обязательств по заключаемому договору. Установление заказчиком требования о наличии соответствующих сертификатов по своему правовому значению фактически свидетельствует об ограничении конкуренции (Решение АС Саратовской области от 17.02.2020г. по делу №А57-24826/2019, Определение ВС РФ от 26.11.2020г. №306-ЭС20-20804).

Судебная практика с иной правовой позицией по данному вопросу является единичной (Постановление АС Московского округа от 02.09.2019г. по делу №А40-241866/2018, Постановление 9ААС от 17.12.2020г. по делу № А40-89857/2020), устаревшей и противоречащей вышеуказанной позиции Верховного Суда Российской Федерации.

Также, аналогичный вопрос уже был предметом рассмотрения Московским УФАС (жалоба АО «БТК групп» на квалификационную документацию ). Решением Московского УФАС от 13 февраля 2024г. по делу № 077/07/00-1530/2024 требования квалификационной документации ОАО «РЖД» о предоставлении в составе заявки участника образцов продукции и документов, подлежащих передаче вместе с товаром, признано неправомерным и противоречащим Закону о закупках.

В обоснование установления указанных требований (при оспаривании в судебном порядке указанного Решения Московского УФАС от 13 февраля 2024г. по делу № 077/07/00-1530/2024) утверждает, что Заказчик вправе требовать образец изделия и подлежащие передаче вместе с ним документы, поскольку, данная возможность предусмотрена:

1. ГОСТ 15.004-88. Система разработки и постановки продукции на производство. Средства индивидуальной защиты (далее – ГОСТ 15.004-88);
2. Приказом Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 19 июля 2007г. № 224 «О санитарно-эпидемиологических экспертизах, обследованиях, исследованиях, испытаниях и токсикологических, гигиенических и иных видах оценок» (далее – Приказ 224).

Указанный вывод РЖД незаконен в силу следующего:

1. Ссылка на ГОСТ 15.004-88 содержится в Приложении №2 к квалификационной документации ПКО – Порядок приемки, проверки и утверждения образцов изделий, представляемых участниками на квалификационный отбор, хранения утвержденных образцов-эталонов (далее – Порядок приемки) в п.2 следующего содержания: «Проверка образцов изделий и утверждение образцов изделий осуществляется в соответствии с ГОСТ 15.004-88 ... и ГОСТ 15.007-88 «Система разработки и постановки продукции на производство».

При этом, в самом Порядке приемки (в п.4) указано, что рассмотрение и утверждение образцов-эталонов изделий проводит Группа экспертов по оценке качества образцов. Результаты оформляются Протоколом оценки

качества образцов. В то время как, пункт 2.5. ГОСТа 15.004-88 устанавливает, что «Утверждение образцов-эталонов средств индивидуальной защиты (СИЗ) проводит межведомственная приемная комиссия, организуемая министерством (ведомством) – разработчиком СИЗ».

Таким образом, положения Порядка приемки противоречат указанному в нем ГОСТу 15.004-88.

Кроме того, согласно п.2.1 данного ГОСТ разработка СИЗ осуществляется на основе получения заявки – исходных требований от заказчика и предусматривает изготовление опытного образца, рассмотрение и утверждение образца СИЗ в качестве образца-эталона.

Соответственно, данный ГОСТ не содержит в себе положений, обязывающих утверждать образец изделия до момента заключения договора поставки. Все действия, предусмотренные данным ГОСТом, вправе осуществить после проведения ПКО, закупки и заключения договора, при этом, не нарушив ни данный ГОСТ, ни положения действующего законодательства.

Также, следует отметить, что данный ГОСТ является морально устаревшим ввиду ссылок в нем на Министерство здравоохранения СССР и иные не действующие в настоящее время учреждения. Однако, воля Заказчика на применение данного ГОСТа обязывает Заказчика применять все положения указанного ГОСТа, в том числе п.2.2, который обязывает Заказчика согласовывать заявку – исходные требования на разработку СИЗ с соответствующими отраслевыми ЦК профсоюзов и институтами охраны труда ВЦСПС. Однако, Заказчик в нарушение данного ГОСТа не согласовывал ТУ, в соответствии с которыми должны быть изготовлены образцы, с Институтами охраны труда, чем (если следовать логике Заказчика) нарушил требования ГОСТа 15.004-88 и подвергнул своих сотрудников опасности.

