

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-172/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Сибирский КХП» 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»**

28.04.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

АО «ОЗК»: <...>,

ООО «Сибирский КХП»: <...>, <...>, <...>,

представители АО «ЕЭТП» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Сибирский КХП» от 14.04.2022 № 37 на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» при проведении конкурсного отбора в электронной форме на право заключения договора на хранение запасов зерна федерального интервенционного фонда сельскохозяйственной продукции (извещение № 32211172920), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

В ФАС России поступила жалоба ООО «Сибирский КХП» (далее – Заявитель) от 14.04.2022 № 37 на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» (далее – Заказчик) при проведении конкурсного отбора в

электронной форме на право заключения договора на хранение запасов зерна федерального интервенционного фонда сельскохозяйственной продукции (извещение № 32211172920) (далее – Конкурсный отбор, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе в сфере закупок размещаются информация

о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения

об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ОЗК», утвержденным решением совета директоров АО «ОЗК» (протокол от 13.12.2018 № 237) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурсного отбора (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 25.02.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 746 420 400 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсном отборе – 29.03.2022;
4. На участие в Конкурсном отборе подано 12 заявок от участников закупки;
5. Дата рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе – 05.04.2022;
6. По результатам рассмотрения заявок на участие в закупке к участию в Конкурсном отборе допущено 6 заявок от участников закупки;
7. Дата подведения итогов Конкурсного отбора – 11.04.2022.

В ходе заседания 27.04.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 28.04.2022.

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

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурсного отбора права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, неправомерно принявшего решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупочной процедуре.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурсного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в Документации должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Положениями подпункта «к» пункта 6 раздела 1.2 «Извещение о проведение Конкурсного отбора» Документации установлен перечень документов, прилагаемых к заявке на участие в Конкурсном отборе, а именно: копия проектной технической документации на производственные мощности, выданной организацией-разработчиком проекта, а также составленные на основании проектной технической документации, к числу которых отнесены документы, подтверждающие возможность отгрузки запасов интервенционного фонда железнодорожным и (или) автомобильным транспортом (копия договора, копия соглашения, документы, подтверждающие право собственности).

Аналогичные положения предусмотрены подпунктом «к» пункта 3.3.2 раздела 1.2 «Общие условия проведения Конкурсного отбора» Документации.

В силу положений пункта 5.2.3 раздела 1.2 «Общие условия проведения Конкурсного отбора» Документации на основании результатов рассмотрения заявок Заказчик принимает решение о допуске или об отказе в допуске к участию в Конкурсном отборе по основаниям, предусмотренным пунктом 1.6.4 раздела 1.2 «Общие условия проведения Конкурсного отбора» Документации.

При этом в соответствии с подпунктом «б» пункта 1.6.4 раздела 1.2 «Общие условия проведения Конкурсного отбора» Документации основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсном отборе является, в том числе несоответствие заявки на участие в Конкурсном отборе и прилагаемых к ней документов требованиям, предусмотренным пунктом 3.3.2 вышеуказанного раздела Документации.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в Конкурсном отборе от 05.04.2022 № 16-КоХз/2022-02 на основании подпункта «к» пункта 3.3.2 раздела 1.2 «Общие условия проведения Конкурсного отбора» Документации Заказчиком принято решение об отказе

Заявителю в допуске к участию в Конкурсном отборе по причине непредставления документов, подтверждающих возможность отгрузки зерна автомобильным транспортом.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что в пунктах 7, 8 заявки Заявителя представлены сведения об имеющихся условиях отгрузки запасов интервенционного фонда железнодорожным и автомобильным транспортом, при этом в составе заявки Заявителя отсутствуют документы, подтверждающие возможность отгрузки зерна автомобильным транспортом (копия договора, копия соглашения, документы, подтверждающие право собственности).

Дополнительно представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России сообщил, что участниками закупки для подтверждения возможности отгрузки запасов интервенционного фонда автомобильным транспортом в составе заявки может быть приложен, например сертификат о проверке автомобильных весов или иные документы, подтверждающие право собственности или аренды на автомобильные весы.

Таким образом, Заказчиком отождествляются понятия «автомобильный транспорт» и «автомобильные весы» в качестве средства отгрузки зерна автомобильным транспортом.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что заявка содержала перечень документов, предусмотренный положениями Документации, в том числе: договор о купле-продаже недвижимого имущества, в том числе элеватора, от 14.06.2019 № 19/06-14, выписку из единого государственного реестра недвижимости от 05.05.2021, подтверждающую факт наличия у Заявителя в собственности элеватора, предназначенного для хранения зерна, а также расшифровку стоимости услуг по авто отгрузке от 22.03.2022.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что Документацией предоставлено право участникам закупки осуществить выбор способа отгрузки запасов интервенционного фонда посредством железнодорожного и (или) автомобильного транспорта.

Кроме того, заявка Заявителя содержала сведения, подтверждающие возможность отгрузки запасов интервенционного фонда посредством железнодорожного транспорта, так, например, в составе заявки Заявителем представлен договор от 18.02.2020 № 1/15 на подачу и уборку вагонов ООО «Сибирский КХП» при станции Мариановка Западно-Сибирской железной дороги.

Таким образом, Комиссия ФАС России, изучив состав заявки Заявителя, приходит к выводу, что заявка соответствует требованиям, установленным в Документации.

Вместе с тем, учитывая, что Заказчиком рассматривается в качестве автомобильного транспорта отгрузки зерна оборудование контроля отпуска продукции (например, автомобильные весы) заявка Заявителя о наличии на праве собственности элеватора не противоречит требованиям Документации.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки соответствующих материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурсного отбора, поскольку такие материально-технические могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурсном отборе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего в Документации вышеуказанное требование к составу заявки на участие в закупке, ограничивающее количество участников закупки, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя и иных участников Конкурсного отбора, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 2 части 10 статьи 4, часть 6 статьи 3 Закона о закупках, и содержат признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Сибирский КХП» (ИНН: 5520900173, ОГРН: 1145543024770) от 14.04.2022 № 37 на действия (бездействие) заказчика АО «ОЗК» (ИНН: 7708632345, ОГРН: 5077746345540) при проведении конкурсного отбора в электронной форме на право заключения договора на хранение запасов зерна федерального интервенционного фонда сельскохозяйственной продукции (извещение № 32211172920) обоснованной.
2. Признать АО «ОЗК» нарушившим пункт 2 части 10 статьи 4, часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «ОЗК», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 28.04.2022 № 223ФЗ-172/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 28.04.2022 № 223ФЗ-172/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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