

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-328/15

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»

30.10.2015

Москва

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

при участии представителей:

ОАО «Российские железные дороги»: XXXXXXXXXXXXXXXX — доверенность от 25.02.2015 № 149-ДП, XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 23.04.2015 № 77АБ6794780, XXXXXXXXXXXXXXXX - доверенность от 23.04.2015 № 77АБ6794782.

представители ООО «СМУ-9» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «СМУ-9» на действия заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона № 8294/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31502751573) 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) (вх 118039-ЭП/15 от 22.10.2015) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона № 8294/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31502751573) (далее – Закупка).

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.

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

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 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](http://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.

11.09.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении запроса котировок (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению, информации размещенной на официальном сайте:

дата и время окончания подачи заявок — 02.10.2015;

дата рассмотрения заявок на участие в Закупке — 09.10.2015;

на участие в Закупке подано 2 заявки;

Из Жалобы следует, что при проведении Закупки Заказчиком, Закупочной комиссией нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1) Закупочной комиссией неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Закупке;

2) Заказчиком включено в Документацию требование к участникам Закупки, не являющимся производителями продукции предлагаемой к поставке, о предоставлении письменной гарантии производителя о возможности исполнения заказа;

3) Заказчиком включено в Документацию требование к участникам Закупки, о предоставлении в составе заявки информационного письма о возможности организовать поставку продукции в парке любого собственника, возможностью переадресации подвижного состава на станциях первичного получения конкретным потребителям, с приложением подтверждающих документов;

4) Заказчиком включено в Документацию требование к участникам Закупки, о наличии опыта поставок продукции, указанной в техническом задании Документации.

В целях всестороннего изучения обстоятельств дела, Комиссией

ФАС России перенесено рассмотрение жалобы с 29.10.2015 на 30.10.2015.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

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».

В соответствии с пунктом 2.4 Документации, участник должен иметь опыт поставок продукции, указанной в техническом задании, не менее 80 % от начальной (предельной) цены договора без учета НДС.

В подтверждение опыта поставки товаров участник в составе заявки представляет документ по форме приложения № 10 к аукционной документации о наличии опыта по предмету аукциона и копии договоров на поставку товаров, работ, услуг (предоставляются все листы договоров со всеми приложениями).

В соответствии с протоколом рассмотрения аукционных заявок от 09.10.2015 №8294/ОАЭ-РЖДС/15/2 Заявителю отказано в допуске к участию в Закупке, в том числе, на основании пункта 2.4 Документации, в связи с несоответствием квалификационным требованиям.

Комиссия ФАС России изучив представленную Заказчиком заявку Заявителя на участие в Закупке установила, что в составе заявки Заявителя присутствует документ по форме приложения № 10 без указания опыта по предмету аукциона, а также отсутствуют копии договоров на поставку товаров, работ, услуг, свидетельствующие о наличии опыта по предмету Закупки.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

«...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 Закупки не допускается к участию в Закупке, в том числе, в случаях:

непредставления определенных Документацией документов либо наличия в этих документах неполной информации и (или) информации об участнике Закупки или о товарах, работах, услугах, закупка которых осуществляется, не соответствующей действительности;

несоответствия участника Закупки предусмотренным Документацией требованиям.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования к участникам Закупки 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.

3. Согласно пункту 2.5 Документации, участник должен иметь возможность организации переадресации груженого подвижного состава на станциях назначения/распыления, по согласованию с покупателем.

В подтверждение возможности организации переадресации груженого подвижного состава на станциях назначения/распыления, по согласованию с покупателем, участник предоставляет информационное письмо о возможности организовать поставку продукции Заказчику в парке (подвижном составе) любого собственника, с возможностью переадресации подвижного состава на станциях первичного получения конкретным потребителям (в свободной форме), с приложением подтверждающих документов (договор и/или выдержка из договора с собственником порожнего состава и/или экспедитором и/или грузоотправителем о возможности переадресации вагонов по требованию претендента; и/или письмо собственника порожнего парка и/или экспедитора и/или грузоотправителя соответствующего содержания; и/или железнодорожные квитанции).

Вместе с тем, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что требование о предоставлении в составе заявки информационного письма о

возможности организовать поставку продукции в парке любого собственника, возможностью переадресации подвижного состава на станциях первичного получения конкретным потребителям, с приложением подтверждающих документов является излишним, так как необходимость в переадресации подвижного состава на станциях первичного получения конкретным потребителям возникает только на стадии исполнения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанное требование 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.

4. В соответствии с подпунктом 3 пункта 159 Положения о закупках к квалификационным требованиям могут относиться, в том числе, наличие опыта осуществления поставок, выполнения работ или оказания услуг по предмету закупки, стоимость которых составляет не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении, документации о закупке.

В соответствии с пунктом 2.4 документации о Закупке, участник должен иметь опыт поставок продукции, указанной в техническом задании, не менее 80 % от начальной (предельной) цены договора без учета НДС.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что указанное требование не противоречит положениям Закона о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

5. Приложениями №№ 4, 6 к Документации установлены перечни банков, приемлемых для обеспечения аукционной заявки, а также для обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору поставки.

Вместе с тем, представление банковской гарантии, выданной любым другим банком, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Закупки, 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, нарушает часть 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 «СМУ-9» (далее – Заявитель) на действия (бездействие) заказчика ОАО «Российские железные дороги» при проведении открытого аукциона № 8294/ОАЭ-РЖДС/15 на поставку мазута для нужд ОАО «РЖД» (извещение 31502751573) обоснованной в части неправомерного установления требований о наличии письменной гарантии производителя о возможности исполнения заказа, а также о наличии в составе заявки информационного письма о возможности организовать поставку продукции в парке любого собственника, возможностью переадресации подвижного состава на станциях первичного получения конкретным потребителям, с приложением подтверждающих документов

2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения Закупки предписание не выдавать.

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