



ОПТИМАЛЬНЫЕ
ТРАНСПОРТНЫЕ
РЕШЕНИЯ

ФАС России

Заявитель:

ООО «Группа ОТР» ИНН 7714987850
юр. адрес 107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, дом
23Б, строение 20, этаж 4, пом. 409,
Адрес электронной почты: o.gusarov@otrgroup.ru
Телефон/факс: + 7 (499) 490 28 87 (доб.801)

Заказчик:

ОАО «РЖД».
107174, МОСКВА ГОРОД. УЛИЦА БАСМАННАЯ НОВ.. ДОМ 2,
ОГРН: 1037739877295, Дата присвоения ОГРН: 23.09.2003, ИНН:
7708503727, КПП: 770801001,
ГЕНЕРАЛЬНЫЙ ДИРЕКТОР-ПРЕДСЕДАТЕЛЬ ПРАВЛЕНИЯ:
Белозёров Олег Валентинович

ООО "Группа ОТР
107078, г. Москва, ул. Новая Басманная, дом
23Б, строение 20, этаж 4, пом. 409
ИНН 7714987850 КПП771401001
ОГРН 1177746355380
Тел. +7 (499) 490 28 87
info@otrgroup.ru

Закупка осуществляется для нужд ОАО «РЖД».
Место нахождения заказчика: 107078, г.Москва, ул. Новорязанская,
д.12.
Почтовый адрес заказчика: 107078, г.Москва, ул. Новорязанская,
д.12.
Контактные данные:
Контактное лицо: Заместитель начальника отдела Комиссарова
Светлана Сергеевна.
Адрес электронной почты: utz_info@rzds.ru
Номер телефона: +7 (499) 262-32-74.
Номер факса: +7 (499) 260-74-15.

Наименование торгов:

Номер в ЕИС 31908237885

Открытый конкурс в электронной форме № 585/ОКЭ-РЖДС/19
на право заключения договоров поставки клеммы упругой
прутковой.

Лот № 2: На право заключения договора поставки клеммы
упругой прутковой.

Начальная (максимальная) цена договора по лоту №2 составляет
15 750 000,00 (Пятнадцать миллионов семьсот пятьдесят тысяч) руб.
00 коп. без учета НДС, 18 900 000,00 (Восемнадцать миллионов
девятьсот тысяч) руб. 00 коп. с учетом НДС.

Электронная площадка "РТС-тендер" www.rts-tender.ru

<https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=1056216&sso=1&code=-5>

ЖАЛОБА на положения документации и действия Заказчика

Извещением от 27.08.2019 объявлено о проведении закупки в форме открытого конкурса в электронной форме № 585/ОКЭ-РЖДС/19 на право заключения договоров поставки клеммы упругой прутковой (далее - конкурс).

Заказчиком допущены существенные нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о конкуренции).

1. Заказчиком установлены неправомерные требования к товарам по предмету закупки, заказчиком ограничена конкуренция путём умышленного разделения эквивалентного товара на лоты, Заказчиком не обосновано принято решение об отклонении эквивалентного товара.

1.1. В техническом задании конкурса установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, а также предусмотрены требования к клемме упругой прутковой, предназначенной для крепления к предварительно напряжённым железобетонным шпалам и брускам, деревянным шпалам и брускам в составе отдельных скреплений для крепления рельсов типа Р65 или Р50 металлическим подкладкам (для рельсовых скреплений типа КБ (КД) и подобным скреплениям для участков сети железных дорог общего пользования, а также для крепления рельсов к подкладкам в составе стрелочных переводов.

Вид климатического исполнения – УХЛ1 по ГОСТ 15150.

Размеры: D=13 L=170 H=52

На поверхности клеммы упругой прутковой не допускается наличие рванин, закатов, плен, вмятин, забоин, насечек, трещин, волосовин.

Клемма упругая прутковая должна изготавливаться из горячекатаной пружинной стали марки 38Si7 по DIN EN 10089-2003.

Гарантийный ресурс эксплуатации клеммы упругой прутковой составляет 750 млн. тн брутто, но не более 10 лет с момента отгрузки потребителю с предприятия-изготовителя.

