

**И.о. руководителя Управления
Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике-
Чувашии**

428000, г.Чебоксары, пр. Московский, д.2

Заявитель:

общество с ограниченной ответственностью «»

Заинтересованное лицо:

акционерное общество «Дорэкс»
428022, г. Чебоксары, Чувашская
Республика, шоссе Марпосадское, д. 13, корп. 1

Жалоба

(в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции)

Организатор торгов: акционерное общество «Дорэкс» (далее - Организатор торгов), местонахождение - г.Чебоксары, шоссе Марпосадское, д. 13, корп.1, почтовый адрес - 428000, г.Чебоксары, шоссе Марпосадское, д.13, корп.1, адрес электронной почты - doreks@bk.ru, контактные данные - 632570, 631641, факс - 630857. Адрес сайта торгов <http://zakupki.gov.ru/223/Durchase/Dublic/purchase/info/documents.html?regNumber=32009539861&backUrl=b6937d8e-aa8c-47d8-82e3-d8c12a3c55bf>.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических услуг» (далее - Закона о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее -Закона о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

При этом в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках, вправе действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

Таким образом, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Антимонопольный орган вправе выносить решения и предписания,

необходимые для восстановления прав участников закупки, в частности, если права участников нарушены несоблюдением заказчиком требований к информационной открытости закупки, установлением неизмеряемых требований к участникам закупки, необоснованным ограничением конкуренции и несоблюдением принципа равенства по отношению к участникам закупки (пункты 1, 2 и 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 8 Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 указанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 указанного Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

27.12.2018 советом директоров АО «Дорэкс» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд (далее - Положение о закупке) АО «Дорэкс».

В соответствии с пунктом 12.1 Положения о закупке под запросом предложений понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг. Под запросом предложений в электронной форме понимается запрос предложений, обеспечиваемый на электронной площадке ее оператором.

В связи с производственной необходимостью, для своевременной работы на территории города Чебоксары автопарка Организатором торгов проведен запрос предложений на определение поставщика и заключения договора поставки среди субъектов МСП.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В подпункте 4 пункта 21.1 Информационной карты запроса предложений (Извещение) установлено, что исполнитель в обязательном порядке должен предоставить документы, подтверждающие право участника закупки на поставку товара. Производителем которого он не является, и предоставление гарантий качества товара. Подтверждающими документами являются (копии) паспорт на Товар и (или) сертификат соответствия и (или) декларация о соответствии, выданные уполномоченным органом и заверенные печатью и подписью поставщика; протокол испытаний па товар, выданные уполномоченным органом и заверенные печатью и подписью поставщика (не менее двух показателей).

Между тем, в соответствии с пунктом 2 статьи 456 Гражданского кодекса РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Следовательно, заказчик не вправе требовать документы, подтверждающие соответствие товара, которыми участник закупочной процедуры не может обладать на момент подачи заявки, не приобретая

соответствующего товара, при поставке которого передаются соответствующие документы (сертификат/декларация соответствия, паспорт качества, технические условия и так далее), а также документы, подтверждающие результат испытания соответствующих товаров (протоколы испытаний, заключения, подтверждающие свойства товара и так далее).

С учетом изложенного, требование о представлении участниками закупки до даты подведения итогов закупки документов, указанных в извещении о закупке, обременяет участников, требуя заблаговременного производства или приобретения указанной в документации продукции.

Вместе с чем Закон о закупках не обязывает участника закупки иметь в наличии товар, необходимый к поставке, в связи с чем участник при подаче заявки на участие в закупке может не обладать информацией о соответствующих свойствах товара, предлагаемого к поставке.

Данное обстоятельство исключает (затрудняет) возможность представления на стадии подачи заявок на участие в закупке документов, указанных в подпункте 4 пункта 21.1 Извещения о проведении запроса предложений.

Заказчик не вправе требовать от участников процедуры закупки на стадии подачи заявок документы, подтверждающие соответствие продукции техническим характеристикам.

