

Исх. № 4588 от «22» ноября 2023 г.

Принял: _____ от «__» _____ 20__ г.
Присвоен входящий № _____

**В Управление Федеральной антимонопольной службы
по Красноярскому краю (Красноярское УФАС России)**
660017, г. Красноярск, пр. Мира, 81 «Д»
Телефон: +7 (391) 211-00-00 факс: +7 (391) 211-01-14
адрес электронной почты: to24@fas.gov.ru

Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «Альфа-ЖАТ»
603000, обл. Нижегородская, г. Нижний Новгород, Студеная ул.,
д. 55, этаж 1 ком.3,
тел.: +7 (831) 211-75-18, +7 (831) 211-36-77
адрес электронной почты: info@alfazhat.ru
ИНН: 5260345493, ОГРН: 1125260017453

**Заказчик: Открытое акционерное общество
«Российские железные дороги» (ОАО «РЖД»)**
ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295

Красноярская дирекция снабжения
660021, г. Красноярск, ул. Робеспьера д. 26
тел.: +7 (391) 259-51-80
адрес электронной почты: SalminaAG@krw.ru

**Оператор электронной торговой площадки: Общество с
ограниченной ответственностью «РТС-тендер»**
121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко, д. 23А, 25 этаж,
помещение 1
Тел.: +7 (499) 653-9-900, факс: отсутствует
адрес электронной почты: support223@rts-tender.ru
ИНН: 7710357167, ОГРН: 1027739521666

№ закупочной процедуры: 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23
№ закупочной процедуры в ЕИС: 32312984254

**Порядок проведения закупочной процедуры: Федеральный
закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц»**

ЖАЛОБА

21.11.2023 года Красноярской дирекцией снабжения - структурным подразделением Центральной дирекции закупок и снабжения - филиала ОАО «РЖД» (далее – «Заказчик») на электронной торговой площадке «РТС-тендер» (ООО «РТС-тендер») было опубликовано извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики.

Адрес страницы закупки в сети «Интернет»: <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2916451&sso=1&code=-5#1>

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

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

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

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

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

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

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

Срок подачи заявок в обжалуемой закупочной процедуре установлен до 04:00 часов московского времени «29» ноября 2023 года, таким образом, до указанного времени жалоба на положения документации о закупке может быть подана любым заинтересованным лицом.

По мнению Заявителя, Заказчиком в техническом задании требования к закупаемым товарам необоснованно сформулированы таким образом, что им соответствует продукция единственного производителя, что является нарушением законодательства о закупочной деятельности и ограничивает право Заявителя, а также иных лиц на участие в данной закупочной процедуре.

Так, в составе единого лота Заказчиком заявлены к закупке, в том числе, следующие товары:

№ п/п	Наименование товара, работы, услуги	Технические и функциональные характеристики	Ед. изм.	Кол-во (объем)	Цена за единицу с учётом НДС, руб.	Всего с учётом НДС, руб.
1	СИСТЕМА СВЕТОДИОДНАЯ СВЕТООПТИЧЕСКАЯ КАРЛИКОВОГО СВЕТОФОРА	Системы предназначены для эксплуатации в условиях с умеренным и холодным климатом (УХЛ); Степень защиты от внешних воздействий — IP54\$ Сопротивление изоляции 200 МОм; Сила света по оптической оси для цветов свечения сигнала 2000-5000кд; Угол рассеяния светофоров для прямых участков пути в горизонтальной и вертикальной плоскостях по уровню 10 % от осевой силы света не менее $\pm 2,0$ - не более $\pm 5,0$; Напряжение питания переменного тока частотой 50 Гц: — дневной режим от 11,0 до 13,2 В — ночной режим от 8,5 до 10,0 В Габаритные размеры 210X114,5 мм; Размеры выходного светового отверстия 159 мм; Потребляемая мощность одной системы при входном напряжении 12 В, не более 15 Вт; Масса 1,5 кг.	ШТ	8,00	64 003,68	512 029,44
2	СИСТЕМА СВЕТОДИОДНАЯ СВЕТООПТИЧЕСКАЯ КАРЛИКОВОГО СВЕТОФОРА	Системы предназначены для эксплуатации в условиях с умеренным и холодным климатом (УХЛ); Степень защиты от внешних воздействий — IP54\$ Сопротивление изоляции 200 МОм; Сила света по оптической оси для цветов свечения сигнала 1300-3000кд; Угол рассеяния светофоров для прямых участков пути в горизонтальной и вертикальной плоскостях по уровню 10 % от осевой силы света не менее $\pm 2,0$ - не более $\pm 5,0$; Напряжение питания переменного тока частотой 50 Гц: — дневной режим от 11,0 до 13,2 В — ночной режим от 8,5 до 10,0 В Габаритные размеры 210X114,5 мм; Размеры выходного светового отверстия 159 мм; Потребляемая мощность одной системы при входном напряжении 12 В, не более 15 Вт; Масса 1,5 кг.	ШТ	5,00	64 003,68	320 018,40
					ИТОГО:	832 047,84

Общая начальная максимальная стоимость указанных Товаров составляет существенную часть от общей стоимости товаров, подлежащих поставке в рамках закупки, и равняется **832 047,84 руб. (в т.ч. НДС)**, что составляет **59%** от общей начальной максимальной стоимости всех указанных в закупочной документации товаров.

