

ООО «Центр металлоконструкций»

Крестинского ул., д.46А, оф.607А,

г. Екатеринбург, Свердловская обл.,  
620073

АО «ТД РЖД»

Волочаевская ул., д. 5, стр.3 ,

г. Москва, 111033

АО «Сбербанк-АСТ»

Б. Саввинский пер., д.12, стр.9,

эт/пом/комн. 1/1/2, г. Москва, 119435

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-14656/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**07.09.2020 г. Москва**

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

**Заместителя председателя Комиссии:**

при участии представителей ООО «Центр металлоконструкций», АО «ТД РЖД» посредством видеоконференцсвязи;

**рассмотрев жалобу** ООО «Центр металлоконструкций» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ТД РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № А-283/20 на право заключения договоров поставки мостовых конструкций (реестровый № 32009413820) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

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

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 Аукциона** размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) 18.08.2020.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам закупки.

Заказчиком в пункте 1.7.1 Аукционной документации установлено квалификационное требование к участникам, а именно:

Участник должен иметь опыт по фактически поставленным мостовым конструкциям (далее-товар), стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) лимита денежных средств на поставку товара без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 к аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех поставленных участником закупки (с учетом правопреемственности) товаров (по выбору участника закупки). В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника. В подтверждение опыта поставки участник в составе заявки представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте поставки товара, представленной в приложении № 1.3 к аукционной документации о наличии требуемого опыта;

и

- накладные о поставке товара;

и

- договоры на поставку товара (представляются все листы договоров со всеми приложениями);

- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Документы, перечисленные в пункте 1.7.1 настоящего приложения, представляются в электронной форме, в составе заявки на участие в открытом аукционе.

Также пунктом 6 Технического задания Аукционной документацией предусмотрено, что участник должен являться производителем либо обладать правом поставки

товаров, в соответствии с перечнем товаров, предусмотренным техническим заданием настоящего открытого аукциона, предоставленным производителем.

В подтверждение того, что участник является производителем товара либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник при заключении договора должен представить:

- информационное письмо, иной документ, подтверждающий, что участник является производителем;

или

- информационное письмо, иной документ, выданный производителем и/или дилерский договор с производителем товаров о праве участника осуществлять поставку товаров;

или

- договор с дилером/поставщиком или иной документ, выданный участнику дилером/поставщиком, и договор, заключенный между дилером/поставщиком и производителем, и/или информационные письма, иные документы, выданные производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров.

В составе вышеуказанных договоров должны быть предоставлены все листы договора, приложения к нему и соответствующие спецификации.

Документы, подтверждающие, что участник является производителем товара либо обладает правом поставки товара, предоставленным производителем, должны быть предоставлены с обязательным приложением перечня поставляемого либо производимого товара в соответствии с перечнем товара, предусмотренным техническим заданием настоящего открытого аукциона. Документ, подтверждающий право поставки, и перечень к нему, должны быть подписаны одними и теми же лицами или лицами их замещающими.

В случае непредставления победителем открытого аукциона (участником, с которым принято решение о заключении договора) указанных документов до заключения договора, победитель открытого аукциона (участник, с которым принято решение о заключении договора) признаётся уклонившимся от заключения договора, сведения о победителе открытого аукциона (участнике, с которым принято решение о заключении договора) уклонившимся от заключения договора направляются заказчиком в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков

Как следует из текста жалобы, Заявитель считает неправомерным установление подобных требований ввиду того, что отсутствие у участника документов, указанных в пункте 1.7.1 Аукционной документации, пункте 6 Технического задания, в составе заявки не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Представитель Заказчика не согласился с доводами жалобы в связи с тем, что действующее законодательство не содержит запретов/ограничений в отношении перечня документов, представляемых претендентами на участие в конкурентных

процедурах. В свою очередь, Заказчик наделен правом по своему усмотрению формировать документацию, в том числе в части установления требования к участникам закупки.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически ввиду того, что согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

С учетом природы договора поставки отсутствие у данного поставщика фактов поставки оборудования по предмету закупки, указанного в пункте 1.7.1 Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Относительно требования, указанного в пункте 5 Технического задания Комиссия отмечает, что установление требования к участникам иметь необходимые полномочия на поставку оборудования и подтверждение распространения фирменных гарантийных обязательств от производителей оборудования на момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не обладающих на момент подачи заявки правом поставки товара, подтвержденным изготовителем, но имеющих возможность представить указанные документы при заключении и исполнении договора.

Также в отсутствие обязанности изготовителя как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки возможность участников подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – изготовителя/его официального представителя, что ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем, отсутствие на момент подачи участником закупки заявки не влияет на исполнение обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

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

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о ненадлежащем формировании Аукционной документации и нарушении Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приняла решение о признании обоснованной жалобы Заявителя в указанной части.

Также в жалобе Заявитель указывает на установление Заказчиком неисполнимых сроков поставки.

