

02.08.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 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 (далее - Комиссия), в составе: (...); при участии (...); рассмотрев жалобу ООО «Экспресс вагон»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области обратилось с жалобой ООО «Экспресс вагон» на действия организатора заказчика- Иркутского Авиационного завода-филиала ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут», комиссии, в связи с установлением в документации запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению подвижного состава, принадлежащего на праве собственности, аренды, или ином законном основании для перевозки грузов, отправляемых со станции Иркутск-Сортировочный в разных направлениях по территории РФ, а также грузов отправляемых на экспорт, извещение № 31603866788, требований к участникам закупки ограничивающих право на участие для одних участников в закупке и создающих преимущественные условия участия для других участников.

Жалоба заявителя рассмотрена в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Доводы жалобы:

Иркутский Авиационный завод - филиал ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут» объявил запрос предложений на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению подвижного состава, принадлежащего на праве собственности, аренды или ином законном основании для перевозки грузов, отправляемых со станции Иркутск -Сортировочный в разных направлениях по территории РФ, а также грузов отправляемых на экспорт (№ 31603866788).

Пунктом 8.1.5. документации, установлены требование к участникам закупок **об обязательном наличии филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске**, а также **наличие права собственности** на предоставляемый подвижный состав.

Требование о наличии филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске, а также наличие права собственности на предоставляемый подвижной состав, не носят объективный характер и ограничивают участие в закупке, что не соответствует положениям Закона о закупках и Закона «О защите конкуренции».

Таким образом, указанные требования не могут выступать квалификационными требованиями к участникам закупок, поскольку следствием предъявления таких требований будет являться создание отдельным участникам закупки преимущественных условий.

Представители организатора закупки (заказчика), считает жалобу необоснованной и не подлежащей удовлетворению, по следующим основаниям.

ООО «Экспресс вагон» не подавало заявку на участие, следовательно, участником закупки общество не является и право на обращение с жалобой в антимонопольный орган, предусмотренное для лиц, установленных п.1 и 2 ч. 2 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», отсутствует.

В соответствии с ч. 10 ст. 4 Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г., в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, предоставляемых участником закупки для подтверждения установленных требований.

В соответствии с п. 5.1.7. Положения о закупочной деятельности ПАО «Корпорация «Иркут», документацией о закупке, разрабатываемой подразделением, иницирующим закупку, При установлении требований инициатором закупок должно быть определено в каком виде, каким документом и кем выданным подтверждается выполнение установленных требований.

Во исполнение указанной нормы заказчиком были указаны в документации о закупке требования к участникам закупки о наличии филиала или офиса в г. Иркутске, а также о наличии права собственности на предоставляемый состав.

Каких –либо запретов на установление указанных требований ни в Законе о закупках, ни в Положении не содержится. Следовательно, Заказчик вправе установить дополнительные требования к участникам закупки.

Таким образом, в случае если, у участника закупки отсутствует возможность выполнения установленных требований, подтверждающих соответствие потребностям Заказчика, такой участник закупки должен предполагать, что Комиссией будет принято решение об отказе ему в допуске к участию в запросе предложений.

Комиссия, исследовав все имеющиеся в деле материалы, доводы жалобы, возражения заказчика, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, установила следующее.

08.07.2016г. организатором закупки (заказчиком)- Иркутским Авиационным заводом-филиалом ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут», на официальном сайте –www.zakupki.gov.ru, опубликовано извещение № 31603866788 о проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению подвижного состава, принадлежащего на праве

собственности, аренды, или ином законном основании для перевозки грузов, отправляемых со станции Иркутск-Сортировочный в разных направлениях по территории РФ, а также грузов отправляемых на экспорт, в том числе размещена Документация о закупке № 385/16, утв. 08.07.2016г. (далее Документация).

Подпунктом 8.1.5.1 и 8.1.5.2. пункта 8.1.5 Документации, участник запроса предложений должен **подтвердить наличие филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске**, а также **наличие права собственности** на предоставляемый подвижный состав.

Согласно п. 8.1.6 Документации, указанные требования являются обязательными, их невыполнение может являться причиной отклонения заявки участника запроса предложений.