При этом товары, соответствующие данным характеристикам, выпускаются единственным производителем - АО НПО «РосАТ», что подтверждается распечаткой с Интернет-сайта данного производителя (Приложение № 4).

Возможность поставки товаров-эквивалентов закупочной документацией не предусмотрена.

В то же время помимо светодиодных светооптических систем СССК.160, чьи характеристики заложены Заказчиком в техническом задании, и которые выпускаются исключительно АО НПО «РоСАТ», на товарном рынке имеются иные аналогичные товары других производителей, **допущенные ОАО «РЖД» к эксплуатации на объектах железнодорожного транспорта.**

Так, например, АО «Транс-Сигнал» является разработчиком и изготовителем изделий «Система светодиодная светооптическая карликового светофора НКМР.676636.056 ТУ», которые являются совместимыми и взаимозаменяемыми со всеми аналогичными светофорами, находящимися в эксплуатации на железной дороге, в том числе со светофорами производства АО «НПО «РоСАТ».

Указанный факт подтверждается соответствующим письмом АО «Транс-Сигнал» от .11.2023 года (Приложение № 6).

Выпускаемые АО «Транс-Сигнал» светодиодные светофорные системы НКМР.676636.056 ТУ полностью соответствуют требованиям ГОСТ Р 56057-2014. Национальный стандарт Российской Федерации. Системы светооптические светодиодные для железнодорожной светофорной сигнализации. Общие технические требования и методы испытаний (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 03.07.2014 N 691-ст).

Более того, Приказом Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» № ЦДИ-73 от 02.03.2022 года утверждён Перечень систем, аппаратуры и оборудования железнодорожной автоматики и телемеханики разрешённых по результатам приёмочных испытаний к проектированию для объектов ОАО «РЖД» (Приложение № 7).

Выпускаемые АО «Транс-Сигнал» светодиодные светофорные системы НКМР.676636.056 ТУ полностью соответствуют требованиям ГОСТ Р 56057-2014. Национальный стандарт Российской Федерации. Системы светооптические светодиодные для железнодорожной светофорной сигнализации. Общие технические требования и методы испытаний (утв. и введён в действие Приказом Росстандарта от 03.07.2014 N 691-ст), а также включены в перечень разрешённых к использованию систем, утверждённый вышеуказанным Приказом Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» № ЦДИ-73 от 02.03.2022 года (раздел 14, пункты 14.2.18, 14.2.28 – 14.2.32, 14.2.46, 14.2.51).

При этом накупаемые в рамках открытого аукциона в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23, системы светофорные СССК.160.00.00 производства АО НПО «РоСАТ» отсутствуют утверждённые ОАО «РЖД» технические решения (ТР) по включению данных СССК.160-01 по ТУ 3185-003-01404314-2009 в станционные системы управления светофорами, (т.е. отсутствует один из основных документов, разрешающих применение (включение) данных СССК в светофоры на станциях).

АО «Транс-Сигнал» включено в Перечень предприятий-изготовителей продукции ЖАТ, которая выпускается по согласованной в установленном порядке технической документации, утверждённый приказом от 29.01.2019 № ЦДИ-58 (Приложение № 8 – строка 6 таблицы).

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

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

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

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

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

Таким образом, указанные требования были нарушены Заказчиком.

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

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

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

- 1) Заказчиком не доказано наличие обстоятельств, препятствующих возможности использования товаров-эквивалентов, представленных на товарном рынке, совместимость и взаимозаменяемость которых с указанными в закупочной документации товарами подтверждена Заявителем;
- 2) Заказчиком в один лот объединены функционально не связанные между собой «монопольные» (товары производства АО НПО «РосАТ») и «немонопольные» товары.

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

Также Заявитель считает необходимым отметить, что согласно п. 10 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) включение в документацию о закупке требований к закупаемому товару, которые свидетельствуют о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования является ограничением конкуренции:

«Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Принцип недопустимости ограничения конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона) согласуется с предусмотренным частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запретом при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений осуществлять действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

*Офисная бумага как объект проведенной закупки имеет свои технические характеристики, которые определяются исходя из ее размера (формата), плотности, белизны, количества листов в пачке и пр. **Указание конкретного товарного знака или требований к закупаемому товару, свидетельствующие о его конкретном производителе, в отсутствие специфики такого товара, его использования приводят к созданию необоснованных препятствий для участников закупки, влекут сокращение их количества, что является признаком ограничения конкуренции.**»*

Заявитель просит Комиссию УФАС обратить внимание на то обстоятельство, что подобные нарушения в виде необоснованного ограничения допуска к участию в закупках продукции иных производителей, за исключением АО НПО «РоСАТ», являются системными.

