

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-182/15

по результатам рассмотрения жалобы ООО «СМУ-9» 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»

27.07.2015 Москва

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

ведущего заседания Комиссии ФАС России – начальника отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Лизуновой А.Б.,

членов Комиссии ФАС России:

заместителя начальника отдела рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Строгановой Д.А.,

заместителя начальника отдела проверок Управления контроля размещения государственного заказа Китаевой С.Н.,

ведущего консультанта рассмотрения жалоб Управления контроля размещения государственного заказа Азоркиной Ю.М.,

при участии представителей:

ОАО «РЖД»: Мамедалиева Р.М. – доверенность № 150-ДП от 25.02.2015, Лопухиной Н.Н. - доверенность от 23.04.2015 №77 АБ 6794780, Саенко А.Н. - доверенность от 23.04.2015 №77 АБ 6794782;

представители ООО «СМУ-9» не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СМУ-9» от 10.07.2015 № 31/12 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона № 4882/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» в июле-октябре 2015 года (извещение № 31502439123) 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 «СМУ-9» (далее – Заявитель) от 10.07.2015 № 31/12 (вх. от 20.07.2015 № 72995/15) на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) при проведении аукциона № 4882/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» в июле-октябре 2015 года (извещение №

31502439123) (далее – Аукцион).

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.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным решением Совета директоров от 30.06.2014 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

05.06.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика в части включения в Документацию требования к участникам Аукциона, не являющимся производителями продукции предлагаемой к поставке, о предоставлении письменной гарантии производителя о возможности исполнения заказа.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Аукциона действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Документации, Положения о закупке.

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

Согласно Протоколу № 4882/ОАЭ-РЖДС/15/2 от 01.07.2015 рассмотрения аукционных заявок, представленных для участия в Аукционе:

- на участие в Аукционе подана одна заявка;

- в допуске к участию Участнику № 1 отказано в соответствии с пунктами 6.7.1.3 и 6.7.3.2 в связи с непредставлением документов, предусмотренных пунктом 7.1.8.1 Документации, а именно: участник не представил опись представленных документов; а также в связи с несоответствием обязательным требованиям, установленным пунктом 5.4.3.1 Документации, а именно: в соответствии с представленной справкой об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, выданной налоговыми органами по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 июля 2014 года № ММВ-7-8/378@ с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал либо нотариально заверенная копия), у участника имеется не исполненная обязанность по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов, подлежащих уплате в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, однако справку о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, выданную по форме, утвержденной Приказом ФНС России от 21 апреля 2014 г. № ММВ-7-6/245@ с учетом внесенных в приказ изменений (оригинал либо нотариально заверенная копия) не представил;
- в соответствии с подпунктом 2 пункта 6.10.2 Документации в связи с тем, что на участие в Аукционе подана одна аукционная заявка, Аукцион признан несостоявшимся.

1. Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика предусмотрен подпунктом 2 пункта 32 Положения о закупке «...при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки».

Заказчиком в пункте 2.2. Документации установлено следующее квалификационное требование к участникам Аукциона:

«...Участник, не являющийся производителем продукции, предлагаемой к поставке, должен иметь письменную гарантию производителя о возможности исполнения заказа Росжелдорснаба – филиала ОАО «РЖД» в сроки, объемах и по номенклатуре продукции, указанной в приложении № 11 к аукционной документации. В подтверждение, участник, не являющийся производителем продукции, предлагаемой к поставке должен представить:

- письменную гарантию производителя о возможности исполнения заказа Росжелдорснаба – филиала ОАО «РЖД» в сроки, объемах и по номенклатуре

продукции, указанной в техническом задании (раздел 3 настоящей аукционной документации) и Приложении № 11 к аукционной документации...».

При этом согласно пункту 5.4.1 участник должен соответствовать обязательным и квалификационным требованиям Документации.