Таким требованиям соответствует продукция только одного производителя SCHWINGAG GmbH Германия, что подтверждается единственной поступившей заявкой от компании ООО "ТРИЭС".

Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к техническим и функциональным характеристикам товара по предмету закупки.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации должны быть указаны, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если Заказчиком в Документации 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.

При проведении конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в документации **взаимозаменяемая/эквивалентная продукция** клемма упругая прутковая - **SKL12-32S и SKL12-32T** для крепления рельсов (**закупка 31908237885**) **разделена на 2 лота**, а также установлены неправомерные требования к техническим и функциональным характеристикам товара по предмету закупки.

Так, клемма упругая прутковая для крепления рельсов SKL12-32T, закупаемая заказчиком в лоте 1 закупки 31908237885, производится АО «Фосло Фасэнинг Системс РУС» (ИНН 6449075080) на территории РФ, а клемма SKL12-

32S, закупаемая заказчиком в лоте 2 закупки 31908237885, производится SCHWING GmbH Германия, при этом, **согласно конструкторской документации** заказчика ОАО «РЖД», направленной Заявителем в конкурсную комиссию в составе заявки **0470.У1.0001 ПИ «Скрепление рельсовое КБ 65»** (прилагается) и пояснительного письма (прилагается), **данные клеммы являются взаимозаменяемыми** и различаются тремя размерами, ни каким образом не влияющим на их функциональные и качественные характеристики, а именно (SKL12-32T D=13,5 L=174,5 H=53,5 / SKL12-32S D=13 L=170 H=52), **при этом аббревиатура S или T в наименовании клеммы говорит о ее производителе.**

Согласно пункту 3.15.12. документации, если участником конкурса предлагается эквивалентный товар, участник в техническом предложении должен указать по каждому наименованию эквивалентного товара марку, модель, название, производителя, конкретные характеристики и их значения, соответствующие требованиям документации.

В заявке Заявителя в соответствии с условиями закупки был указан эквивалентный товар (клемма Skl 12-32T, изготавливаемая по чертежу 1.2848/1), который, согласно конструкторской документации 0470.У1.0001 ПИ «Скрепление рельсовое КБ 65», является взаимозаменяемой с клеммами КБ 65П (чертёж ОП 105), Skl 12-32 (чертёж 1.2848), Skl 12-32S (чертёж P11284). Заказчик был уведомлён об этом письмом в составе заявки с приложением конструкторской документации 0470.У1.0001 ПИ «Скрепление рельсовое КБ 65» в составе заявки по лоту №2, но несмотря на это принял незаконное решение об отклонении заявки.

При этом, в соответствии с пунктом 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, 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, установление в техническом задании технических требований к товару, которым соответствует продукция одного производителя, является нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о конкуренции).

2. Документация о закупке содержит взаимопротиворечивые положения, а также нарушения требований Закона о закупке.

2.1. В соответствии с пунктом 3.18.2 документации Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в конкурсе (в случае, если принято решение о заключении договора с таким участником) - с даты определения цены, направляет участнику конкурса, с которым заключается договор, проект договора.

Заказчиком в документации ненадлежащим образом установлен порядок заключения договора, поскольку из содержания Документации не представляется возможным однозначно установить, в том числе, способ направления Заказчиком проекта договора в адрес победителя закупки (посредством почтовой связи, электронной почты либо иным способом), содержание направляемого Заказчиком в адрес победителя закупки проекта договора, а также указание на контрагента (победителя закупки/Заказчика), на стороне которого лежит обязанность по заполнению условий проекта договора, содержащихся в аукционной заявке победителя закупки, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет надлежащим образом, в установленный сроки заключить договор по результатам проведения закупки, а также позволяет Заказчику толковать порядок заключения договора в свою пользу, в том числе, в части способа направления проекта договора в адрес победителя закупки, а также в части его содержания.

