

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10531/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров  
24.06.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии посредством видеоконференсвязи представителей ООО «Спецстройкомплект», АО «Торговый дом «РЖД», УЭТП;

рассмотрев жалобу ООО «Спецстройкомплект» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «Торговый дом «РЖД» (далее также — Заказчик) при запроса котировок в электронной форме № К-888/21 на право заключения договора поставки плит бетонных защитных гибких (реестровый № 32110356914) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущее ограничение конкуренции.

Жалоба Заявителя принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Вместе с тем Заявитель против рассмотрения жалобы в названном порядке не возражал, от рассмотрения жалобы в порядке статьи 17 Закона о защите конкуренции Заявитель отказался.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 51 624 800,00 руб. размещено на Официальном сайте 04.06.2021.

Из жалобы следует, что Заявитель не согласен с положениями Документации, предусматривающими доставку товара ж/д транспортом. При этом Заявитель готов осуществить соответствующую поставку автотранспортом.

Пунктом 1 Технического задания (приложение 1.1 к Закупочной документации) предусмотрено, что победителем запроса котировок должна быть осуществлена доставка Товара в адрес грузополучателя железнодорожным транспортом.

Необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны 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 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.

При этом Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями Заказчика, устанавливая, в том числе условия поставки товара.

В рассматриваемой ситуации АО «ТД РЖД» осуществляет Закупку в интересах АО «РЖДстрой» (далее – Принципал) на основании заключенного агентского договора от 01.04.2012 № 4593/12 (далее – Агентский договор), а также спецификации к Агентскому договору № 4310034065 (далее – Спецификация), в которой прямо указан необходимый способ доставки товара.

Организация поставки материалов железнодорожным транспортом может быть осуществлена любым поставщиком, каких-либо ограничений на заказ подвижного состава нет.

Более того, в силу правовых норм, установленных главой 52 ГК РФ «Агентирование» АО «ТД РЖД» будучи агентом АО «РЖДстрой» обязано исполнить на наиболее выгодных условиях для АО «РЖДстрой» принятое на себя поручение, в соответствии с указаниями АО «РЖДстрой» (ст. ст. 992, 1005 ГК РФ).

При этом статьей 993 ГК РФ предусмотрено, что АО «ТД РЖД» отвечает перед АО «РЖДстрой» за неисполнение третьим лицом сделки, в случае не проявляемой необходимой осмотрительности в выборе этого лица.

Условие о поставке Товара железнодорожным транспортом продиктовано Принципалом и обусловлено техническими характеристиками (свойствами) Товара.

Так, согласно п. 2.2. Технического задания «Трещины на поверхности блоков плиты не допускаются за исключением поверхностных усадочных и технологических трещин шириной не более 0,1 мм и длиной не более 50 мм».

Практика получения указанной продукции показывает, что транспортировка на длительные расстояния приводит к ухудшению качественных характеристик, а именно образованию трещин, превышающих установленные нормы, что приводит к поставке товара ненадлежащего качества. Доставка железнодорожным транспортом (в особенности на значительные расстояния) в отличие от автодоставки, позволяет свести риск раскола и трещин Товара к минимуму, кроме того, указанный вид доставки значительно дешевле доставки автотранспортом.

Также, необходимо отметить, что в адрес АО «ТД РЖД» поступило три коммерческих предложений о готовности осуществить поставку Товара на условиях, указанных в Закупочной документации, а именно от: ООО «Венд-Сервис»,

ООО «Спецпром 1», ООО «ПромТехноСтрой» (копии коммерческих предложений прилагаются).

Данное обстоятельство свидетельствует об отсутствии ограничений в области конкуренции по данной Закупке.

Вместе с тем частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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 учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Устанавливая оспариваемые Заявителем требования документации, Заказчик руководствовался, в том числе вышеуказанными принципами.

При этом согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в Обзоре 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), 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.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

При этом Заявителем не представлено доказательств того, что оспариваемое требование о способе доставки товара представляет какие-либо преимущества конкретному хозяйствующему субъекту.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Спецстройкомплект» на действия АО «Торговый дом «РЖД» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.06.2021 № ЕО/35627/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.