Победителем настоящего открытого аукциона должна быть организована доставка товара в адрес грузополучателя.

Согласно пункту 4.2 Технического задания фактический объем товара определяется в соответствии с потребностью заказчика. Заказчик оставляет за

собой право неполной выборки товара, а также полного отказа от поставок в случае аннулирования заявки со стороны грузополучателя.

Поставка товара осуществляется на основании спецификаций, формируемых победителем открытого аукциона на основании заявок, направляемых заказчиком победителю аукциона.

Поставка каждой партии продукции по заявке заказчика осуществляется в течении 20 календарных дней с момента направления заявки заказчиком поставщику (победителю открытого аукциона).

Также Техническим заданием установлено, что ориентировочные сроки поставки — сентябрь/октябрь 2020 года.

В жалобе Заявитель указывает, что по лоту № 1: Нормативный срок изготовления товара, а именно опорных частей для железобетонных конструкций (ПН-С, ЛП-С, Т1Н-С, Т1П-С, Т2Н-С, Т2П-С), составляет 50 рабочих дней с момента подачи заявки, изготовление пролетных строений БП около 21 дня. Доставка продукции до грузополучателя/станции назначения составляет около 30 дней. По лоту № 2: согласно графику на сентябрь запланирована поставка 8 пролетных строений. Изготовление такого объема конструкций составляет два месяца и срок доставки до станции назначения около 20 дней. Учитывая, что по результатам аукциона договор ориентировочно будет заключен с поставщиком минимум 18.09.2020, при этом, заявка от Заказчика на партию продукции поступит к поставщику 19-20 сентября, соответственно, поставщик уже не сможет соблюсти указанные Заказчиком сроки поставки, и соответственно, произойдет заведомо невыполнение условий договора и срыв поставки, что влечет наложение штрафных санкций на поставщика. Вместе с тем, не представляется возможным поставить каждую партию продукции по заявке Заказчика в течение 20 календарных дней с момента направления заявки Заказчиком поставщику, тем более в сентябре/октябре 2020 г.

На заседании Комиссии представитель Заказчика указал, что условия по срокам поставки обоснованы технологической необходимостью в процессе производственной деятельности по реконструкции железнодорожных объектов, при этом такие сроки установлены принципалом Заказчика — ОАО «РЖД» и отражено в спецификации к агентскому договору № 4593/12 от 01.04.2012.

Комиссия отмечает, что предъявленное требование не препятствует подаче заявки на участие в процедуре, не является фактором, ограничивающим количество участников Аукциона и предъявляется в равной степени ко всем участникам процедуры.

При этом на заседании Комиссии представитель Заявителя не представил безусловных доказательств, свидетельствующих о том, что установленные сроки поставки ограничивают количество участников и являются неисполнимыми.

В свою очередь, факт возможности поставки необходимого товара в определенные Заказчиком сроки подтвердили не менее трех участников Аукциона, которые, подавая заявку на участие в Аукционе, согласились с тем, что поставят необходимое оборудование, в предусмотренные Аукционной документацией сроки.

Таким образом, с учетом конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованным довод жалобы Заявителя о неисполнимости сроков поставки.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Центр металлоконструкций» (ОГРН: 1156680000894, ИНН: 6680005727) на действия АО «ТД РЖД» (ОГРН: 1027700066041, ИНН: 7708063900) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях АО «ТД РЖД» нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать АО «ТД РЖД» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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

ООО «Центр металлоконструкций»

Крестинского ул., д.46А, оф.607А,  
г. Екатеринбург, Свердловская обл.,  
620073

АО «ТД РЖД»

Волочаевская ул., д. 5, стр.3 ,  
г. Москва, 111033

АО «Сбербанк-АСТ»

Б. Саввинский пер., д.12, стр.9,  
эт/пом/комн. 1/1/2, г. Москва, 119435

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 077/07/00-14656/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**07.09.2020 г. Москва**

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

**Заместителя председателя Комиссии:**

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 07.09.2020 по делу № 077/07/00-14656/2020,

## **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

АО «ТД РЖД» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № А-283/20 на право заключения договоров поставки мостовых конструкций (реестровый № 32009413820) (далее — Аукцион):

1. Заказчику отменить все протоколы, составленные при проведении Аукциона.
2. Заказчику вернуть участникам Аукциона ранее поданные заявки с уведомлением каждого участника о прекращении действия данных заявок и о возможности подать новые заявки на участие в Аукционе.
3. Заказчику внести изменения в Аукционную документацию с учётом решения Комиссии от 07.09.2020 по делу № 077/07/00-14656/2020.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Аукционе таким образом, чтобы он составлял не менее половины срока отведенного на подачу заявок на участие такой закупке с момента размещения информации о внесении изменений в Аукционную документацию до даты окончания приема заявок.

5. Заказчику завершить проведение Аукциона в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Положения о закупках, Аукционной документации.

6. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС)

1.

1.

7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 12.10.2020**.

8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 15.10.2020** включительно с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.