2.2. Пунктом 3.6.11 Документации установлено, что Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у государственных и иных учреждений, юридических и физических лиц информацию и документы, необходимые для подтверждения достоверности сведений, представленных в составе заявки, а также для подтверждения соответствия участника, предлагаемых им товаров, работ, услуг, требованиям аукционной документации.

Вместе с тем, возможность участия в конкурсе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников конкурса.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2.3. Пунктом 3.17.1 Документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам конкурса, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

При этом в соответствии с пунктами 295-299 Положения о закупках Договор заключается на условиях и по цене, указанных в конкурсной документации и в конкурсной заявке победителя или участника, с которым заключается договор или с согласия таких лиц, на условиях более выгодных для заказчика в случаях, предусмотренных настоящим Положением.

Договор заключается после предоставления победителем или участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора (если требование предоставления обеспечения установлено).

Договор заключается с победителем открытого конкурса, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 298 настоящего Положения.

Если победитель конкурса уклонился от подписания договора либо не предоставил в установленные конкурсной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора. В этом случае заказчик вправе заключить договор с участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер.

Если заказчик отказался от заключения договора с победителем в порядке, предусмотренном пунктом 205 настоящего Положения в связи с тем, что победитель не соответствует требованиям, указанным в документации о конкурентной закупке и (или) предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия таким требованиям, заказчик вправе заключить договор с участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер.

Таким образом, документация не содержит сведений о конкретных сроках предоставления сведений о владельцах участника аукциона, а также устанавливает дополнительные требования, которые не предусмотрены в Положении о закупках.

Кроме того, в случае, если участником конкурса, с которым принято решение заключить договор или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое может повлечь ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Положению о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

1.2. Согласно пункту 3.16.6 Документации при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен предоставить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в перечне банков, представленном на сайте ОАО «РЖД» в разделе «Тендеры» (подраздел «Нормативные документы»). Участником может быть согласовано с заказчиком предоставление банковской гарантии иным банком, не указанным в перечне. Согласование осуществляется в порядке, предусмотренном пунктом 3.16.8.

Кроме того, пунктом 3.16.8 Документации установлено, что Победитель или участник, конкурсной заявке которого присвоен второй номер (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, заявке которого присвоен второй порядковый номер, единственный участник, допущенный к участию в конкурсе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником)), согласовывает банковскую гарантию с заказчиком, направив проект банковской гарантии либо банковскую гарантию заказчику. Победитель, участник конкурса, с которым принято решение заключить договор, вправе инициировать процедуру согласования банковской гарантии с даты размещения итогового протокола на сайте.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанных положений Документации зависит от волеизъявления Заказчика, которое может применяться не в равной степени ко всем участникам закупки, что ограничивает количество участников аукциона.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, Положению о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьёй 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьёй, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Совокупность положений документации и действий Заказчика полностью не соответствуют указанным

законоположениям.

На основании вышеизложенного, руководствуясь вышеуказанными нормами действующего законодательства Российской Федерации,

ПРОШУ:

1. признать жалобу ООО «Группа ОТР» ИНН 7714987850 обоснованной;
2. обязать Заказчика отменить в части второго лота протоколы: № 01/1909 заседания Конкурсной комиссии Росжелдорснаба ОАО «РЖД» от 19.09.2109 и протокол №585/ОКЭ-РЖДС/19/2 рассмотрения и оценки конкурсных заявок, представленных для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 585/ОКЭ-РЖДС/19 на право заключения договоров поставки клеммы упругой прутковой от 17.09.2019
3. рассмотреть заявки по второму лоту повторно;
4. выдать Заказчику предписания об устранении допущенных нарушений;

Прилагаемые документы:

Извещение о проведении аукциона;

Заверенная копия свидетельства о постановке на учёт в налоговом органе;

Заверенная копия решения генерального директора;

Заверенная копия решения полномочий генерального директора;

Копия конструкторской документации 0470.У1.0001 ПИ «Скрепление рельсовое КБ 65»;

Копия пояснительного письма направленного в составе заявки Заявителем.

Генеральный директор

___ **подписано ЭЦП** ___ /Гусаров О.А./