

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-55/14

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Паритет» 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»

13.05.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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»,

рассмотрев жалобу ООО «Паритет» от 30.04.2014 № 30/04/2014-03 на действия заказчика ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) 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 «Паритет» (далее – Заявитель) от 30.04.2014 № 30/04/2014-03 (вх. №41138/14 от 05.05.2014, №41038/14 от 05.05.2014) на действия заказчика ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) (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 закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Московской области «МОСТРАНСАВТО», утвержденным Генеральным директором ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» 23.12.2012 (далее – Положение о закупке).

18.04.2014 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) размещено извещение о проведении Аукциона, а также документация об Аукционе (далее – Документация).

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя в части установления Заказчиком требований к участникам Конкурса, ограничивающих участникам Конкурса доступ к участию в указанной закупочной процедуре, а именно:

- наличие опыта аналогичных поставок топлива только отдельным видам юридических лиц;

- Документацией установлено избыточное требование к участникам Аукциона о наличие собственной испытательной лаборатории аккредитованной Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии;

- наличие собственной розничной сети автомобильных заправочных станций (АЗС) в пределах Московского региона (не менее 150 (ста пятидесяти) штук, равномерно распределённых на всех федеральных дорогах в пределах Московского региона и на дорогах областного значения).

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

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).

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются определенные положением о закупке требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При этом, исходя из требований пунктов 2, 4 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, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке.

Аналогичные принципы закупочной деятельности Заказчика указаны в пунктах 1.3.1.3, 1.3.1.11 Положения о закупке.

Из пункта 6.2.2 Положения о закупке следует, что требования к участникам закупки по квалификации устанавливаются в документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2.1.2 Документации к участникам Аукциона установлены, в том числе, следующие требования:

наличие опыта аналогичных поставок топлива государственным и/или муниципальным учреждениям, а также организациям, с участием государства или муниципального образования (юридические лица, в уставных капиталах которых доля (вклад) Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования составляет более чем 50% и (или) в отношении которых Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование имеют право прямо или косвенно распоряжаться более чем 50 % общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких юридических лиц), государственные или муниципальные унитарные предприятия, государственные или муниципальные учреждения, государственные компании, государственные

корпорации. Аналогичной поставкой считается наличие исполненных договоров поставки топлива наливом стоимостью каждого не менее 50% начальной (максимальной) цены договора, установленной настоящей документацией;

наличие собственной испытательной лаборатории, аккредитованной Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии;

наличие собственной розничной сети автомобильных заправочных станций (АЗС) в пределах Московского региона. Таких собственных исправных и полноценно функционирующих АЗС, на которые имеются соответствующие государственные разрешения, у участника Аукциона должно быть на протяжении действия договора поставки единовременно не менее 150 (ста пятидесяти) штук, равномерно распределённых на всех федеральных дорогах в пределах Московского региона и на дорогах областного значения.

Указанные АЗС в числе не менее 150 штук должны принадлежать участнику Аукциона на праве собственности, состоять на балансе его организации и функционировать образом, позволяющим осуществлять круглосуточную заправку дизельным топливом стандарта Евро 5 автотранспортных средств ГУП МО «МОСТРАНСАВТО».

Подпунктом 11 пункта 3.2.2 Документации установлено, что в подтверждение соответствия указанным требованиям, предусмотренным пунктом 2.1.2 Документации, участник Аукциона должен представить в составе заявки:

копии исполненных договоров за период 2012-2013гг, актов приемки-передачи товара или товарно-транспортных накладных к этим договорам, подтверждающие наличие опыта аналогичных поставок топлива государственным и/или муниципальным учреждениям, а также организациям, с участием государства или муниципального образования (юридические лица, в уставных капиталах которых доля (вклад) Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования составляет более чем 50% и (или) в отношении которых Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование имеют право прямо или косвенно распоряжаться более чем 50 % общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких юридических лиц, государственные или муниципальные унитарные предприятия, государственные или муниципальные учреждения, государственные компании, государственные корпорации (в случае наличия таковых). Аналогичной поставкой считается наличие исполненных договоров поставки топлива наливом стоимостью каждого не менее 50% начальной (максимальной) цены договора, установленной настоящей документацией;

документ подтверждающий наличие собственной лаборатории;

документ подтверждающий наличие аккредитации собственной лаборатории;

нотариально заверенную выписку (выписки) из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество (ЕГРП), подтверждающие нахождение в собственности участника не менее 150 автозаправочных станций с указанием их адресов;

выписку из соответствующих разделов баланса организации Участника (заверяется подписями полномочных лиц организации Участника с приложением печати), подтверждающую нахождение в собственности участника не менее 150 автозаправочных станций с указанием их адресов.

В случае, если участник Аукциона не соответствует требованиям к участникам Аукциона, установленным Документацией, либо не представит оригиналы и копии документов, а также иные сведения, требование о наличии которых установлено Документацией, его заявка на участие в Аукционе отклоняется (пункта 3.9.2 Документации).

Согласно письменным пояснениям Заказчика от 13.05.2014 №1-20/165, представленным на заседании Комиссии ФАС России (далее – Пояснения), что установление требований, указанных в 2.1.2 Документации обусловлено необходимостью Заказчика удостовериться, участники закупки имеют возможность должным образом исполнить договор, заключаемый по итогам Аукциона.

В качестве обоснования необходимости установления требования о наличие опыта аналогичных поставок топлива только отдельным видам юридических лиц (подпункт «а» пункта 2.1.2 Документации) представили Заказчика сослались на тот факт, что единственным учредителем Заказчика является субъект Российской Федерации.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России не представлены документы и сведения, подтверждающие, что при осуществлении поставок топлива наливом государственным и/или муниципальным учреждениям, организациям, с участием государства или муниципального образования, унитарным предприятиям, государственным компаниям, государственным корпорациям имеются какие-либо специфические особенности, не позволяющие Заказчику в качестве подтверждения опыта и квалификации участника Аукциона учитывать опыт поставки топлива наливом другим организациям.