Пунктом 8.1 Документации установлены требования к документам, подтверждающим соответствие участника запроса предложений установленным документацией требованиям в соответствии с которыми участник запроса предложений должен включить в состав своей заявки следующие документы согласно таблице № 1, подтверждающие его соответствие вышеуказанным требованиям.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что п.п. 8.1.5.2 Документации, предусматривающего исключительное требование к участнику запроса предложений о наличии при этом, в наименовании документа, подтверждающего соответствие установленному требованию помимо документа, подтверждающий право собственности, также предусмотрен документ, подтверждающий **право аренды** предоставляемого подвижного состава.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее Закон о закупках) заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учётом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупочной деятельности ПАО «Корпорация «Иркут», утв. Советом директоров ОАО «Корпорация «Иркут» (с изменениями, утвержденными протоколами от 13.03.2014 № 15, от 13.11.2014г. № 5, от 03.12.2015г. № 8 и 01.03.2016г. № 12, Приложение № 1 приказа от 11.03.2016г. (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте

предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках устанавливает, что в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен п. 1.2. Положения о закупке.

Кроме того, согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Вместе с тем, согласно подпункту 8.1.5.1 пункта 8.1.5 и п. 8.2.7 таблицы № 1 Документации, участник запроса предложений должен **подтвердить наличие филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске**. Наличие филиала, либо офиса Исполнителя в городе у участника закупки подтверждается копией свидетельства права собственности на здание/помещение, договора аренды и т.д., а также участником закупки должно быть подтверждено наличие **права собственности** на предоставляемый подвижный состав (п.п. 8.1.5.2, п. 8.2.2 таблицы № 1)

При этом, согласно пункту п. 8.1.6 Документации, вышеуказанные требования являются обязательными, их невыполнение может являться причиной отклонения заявки участника запроса предложений.

Таким образом, в случае не представления в составе заявки на участие в Закупке документа, подтверждающего наличие филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске, (копии свидетельства права собственности на здание/помещение, договора аренды и т.д.), а также документа, подтверждающего наличие **права собственности** на предоставляемый подвижный состав, заявке такого участника будет отказано в допуске к участию в запросе предложений, что ограничивает количество участников закупки, противоречит п.2 ч.1 ст.3 Закона о закупках и нарушает ч.1 ст.2 Закона о закупках.

Частью 2 ст. 55 ГК РФ, установлено, что филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства

Согласно части 2 статьи 11 НК РФ, а также пункту 4 статьи 2 Федерального закона № 212-ФЗ от 24.07.2009 «О страховых взносах в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Фонд обязательного медицинского обслуживания Российской Федерации», обособленное подразделение - это любое подразделение организации, которое одновременно отвечает двум условиям: адрес обособленного подразделения отличается от адреса организации, указанного в ЕГРЮЛ; по месту нахождения обособленного подразделения на срок более месяца оборудовано хотя бы одно стационарное рабочее место.

При этом в законодательстве Российской Федерации не установлено требований к тому, как называется обособленное подразделение, отражено ли его создание в ЕГРЮЛ и в уставе или в других документах организации.

Таким образом, указание в документации о Закупке исчерпывающего списка документов, а именно выписки из ЕГРЮЛ, которую необходимо представить в составе заявки на участие в закупке в качестве подтверждения соответствия квалификационным требованиям не соответствует требованиям Закона о закупках.

Пунктом 7.2 Документации установлены технические характеристики предмета оказания услуг: предоставление подвижного состава в технически исправном и коммерчески пригодном состоянии в соответствии заявкой Заказчика (ИАЗ) следующих видов направлений отправки грузов:

-подпунктом 7.4.2 п. 7.4. Документации, установлено, что исполнитель предоставляет подвижной состав в технически исправном и коммерчески пригодном состоянии согласно заявке на перевозку грузов формы ГУ-12, предоставляемой Организатором Перевозчику.

Форма заявки, правила и порядок ее оформления и предоставления установлены Федеральным законом «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав) и Правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом (далее - Правила).

Пригодность подвижного состава в коммерческом отношении определяется с учётом требований, предъявляемых Перевозчиком и соответствующим Уставом и Правилами.

При этом, установлены следующие требования к месту оказываемых услуг (п. 7.5. Документации):

Подъездные пути ИАЗ - филиал ПАО «Корпорация «Иркут».

Место выполнения грузовых операций: железнодорожный подъездной путь ИАЗ - филиал ПАО «Корпорация «Иркут», примыкающий к станции Иркутск - Сортировочный Восточно - Сибирской железной дороги (код станции: 930004).

