

## **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-63/17**

**по результатам рассмотрения жалобы ЗАО «ВестСтрой» 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»**

25.01.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ЗАО «ВестСтрой» от 09.01.2017 № 01 на действия (бездействие) заказчика АО «НМЗ «Искра» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки иономерной смолы SURLYN (извещение № 31604483392) 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 ЗАО «ВестСтрой» (далее - Заявитель) от 09.01.2017 № 01 (вх. 5642/17 от 17.01.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «НМЗ «Искра» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки иономерной смолы SURLYN (извещение № 31604483392) (далее – Аукцион, 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.

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 Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в



единой информационной системе (далее – ЕИС) 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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

13.12.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

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

- Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки. По мнению Заявителя, указанное требование ограничивают количество участников Аукциона;

- в Документации неправомерно установлены требования о наличии у участников Аукциона опыта поставки продукции сопоставимого характера и финансовых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке, Документацией.

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

1. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлен срок поставки. По мнению Заявителя, указанное требование ограничивают количество участников Аукциона.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках заказчики утверждают положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

Пунктом 10.7.1 Положения о закупке установлено, что при подготовке документации о закупке в обязательном порядке формулируются требования к условиям исполнения договора в форме проекта договора, который включается

в документацию о закупке.

Согласно пункту 3.1 проекта договора, поставка товара производится на основании заявки (заявок) покупателя, составленной покупателем в письменной форме. Количество, наименование, ассортимент и сроки поставки конкретной партии товара указываются в заявке. Покупатель вправе указывать в заявке как весь указанный в спецификации товар одновременно, так и с разбивкой на отдельные партии.

В соответствии с пунктом 2.3 проекта договора, срок поставки товара составляет не более 5 (пяти) рабочих дней с момента получения заявки, поставщиком.

При этом согласно приложению к договору «Спецификация», допускается поставка не более 30% от общего объема продукции установленного Документацией.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России, представители Заказчика представили материалы и сообщили, что по итогам проведенного Заказчиком мониторинга рынка иономерной смолы SURLYN, выявлено 6 поставщиков, способных осуществить поставку в срок не более 5 рабочих дней.

Вместе с тем, на заседание Комиссии ФАС России представитель Заявителя не явился и не представил документов, информации, свидетельствующих о том, что вышеуказанные положения Документации ограничивают количество участников Аукциона.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. Согласно приложению № 1 к информационной карте Документации Заказчиком установлены квалификационные требования к участникам Аукциона:

№ п/п	Требования к участникам закупки	Перечень и форма документов, подтверждающих соответствие требованиям
3.1	Наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема. Под опытом успешной поставки продукции сопоставимого объема, понимается поставка продукции сопоставимого характера в объеме не менее 100 000 000,00 (ста миллионов) рублей за период с 2014 по 2016гг. (включительно). Успешной признается поставка продукции по соответствующему договору, по которому участником закупки документально	Справка о наличии опыта по форме подраздела 7.4, включая обязательные приложения к ней: копии заключенных договоров, подписанных обеими Сторонами, и заверенных печатью, а также документов, подтверждающих передачу продукции по

	подтвержден факт надлежащего исполнения своих обязательств, отсутствуют факты взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств, по которым участник закупки выступает ответчиком.	договору (акт, товарная накладная, товарно-транспортная накладная, другие документы, заверенных надлежащим образом).
3.2	Наличие финансовых ресурсов, необходимых для исполнения обязательств по договору, а именно: размер чистых активов Участника процедуры закупки должен быть не ниже 10% от начальной (максимальной) цены договора настоящей Закупки по состоянию на 31.12.2015г.	Подтверждается Участником процедуры закупки посредством предоставления в составе заявки на участие: - копии бухгалтерского баланса за 2015 год; - Справка о задолженности участникам (учредителям) по выплате доходов (Сальдо счета 75) по состоянию на 31.12.2015г (подготавливается Участником в свободной форме).

Вместе с тем, требование о наличии у участника закупки указанного опыта поставки продукции является избыточным и ограничивает количество участников Аукциона, поскольку не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки указанных финансовых ресурсов и подтверждающих документов не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Аукциона, поскольку такие финансовые ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки, а напротив налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные требования ограничивает количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о

закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

3. В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

В соответствии с пунктом 11 Постановления, участники закупки обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем представления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным [законом](#) «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Реестр). Декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (далее — Декларация) предоставляется участником закупки в случае, если участник является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с [частью 3 статьи 4](#) Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» и отсутствуют сведения о таком участнике в Реестре.

Пунктом 7 приложения № 2 к информационной карте Документации установлено, что заявка участников Аукциона должна содержать документ, включающий в себя сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или Декларация о соответствии критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (далее — субъекты МСП) (форма7) по форме, установленной в подразделе 7.7 – в случае принадлежности участника процедуры закупки и/или привлекаемых к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) к субъектам МСП.

Таким образом, действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки, поскольку по указанным основаниям заявки участников не отклонялись.

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 ЗАО «ВестСтрой» от 09.01.2017 № 01 (вх. 5642/17 от 17.01.2017) на действия (бездействие) заказчика АО «НМЗ «Искра» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки иономерной смолы SURLYN (извещение № 31604483392) обоснованной в части установления непропорциональных квалификационных требований к участникам Аукциона.

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

3. Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, с учетом принятого решения от 25.01.2017 № 223ФЗ-63/17 не выдавать, поскольку выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

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