

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10472/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АСТРА-
ТРАНС», АО «ТД РЖД» и АО «КОМИТА»,

рассмотрев жалобу ООО «АСТРА-ТРАНС» (далее — Заявитель) на действия АО
«ТД РЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной
форме на право заключения договора поставки сыпучих материалов (щебень,
грунт недренирующий, песок) (реестровый № 32110356748, 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 установлении чрезмерно детализированных и избыточных
требований к поставляемой продукции и способу ее доставки при формировании
закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

04.06.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32110356748 о проведении запроса котировок в электронной форме № К-887/21 на право заключения договора поставки сыпучих материалов (щебень, грунт недренирующий, песок).

Заявитель указывает, что Заказчиком установлены чрезмерно детализированные и избыточные требования к поставляемой продукции и способу ее доставки. Также в одну закупку объединены поставка разных видов продукции из разных регионов, что ведет к ограничению участников Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Итак, Заявитель считает необоснованным ограничением требование к виду вагонов доставки щебня.

Необходимо обратить особое внимание, что при формировании настоящей закупочной документации Заказчик действовал не только в своих интересах, но и в интересах АО «РЖДстрой» на основании заключенного агентского договора от 01.04.2012 № 4593/12 (далее — Агентский договор), а также спецификации к Агентскому договору № 4310034273, в которой прямо указан необходимый способ доставки товара.

Согласно части 1 статьи 1005 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ), по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Более того, Заказчик пояснил, что строительство выполняется в соответствии с проектно-сметной документацией, утвержденной ОАО «РЖД». Вид строительных материалов с конкретными характеристиками, а также способ доставки на объект строительства, транспортная схема, место погрузки и разгрузки регламентированы проектной документацией.

Также Заказчик объясняет, что доставка сыпучих материалов (щебень, не дренирующий грунт, песок) в специализированных вагонах самосвалах до объекта строительства осуществляется в связи со спецификой технологии производства строительных работ в «технологические окна» на главных станционных железнодорожных путях ж/д станции Шарья. Разгрузка сыпучих материалов возможна только из вагонов самосвалов с боковым подъемом кузова. Боковая выгрузка сыпучих материалов из вагонов самосвалов позволяет оставить без повреждений главные станционные железнодорожные пути, сократить время выгрузки вагонов самосвалов и повысить уровень охраны труда и техники

безопасности.

Заказчиком предоставлены коммерческие предложения в количестве 5 писем, что свидетельствует о готовности осуществить поставку на требуемых условиях.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода Заявителя, поскольку Заказчик устанавливал требования закупочной документации на основании положений Агентского договора и основополагающих принципов Закона о закупках.

Далее, согласно пункту 81 Положения о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «ТД РЖД» (далее — Положение), при проведении закупок могут выделяться лоты. Тем не менее, это не является обязанностью Заказчика. В данном пункте указано, что при формировании лота не допускается ограничение конкуренции между участниками путем включения в один лот товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом конкурентной закупки, за исключением случаев, когда такое включение обусловлено необходимостью выполнения комплекса работ, оказания комплекса услуг, комплексной поставки товаров, и/или случаев, когда включение таких товаров, работ, услуг позволит сократить издержки заказчика, эффективно расходовать денежные средства.

В рассматриваемой Закупке предметом поставки являются сыпучие материалы (щебень, грунт недренирующий, песок) которые технологически и функционально связаны между собой.

В соответствии с пунктом 24 Положения установлено, что не допускается дробление суммы сделки на несколько договоров при условии идентичности условий таких договоров.

Заказчик проводит Закупку в соответствии с требованиями Положения. Комиссия обращает внимание, что поставка осуществляется в один адрес одного и того же юридического лица — АО «РЖДстрой», являющегося грузополучателем.

Таким образом, проведение Закупки без разделения на отдельные лоты позволяет обеспечить более эффективное расходование денежных средств и получить в

результате проведения Закупки наиболее выгодную цену за счет объема требующегося товара.

В отношении довода Заявителя о Закупке у единственного производителя щебня и единственного производителя песка Комиссия установила следующее.

Заказчик пояснил, что строительство объекта выполняется в соответствии с разработанной проектно-сметной документацией. Вид строительных материалов с конкретными характеристиками, а также способ доставки на объект строительства, транспортная схема, место погрузки и разгрузки регламентированы проектной документацией и определены с оптимальным технико-экономическим показателем.

Как отмечается в определении Верховного суда РФ от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

Необходимо отметить, что Закупочная документация не содержит требований на осуществление поставки конкретным поставщиком. Более того, не представлено доказательств о сложностях, которые могут возникнуть при поставке товара в заявленных карьерах.

Также необходимо учитывать, что Заказчику было направлено 5 коммерческих предложений, что свидетельствует о готовности участников исполнять обязательства в соответствии с установленными требованиями.

В соответствии с пунктом 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 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.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при установлении заявленных требований.

При этом Комиссия принимает во внимание, что Заявитель заявку на участие в Закупке не подавал, следовательно вышеуказанные критерии оценок не могут быть к нему применены.

Заявитель также не реализовал свое право на обращение с запросом о разъяснении положений извещения о проведении Запроса предложений и/или Документации.

Действительных доказательств, подтверждающих нарушение прав Заявителя

указанными критериями, Заявителем Комиссии не представлено.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действия заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АСТРА-ТРАНС» на действия АО «ТД РЖД» при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 18.06.2021 № ЕО/35262/21.