Вывод о недопустимости подобных действий находит свою поддержку как в судебной практике, так и в практике ФАС России – см. напр.:

1) Решение Арбитражного суда города Москвы от 17.04.2023 года и Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.08.2023 года по делу № А40-257386/2022, в которых прямо указано: *«В нарушение указанных требований Заказчиком при проведении закупки № 0373200082122000750 были искусственным образом созданы условия, влекущие за собой необоснованный недопуск для участия в данной закупочной процедуре товара, выпускаемого любыми производителями, кроме АО НПО «РоСАТ».*

Таким образом, содержащееся в закупочной документации требование о возможности поставки продукции исключительно одного производителя - АО НПО «РоСАТ», и запрете одновременно с этим на поставку изделий-эквивалентов, является необоснованным ввиду отсутствия факта какой-либо несовместимости данной продукции, и противоречит требованиям действующего законодательства, поскольку приводит к необоснованному ограничению количества участников закупки.»;

2) Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 11.09.2023 г. по делу № 7-11/148 (027/10/18.1-1390/2023), в котором комиссией антимонопольного органа установлено следующее: *«Довод о том, что Заказчиком в техническом задании требования к закупаемым товарам сформулированы таким образом, что им соответствует продукция единственного производителя Комиссией Хабаровского УФАС России признается обоснованным. Техническое задание документации о закупке содержит указание на товары, которым соответствует единственный производитель. Так, например системы светодиодные светооптические карликового светофора СССК.160.01.00-02 изготавливаются единственным производителем АО НПО «РоСАТ». Вместе с тем, в соответствии с п. 2 Технического задания документации о закупке установлено, что сведения о возможности предоставить эквивалентные товары, работы, услуг. Параметры эквивалентности - не предусмотрены. ...Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что требования документации о закупке сформулированы таким образом, что поставка товара аналогичного товару, указанному в Техническом задании, невозможна. Таким образом, в действиях Заказчика, не установившего в документации о закупке*

требования о поставке эквивалентного товара, устанавливается нарушение п. 3 ч. 6.1 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 8 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.».

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

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

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

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

ПРОШУ:

1. Признать незаконными действия ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики от 21.11.2023 года (реестровый номер извещения в ЕИС: 32312984254).
2. Принять меры по устранению нарушений действующего законодательства при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики от 21.11.2023 года (реестровый номер извещения в ЕИС: 32312984254), в том числе, путём выдачи предписания об устранении нарушений.
3. Приостановить проведение открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики от 21.11.2023 года (реестровый номер извещения в ЕИС: 32312984254), до момента рассмотрения жалобы по существу и вынесения мотивированного решения;
4. Запретить Заказчику - ОАО «РЖД» (ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) и его структурным подразделениям заключать договор по итогам проведения открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики от 21.11.2023 года (реестровый номер извещения в ЕИС: 32312984254), до момента рассмотрения жалобы по существу и вынесения мотивированного решения;
5. Привлечь виновных лиц к предусмотренной действующим законодательством ответственности.

Приложения:

1. Выписка из реестра МСП на Заявителя;
2. Выписка из ЕГРЮЛ на Заявителя;
3. Документация открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3606/ОАЭ-ЦДЗС/23 на право заключения договора поставки железнодорожной автоматики от 21.11.2023 года (реестровый номер извещения в ЕИС: 32312984254);
4. Распечатка с Интернет-сайта АО НПО «РоСАТ» со сведениями о выпускаемых светодиодных светооптических системах СССК-160-1;
5. Распечатка с Интернет-сайта АО «Транс-Сигнал» со сведениями о выпускаемых светодиодных светооптических системах карликового светофора НКМР.676636.056 ТУ;
6. Копия письма АО «Транс-Сигнал» от 21.11.2023 г. о совместимости и взаимозаменяемости светофорных систем;
7. Копия Приказа Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД» № ЦДИ-73 от 02.03.2022 года;
8. Копия Перечня предприятий-изготовителей продукции ЖАТ, которая выпускается по согласованной в установленном порядке технической документации (утв. приказом от 29.01.2019 № ЦДИ-58);
9. Копия Решения Арбитражного суда города Москвы от 17.04.2023 года по делу № А40-257386/2022;
10. Копия Постановления Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.08.2023 года по делу № А40-257386/2022;
11. Копия Решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 11.09.2023 г. по делу № 7-11/148 (027/10/18.1-1390/2023).

Директор



/Д.С. Комбасов/