2. Все законные и подзаконные нормативные акты, обязывающие Заказчика принимать меры предупреждения реальной угрозы жизни и здоровью сотрудникам и обеспечивать работников средствами индивидуальной защиты, прошедшими обязательную сертификацию или декларирование соответствия – не содержат указания на то, что Заказчик обязан предпринимать все указанные действия до заключения договора поставки. Выполнение Заказчиком подзаконных нормативных актов не должно нарушать федеральных законов, тем более что содержание данных нормативных актов предполагает их выполнение в совокупности с федеральными законами, но никак в их нарушение.

Ничто не препятствует Заказчику соответствовать перечисленным им подзаконным актам после заключения договора поставки. Нарушение договорных условий со стороны Поставщика позволяет Заказчику принимать меры в рамках гражданского законодательства.

Позиция Заказчика о том, что он обязан требовать образцы на стадии ПКО от всех участников (не учитывая, что что договор будет заключен только

с одним из них) в целях защиты прав трудящихся и соблюдения подзаконных нормативных актов (не учитывая положения федерального законодательства) является незаконной. Права трудящихся (в том числе право на безопасный труд) должны обеспечиваться допустимыми законом способами, но никак не в нарушение их.

В частности Приказ 224 определяет Порядок организации и проведения санитарно-эпидемиологических экспертиз, обследований, исследований, испытаний и токсикологических, гигиенических и иных видов оценок.

Помимо того, что участник для участия в ПКО должен предоставить образцы Заказчику, также согласно п.10 указанного Порядка образцы должны быть предоставлены участником в соответствующее учреждение для проведения санитарно-эпидемиологической экспертизы (что в разы (минимум вдвое) увеличивает затраты участника на изготовление образцов).

Таким образом, для получения участником санитарно-эпидемиологического заключения для предоставления его на этапе подачи заявки на ПКО участник должен понести дополнительные затраты как на изготовление образцов, так и на получение данных заключений.

В силу подп.11 п.19.1. ст.3.4. Закона о закупках и ст.456 ГК РФ Заказчик не вправе требовать представление документов если они передаются вместе с товаром.

Таким образом, требование Заказчика о предоставлении образцов товара и сопроводительной документации на товар является незаконным.

### **НАРУШЕНИЕ №3**

**Действия Заказчика по установлению в квалификационной документации положений о том, что Заказчик не несет никакой ответственности по убыткам, понесенным участниками в связи с их участием в квалификационном отборе (п.3.1.3), и о том, что Заказчик при отказе от проведения отбора не несет никакой ответственности перед любыми физическими и юридическим лицами, которым такое действие может принести убытки (п.3.5.8), являются недобросовестными, что противоречит п.1 ст.2 Закона о закупках и ст.1 Гражданского кодекса РФ. Пункты 3.1.3. и 3.5.8. квалификационной документации являются незаконными.**

Согласно п.1 ст.2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются (в том числе) Гражданским кодексом Российской Федерации и Законом о закупках.

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

В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно п.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей.

По смыслу статьи 15 ГК РФ взыскание убытков может производиться в целях защиты любого субъективного гражданского права (Определение Верховного Суда РФ от 04.12.2012 N 18-КГ12-70).

Под злоупотреблением субъективным правом следует понимать любые негативные последствия, явившиеся прямым или косвенным результатом осуществления субъективного права. К одному из них относится материальный вред, который подразумевает всякое умаление материального блага (в частности, уменьшение или утрату дохода, необходимость новых расходов) (Определение Верховного Суда РФ от 14.06.2016 N 52-КГ16-4).