Таким образом, требование о наличии в г. Иркутске филиала, либо офиса участника закупки (исполнителя), установленное в документации, не может выступать квалификационным требованием к участнику закупки при невозможности подтвердить наличие которого участник не будет допущен к участию в закупке, и не соответствует положениям Закона о закупках.

Довод заявителя о том, что жалоба подана лицом, не являющимся участником, а также иным лицом, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения данной закупки, в связи с чем факт нарушения прав и законных интересов ООО «Экспресс вагон» отсутствует, также признается Комиссией антимонопольного органа несостоятельным.

Частью 2 статьи 18.1 Закона N 135-ФЗ предусмотрено, что 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.

Как следует из указанной нормы закона, лица, не подавшие заявки, имеют право обратиться с жалобой на торги в антимонопольный орган, если их права нарушены действиями (бездействием), которые воспрепятствовали им подать заявку.

Как следует из материалов жалобы, время и дата окончания приема заявок: 16 часов 00 минут (время Иркутское) 22.07.2016г., ООО «Экспресс вагон» обратилось с жалобой в Иркутское УФАС России до даты окончания подачи заявок, а именно: **22.07.2016г. в 12 час. 24 мин.**, что подтверждает его намерение участвовать в закупке.

При этом в жалобе указало на нарушение своих прав действиями заказчика, установившего Документации ограничение нахождения филиала, либо офиса участника закупки городом Иркутском, ограничивая возможность участия в закупке и тем лицам, которые имеют филиалы, представительства, иные обособленные подразделения в иных установленных Документацией, в связи с чем жалоба ООО «Экспресс вагон» является обоснованной.

Комиссией антимонопольного органа исследованы иные доводы возражения организатора закупки, представленного на рассмотрение жалобы, обоснованность (правомерность) оспариваемых требований к участникам закупки, установленных документацией, не доказана и документально не подтверждена.

Довод о том, что наличие филиала, либо офиса Исполнителя в городе Иркутске обусловлено необходимостью производить оформление перевозочных документов исполнителем по договору, заключенному по результатам закупки, извещение

№ 31603866788, признан Комиссией антимонопольного органа несостоятельным, поскольку предметом закупки является оказание услуг по предоставлению подвижного состава, принадлежащего Исполнителю, отправляемых со станции Иркутск - Сортировочный в разных направлениях по территории РФ, а также грузов отправляемых на экспорт для нужд ИАЗ – филиала ПАО «Корпорация «Иркут».

Оформление перевозочных документов исполнителем по договору предметом

закупки, извещение № 31603866788, не является.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экспресс вагон» на действия организатора закупки (заказчика) Иркутского Авиационного завода-филиала ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут», при организации и проведении закупки – запроса предложений, извещение № 31603866788, обоснованной.
2. Признать организатора закупки (заказчика)- Иркутского Авиационного завода-филиала ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут» нарушившим ч. 1 ст. 2 Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011г., п. 1.2 Положения о закупочной деятельности ПАО «Корпорация «Иркут», утв. Советом директоров ОАО «Корпорация «Иркут» (с изменениями, утвержденными протоколами от 13.03.2014№ 15, от 13.11.2014г. № 5, от 03.12.2015г. № 8 и 01.03.2016г. № 12, Приложение № 1 приказа от 11.03.2016г.).
3. Выдать организатору закупки (заказчику) Иркутскому Авиационному заводу-филиалу ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут», извещение № 31603866788, предписание об аннулировании закупки в течение трех рабочих дней с момента получения копии решения и предписания, о чем незамедлительно направить в Иркутской УФАС России информацию.
4. Копию решения и предписания направить сторонам по жалобе.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Решение и предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ №170

02.08.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 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 (далее - Комиссия), в составе: (...); руководствуясь пунктом 3¹ части 1 статьи 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения № 512 от 02.08.2016г. (ч. 20 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Организатору закупки (заказчику) - Иркутскому Авиационному заводу-филиалу ПАО «Научно-производственная корпорация «Иркут», аннулировать закупку, извещение № 31603866788, в течение трех рабочих дней с момента получения копии решения и предписания, о чем незамедлительно направить в Иркутской УФАС России информацию.

Председатель комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня их принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная

ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.