Из Пояснений следует, что наличие в собственности участника Аукциона испытательной лаборатории, аккредитованной Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии, позволяет обеспечить проведение приемо-сдаточных испытаний при приемке продукта из транспортных средств при поступлении нефтепродуктов на нефтебазы, проведение испытаний нефтепродуктов при отгрузке в транспортные средства с нефтебаз хранения.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 Технического задания, являющегося неотъемлемой частью Документации, к поставке требуется дизельное топливо по ГОСТ Р-52368-2005 (ЕН590: 2009) не ниже вида III, или не ниже класса 5

согласно техническому регламенту «О требованиях к автомобильному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 27 февраля 2008 года №118 (далее – Постановление №118). Качество и технические характеристики поставляемого дизельного топлива должны соответствовать Постановлению №118, требованиям Документации, в том числе в части соответствия топлива ГОСТам.

Кроме того, пунктом 2.2 проекта договора являющегося неотъемлемой частью Документации (далее – Договор), установлено, что поставщик удостоверяет качество топлива паспортом качества продукции на каждую партию поставляемого наливом топлива по каждому из адресов, указанных в Приложении № 2 к Договору.

При этом, в соответствии с подпунктом «г» пункта 2.1.2 Документации у участника Аукциона, помимо собственной испытательной лаборатории, должны быть действующие договоры со сторонними испытательными лабораториями, имеющими аккредитацию в Департаменте природопользования и окружающей среды.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что при проведении экспертизы испытательной лабораторией, находящейся в собственности лица, заинтересованного в положительных результатах такой экспертизы, имеются риски представления Заказчику недостоверных заключений. Гарантией соответствия топлива требованиям соответствующих ГОСТов, Постановления №118, потребностям Заказчика являются заключения, выдаваемые сторонними испытательными лабораториями по результатам независимой экспертизы.

Наличие в собственности участника Аукциона испытательной лаборатории и проведение ее силами экспертиз топлива является инструментом контроля качества топлива для самого участника Аукциона, а не для Заказчика.

Таким образом, на заседании Комиссии ФАС России не представлены доказательства, подтверждающие, что наличие в собственности участника Аукциона испытательной лаборатории влияет на возможность такого участника исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Аукциона, либо на качество исполнения данных обязательств.

В соответствии с пунктом 4 Информационной карты, являющейся неотъемлемой частью Документации место поставки товара: Московская область.

При этом, подпунктом «е» пункта 1.2.1 Документации предусмотрена обязанность участника Аукциона иметь в собственности функционирующих АЗС, равномерно распределённых на всех федеральных дорогах в пределах Московского региона и на дорогах областного значения.

Представители Заказчика на заседании Комиссии ФАС России указали, что под Московским регионом понимается г. Москва и Московская область.

Таким образом, установленное подпунктом «е» пункта 1.2.1 Документации требование к участникам Аукциона в части административных границ субъектов Российской Федерации, на территории которых участник Аукциона должен иметь собственные АЗС, не в полной мере соотносится с предметом Аукциона.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что несоответствие кого-либо из лиц, заинтересованных в заключении по итогам Аукциона договора, требованиям подпунктов «а», «д», «е» пункта 2.1.2 Документации, не свидетельствует о неспособности такого лица исполнять обязательства по поставке товара, являющегося предметом Аукциона.

Таким образом, установление указанных требований противоречит требованиям пунктов 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пунктов 1.3.1.3, 1.3.1.11 Положения о закупке.

Учитывая, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики обязаны руководствоваться Законом о закупках, в том числе принципами Закона о закупках, положением о закупке, указанные действия Заказчика являются нарушением части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Паритет» от 30.04.2014 № 30/04/2014-03 (вх. №41138/14 от 05.05.2014, №41038/14 от 05.05.2014) на действия заказчика ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) обоснованной.

2. Признать ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 223ФЗ-55/14

**о совершении действий, направленных на устранение нарушений
порядка проведения торгов**

«13» мая 2014 г.

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению жалоб 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» (далее – Комиссия ФАС России)

на основании решения от 13.05.2014 № 223ФЗ-55/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Паритет» от 30.04.2014 № 30/04/2014-03 (вх. №41138/14 от 05.05.2014, №41038/14 от 05.05.2014) на действия заказчика ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689), руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» в срок не позднее 26.05.2014 при наличии заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) вернуть лицам, подавшим такие заявки, представленные ими заявки.

2. ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» не позднее чем в течение трех дней со дня совершения действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, внести в документацию о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) изменения в порядке, установленном Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия Московской области «МОСТРАНСАВТО», утвержденным Генеральным директором ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» 23.12.2012, с учетом решения от 07.05.2014 № 223ФЗ-52/14, от 13.05.2014 № 223ФЗ-55/14, принятого Комиссией ФАС России по итогам рассмотрения жалобы ООО «Паритет» от 30.04.2014 № 30/04/2014-03 (вх. №41138/14 от 05.05.2014, №41038/14 от 05.05.2014) на действия заказчика ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689).

3. ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» продлить срок подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО-5 наливом для нужд ГУП МО

«МОСТРАНСАВТО» (извещение № 31401088689) с учетом требований части 11 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4. ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» разместить 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) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 2, 3 настоящего предписания, не позднее чем в течение трех дней со дня совершения указанных действий.

5. ГУП МО «МОСТРАНСАВТО» в срок не позднее пяти рабочих дней с момента исполнения пунктов 1 - 4 данного предписания представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.