

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-21/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СМУ-9» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

25.01.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: <...>. - доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, <...> - доверенность от 23.12.2015 №948-ДП, <...> - доверенность от 23.04.2015 №77АБ6794782;

ООО «СМУ-9»: <...> - доверенность от 22.01.2016 №14/2016,

рассмотрев жалобу ООО «СМУ-9» на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31503014708) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «СМУ-9» (далее - Заявитель) (вх. 4006-ЭП/16 от 15.01.2016) на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31503014708) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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 учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими

правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров ОАО «РЖД» 01.01.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее — ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

28.11.2015 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной в ЕИС:

дата и время окончания подачи заявок — 21.12.2015 в 15.30;

дата и время проведения Аукциона — 28.12.2015 в 14.30;

на участие в Аукционе подана 1 заявка, допущен 1 участник.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком, нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в открытом аукционе № 10847/ОАЭ-РЖДС/15 Заявителю было отказано

в допуске, в связи «с несоответствием обязательному требованию, предусмотренному пунктом 5.4.3.1. аукционной документации, на основании пункта 6.7.3.2 аукционной документации, а именно: участником № 2 в составе аукционной заявки представлена справка № 91370 по состоянию на 04.12.2015 г. о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, в которой отражена задолженность по налогу на добавочную стоимость на товары более 1000 рублей».

Пунктом 159 Положения о закупке установлено, что в Документации могут устанавливаться обязательные требования к участникам закупки, в том числе:

«4) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупке в размере не более 1000 рублей».

Согласно пункту 5.4.3.1 отсутствие у участника аукциона недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае наличия у него задолженности по налогам, сборам и пени на дату рассмотрения заявки на участие в закупке в размере не более 1000 рублей.

Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, представленную представителями Заказчика, установила, что Заявителем во исполнение требования установленного пунктом 5.4.3.1 Документации в составе заявки на участие в Аукционе предоставлена справка по состоянию на 04.12.2015 № 91370 о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам процентам (далее — справка по налогам).

Согласно справке по налогам задолженность Заявителя по уплате налогов составляет 28 808 (двадцать восемь тысяч восемьсот восемь) рублей.

На заседании Комиссии ФАС России Заявитель подтвердил наличие задолженности по уплате налогов.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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 предусмотрен

подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке.

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

Комиссией ФАС России установлено, что к участникам закупочных процедур Документацией установлены следующие дополнительные требования:

«- отсутствие просроченной задолженности перед ОАО «РЖД» за 3 года, предшествующие дате размещения извещения о проведении конкурса и конкурсной документации (пункт 5.4.3.6);

-отсутствие неисполненных обязательств перед ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.7);

- непричинение вреда имуществу ОАО «РЖД» (пункт 5.4.3.8)».

Кроме того, Приложением № 4 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения конкурсной заявки (в количестве 50 банков).

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки (в количестве 10 банков).

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Конкурса, либо на качество исполнения таких обязательств.

Согласно пункту 2.1 Документации участник должен являться производителем товара, либо обладать правом поставки предоставленным производителем, в подтверждение данного факта участнику необходимо предоставить:

- документ, подтверждающий, что участник является производителем/собственником;
- информационное письмо, иной документ, выданный производителем/собственником, и/или дилерский договор с производителем/собственником товаров с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;
- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, с приложением копии договора с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему, заключенного между дилером/поставщиком и производителем/собственником, и/или

информационных писем, иных документов, выданных производителем/собственником дилеру/поставщику.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные требования, а также требования Документации к обеспечению конкурсной заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору оказания услуг противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «СМУ-9» (вх. 4006-ЭП/16 от 15.01.2016) на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку дизельного топлива для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31503014708) необоснованной.
 - Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Предписание не выдавать, в связи с тем, что по результатам аукциона заключен договор.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.