Согласно п.1 ст.10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Установление в закупочной документации незаконных требований о предоставлении образцов изделий и документации на данные изделия влечет финансовые расходы участников для получения данных образцов и документации. В случае недопуска в ПКО, непрохождения участником ПКО, непризнания победителем к закупочной процедуре либо отказа Заказчика от проведения ПКО все понесенные затраты участником становятся убытками участника (в связи с невозможностью реализации образцов изделий с эмблемами и документацией, полученной на основании ТУ третьим лицам).

Согласно п.1 ст.15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков.

Согласно п.4 ст.10 ГК РФ если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков.

На основании вышеизложенных норм права, можно сделать вывод о том, что внесение пунктов 3.1.3 и 3.5.8. в квалификационную документацию является злоупотреблением правом со стороны Заказчика, а сами пункты 3.1.3 и 3.5.8. являются незаконными, что противоречит п.1 ст.2 Закона о закупках.

#### **НАРУШЕНИЕ №4**

### **Положения квалификационной документации о праве Заказчика**

**обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов ограничивают количество участников ПКО и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, п.2 ч.1 ст.3 Закона о Закупках и нарушают ч.1 ст.2 Закона о закупках.**

Согласно п.3.6.11 квалификационной документации Заказчик вправе наводить справки ..., и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов.

При этом, п.3.6.12. квалификационной документации устанавливается, что требование, предусмотренное пунктом 3.6.11 применяется в равной степени ко всем участникам квалификационного отбора с соблюдением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам.

Вместе с тем, положения пункта 3.6.11 квалификационной документации ставят в зависимость участие в ПКО от волеизъявления Заказчика, поскольку, применение Заказчиком права наводить справки и обращаться за разъяснениями может применяться не в равной степени к участникам ПКО, что ограничивает количество участников ПКО.

Также, необходимо отметить, что в квалификационной документации отсутствует порядок обращения за разъяснениями, в связи с чем, возможность участия в ПКО зависит от решения Заказчика.

Кроме того, право наводить справки ..., и обращаться к юридическим и физическим лицам, государственным органам и учреждениям, обслуживающим банкам участника закупки за разъяснениями относительно финансовых и технических вопросов до подведения итогов ПКО Законом о закупке не предусмотрено.

Вместе с тем, в Положении о закупке и квалификационной документации не установлен объем сведений, на основании которых организатором будет оцениваться недостаточность сведений, представленных участником ПКО, и необходимость наводить справки и/или обращаться за разъяснениями.

**Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения квалификационной документации, ограничивают количество участников ПКО и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, п.2 ч.1 ст.3 Закона о Закупках и нарушают ч.1 ст.2 Закона о закупках.**

Данная позиция подтверждается Решением ФАС России от 21.01.2020г. № 223ФЗ-68/20, Определением ВС РФ от 20.09.2021г. №305-ЭС21-8237.

На основании ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**ЗАЯВИТЕЛЬ ПРОСИТ:**

1. Признать жалобу АО «БТК групп» обоснованной;
2. Выдать Заказчику \_\_\_\_\_ предписание об устранении нарушений, указанных в настоящей Жалобе.

**Приложения:**

1. Распечатка с сайта <http://www.rts-tender.ru>;
2. Извещение об осуществлении ПКО № 4/ПКОЭ-ЦДЗС/24;
3. Квалификационная документация;
4. Письмо АО «БТК групп» от 08.02.2024 № 25/1-ИСХ-В2В;
5. Письмо ФГБУ «Институт стандартизации» от 08.02.2024 \_\_\_\_\_
6. Распечатка с сайта ФГБУ «Институт стандартизации»;
7. Свидетельство серия \_\_\_\_\_
8. Свидетельство серии \_\_\_\_\_
9. Свидетельство серии \_\_\_\_\_
10. Решение акционера от \_\_\_\_\_
11. Свидетельство ИНН;
12. Доверенность на представителя АО «БТК групп» \_\_\_\_\_