В соответствии с пунктом 6.7.3 Документации участник Аукциона не допускается к участию в Аукционе, в том числе, в случаях:

- непредставления определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Аукциона или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;
- несоответствия участника Аукциона предусмотренным Документацией требованиям.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования к участникам Аукциона о наличии письменной гарантии производителя о возможности исполнения заказа противоречит подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Приложением № 4 к Документации установлен следующий перечень банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки:

1. ОАО «Сбербанк России»
2. ОАО «Банк ВТБ»
3. АО «Банк ГПБ»
4. ПАО «Банк ВТБ 24»
5. ОАО АКБ «РОСБАНК»
6. ЗАО «ЮниКредитБанк»
7. ОАО АКБ «Банк Москвы»
8. АО «Альфа-Банк»
9. ОАО «Россельхозбанк»
10. ОАО АКБ «Абсолют Банк»
11. ОАО Банк «ФК Открытие»
12. ЗАО «ИНГ Банк (Евразия)»
13. ООО «Дойче Банк»
14. ЗАО «Королевский банк Шотландии»
15. ЗАО КБ «Ситибанк»

16. ЗАО «БНП Париба»
17. ОАО «Московский Кредитный Банк»
18. АО «Нордеа Банк»
19. ЗАО «Райффайзенбанк»
20. ОАО «МДМ Банк»
21. ОАО «УРАЛСИБ»
22. ЗАО «Миллениум Банк»
23. ПАО «Ханты-Мансийский Банк Открытие»
24. ЗАО «Креди Агриколь КИБ»
25. ОАО «АК БАРС» Банк
26. ООО «Эйч-эс-би-си Банк (РР)»
27. ПАО АКБ «Связь-Банк»
28. ПАО «Банк «Санкт-Петербург»
29. ПАО «Банк Зенит»
30. ОАО Банк «Петрокоммерц»
31. АО АКБ «НОВИКОМБАНК»
32. ПАО Банк «Возрождение»
33. ОАО «СКБ-БАНК»
34. ОАО АБ «РОССИЯ»
35. ОАО «МБСП»
36. ЗАО «КОММЕРЦБАНК (ЕВРАЗИЯ)»
37. ОАО «ВБРР»
38. ООО «Унифондбанк»
39. ОАО АКБ «РосЕвроБанк»
40. ОАО «НОТА-Банк»
41. ОАО «РГС Банк»
42. ЗАО «Банк Кредит Свисс (Москва)»
43. ЗАО «ГЛОБЭКСБАНК»

44. ЗАО КБ «ЛОКО-Банк»
45. ОАО АКБ «АВАНГАРД»
46. ОАО «БИНБАНК»
47. ОАО АКБ «Банк Китая (ЭЛОС)»*
48. ЗАО АКБ «ТПБК» (Москва)
49. ЗАО «СНГБ»
50. ООО «Чайна Констракшн Банк»

- - - ОАО «ТКБ».

Приложением № 6 к Документации установлен перечень банков, приемлемых для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки, который включает:

1. ОАО «Сбербанк России»
2. ОАО «Банк ВТБ»
3. ОАО «Газпромбанк»
4. ПАО «Банк ВТБ 24»
5. ПАО АКБ «РОСБАНК»
6. ЗАО «ЮниКредитБанк»
7. ОАО АКБ «Банк Москвы»
8. ОАО «Альфа-Банк»
9. ОАО «Россельхозбанк»
10. АКБ «Абсолют Банк».

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения таких обязательств.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные требования Документации к обеспечению аукционной заявки, обеспечению надлежащего исполнения обязательств по договору поставки противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СМУ-9» от 10.07.2015 № 31/12 на действия (бездействие) заказчика ОАО «РЖД» при проведении аукциона № 4882/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» в июле-октябре 2015 года (извещение № 31502439123) обоснованной.

- - - Признать ОАО «РЖД» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - В связи с тем, что Аукцион признан несостоявшимся, обязательное предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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