

## РЕШЕНИЕ № 064/07/3-809/2019

### о признании жалобы обоснованной

03 декабря 2019 года г. Саратов

**Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:**

1. • **заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,**
2. • **старший государственный инспектор отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,**
3. • **ведущий специалист –эксперт отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,**

в присутствии представителей:

1. ООО «Выбор» - (доверенность от 19.11.2019)
2. ОАО «РЖД» - (доверенность 64 АА 2500654)

рассмотрев жалобу ООО «Выбор» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5312/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку аккумуляторов с начальной ценой договора 6 275 340,11 рублей (извещение № 31908237956), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «Выбор» (далее – Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5312/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку аккумуляторов с начальной ценой договора 6 275 340,11 рублей (извещение № 31908237956) (далее – Аукцион).

Из жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя на участие в Аукционе.

*Рассмотрев представленные материалы, Комиссия установила следующее.*

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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, 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 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При этом, согласно ч. 2 ст. 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.

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

В Единой информационной системе было размещено Извещение об осуществлении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5312/ОАЭ-РЖДС/19 на праве заключения договора поставки аккумуляторов (далее – Извещение), а так же Аукционная документация открытого аукциона в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 5312/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора поставки аккумуляторов (далее – Документация). Начальная (максимальная) цена – 6 275 340,11 с учетом НДС (шесть миллионов двести семьдесят пять триста сорок) рублей.

Из п. 3.1 Протокола № 5312/ОАЭ-РЖДС/19/2 рассмотрения вторых частей заявок, поступивших для участия в открытом аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки аккумуляторов. (далее – Протокол рассмотрения вторых частей заявок) следует, что Закупочная комиссия Заказчика приняла решение о несоответствии заявки Заявителя на участие в Аукционе на основании п. 3.7.3.1 Документации в связи с непредставлением документов, предусмотренных п. 1.7.1 Документации.

Исходя из письменных пояснений Заказчика, конкурсная комиссия правомерно отклонила заявку Заявителя, руководствуясь положениями законодательства о закупках и требованиями Документации.

Присутствующий на рассмотрении жалобы представитель Заявителя пояснил, что в составе заявки действительно отсутствовала информация и документы, удовлетворяющие требованиям пп. 1.7.1.1 п. 1.7.1 Документации, однако указал на то, что данная информация имеется на официальном сайте Заявителя, ссылка на который имеется в составе заявки.

Согласно пп. 3.7.3.1 п. 3.7.3 Документации участник аукциона не допускается к участию в аукционе в случаях, установленных аукционной документацией, в том числе: непредставления определенных аукционной документацией документов

и/или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей деятельности.

В соответствии с пп. 1.7.1.1 п. 1.7.1 Документации участник должен являться производителем либо обладать правом поставки товаров, предоставленным производителем по позициям №23,24,30,31,32,33 указанным в Приложении №1.1 к аукционной документации. В подтверждение того, что участник является производителем товаров либо обладает правом поставки товаров, предоставленным производителем, участник в составе заявки 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 с приложением всех листов договора, приложений и спецификаций к нему о праве участника осуществлять поставку товаров;

или

- 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, и/или информационных писем, иных документов, выданных производителем дилеру/поставщику о праве участника осуществлять поставку товаров.

Руководствуясь положениями Документации, можно сделать вывод о том, что закупочная комиссия Заказчика правомерно отклонила заявку Заявителя, так как в составе заявки отсутствовали документы, подтверждающие статус производителя товара, либо право поставки товара.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 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.

Действия Заказчика, установившего требования, указанные в п.п. 1.7.1.1 п. 1.7.1 Документации нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, поскольку такие требования не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не быть производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом. Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

Данная позиция подтверждается п. 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» утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 мая 2018 года.

Таким образом, нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках в действиях Заказчика повлекло за собой отклонение заявки Заявителя.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1) Признать жалобу ООО «Выбор» на действия ОАО «РЖД» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 5312/ОАЭ-РЖДС/19 на право заключения договора на поставку аккумуляторов с начальной ценой договора 6 275 340,11 рублей (извещение № 31908237956) обоснованной.

2) Выдать Заказчику, Организатору торгов, Комиссии предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов.

*Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

Председатель Комиссии

Члены Комиссии