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

Таким образом, установление заказчиком требования о представлении в составе заявки на участие в закупке паспортов качества на товар, сертификатов соответствия, паспортов безопасности ограничивает количество участников закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2020 по делу №А38-2492/2020, решении Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 10.04.2020 по делу №012/10/18.1-245/2020.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно подпункту 1 пункта 21.1 Извещения участник должен иметь опыт поставок аналогичного Товара по одному договору за 2017, 2018 и 2019 гг, стоимостью каждого договора не менее начальной максимальной цены закупки. Участник процедуры закупки в составе заявки должен представить: полные копии заключенных и исполненных (обязательства по договору на момент подачи заявки должны быть исполнены в полном объеме в соответствии с условиями и положениями договора) в 2017, 2018, 2019 годах договоров поставки, но не более 1 договора за каждый год, при этом цена каждого договора должна быть не менее НМЦД. Договора предоставляются с товарными накладными по форме ТОРГ-12 либо иными первичными документами и документами подтверждающими факт оплаты, поставки товара.

Таким образом, требование о подтверждении наличия опыта работ по предмету закупки является избыточным, поскольку отсутствие или недостаточность опыта выполнения работ по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам запроса предложений.

Поставка нефтепродуктов не требует особого опыта поставки аналогичных материалов. Товарный рынок поставки нефтепродуктов является открытым и конкурентным.

С учетом того, что участником запроса предложений может быть любое лицо, осуществляющее поставку товаров, являющихся предметом закупки, а также субъект малого и среднего предпринимательства, заказчиком ограничена возможность участия в торгах вновь созданных хозяйствующих субъектов и не обладающих опытом поставки нефтепродуктов.

Установление критерия по опыту работы по аналогичным договорам не направлено на выявление участников, способных исполнить свои обязательства

без существенных нарушений, и поставить товар в объеме, предусмотренном договором, поскольку это противоречит смыслу конкурентной закупки.

Кроме того, в соответствии с пунктом 21 Извещения о закупке не допускаются к участию и подлежат отклонению в конкурентной процедуре закупки участники в случае непредставления документов, определенных закупочной документацией. В связи с тем, что информация об опыте работы указана в перечне документов, которые участники закупки **обязаны представить**, непредставление документов об опыте работы влечет отклонение участника закупки и не допуск к оценочной стадии.

Учитывая изложенное, действия заказчика, установившего неправомерные требования о наличии опыта работы в документации о закупке, нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, а также ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 02.07.2020 по делу № А40- 282879/2018, постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2020 по делу № А38-2492/2020, постановлениях Седьмого арбитражного апелляционного суда от 23.06.2020 по делу №А27-14123/2019, от 23.06.2020 по делу № А27-14124/2019, решениях ФАС России от 17.01.2020 по делу № 223-ФЗ-47/2020, от 15.11.2018 по делам №№ 223-ФЗ-836/2018, 223-ФЗ-839/2018, 223-ФЗ-840/2018, 223-ФЗ-841 /2018, 223-ФЗ-842/2018, 223-ФЗ-843/2018, 223-ФЗ-844/2018, решении Управления

Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 10.04.2020 по делу №012/10/18.1 -245/2020

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

В пункте 21 Извещения указано, что участник закупки обязан заполнить декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (Приложение №2 к заявке).

Между тем, согласно извещению о закупке спорная закупка проводилась без ограничения для участников по субъектному составу, преимущества для субъектов СМСП также не предоставлялись. В соответствии с Положением о закупке участник закупки (Исполнитель, Поставщик, Арендодатель, Субподрядчик, Лизингодатель, Гарант, Кредитор) - любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационноправовой 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, соответствующие требованиям, установленным в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Дорэкс».

Следовательно, участники закупки, являющиеся и не являющиеся субъектами малого и среднего предпринимательства, поставлены в неравное положение, тем более, что не предоставление декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к СМСП является основанием для отклонения участника закупки на основании пункта 21 Извещения о закупке и пункта 12,7.7 Положения о закупке.

Учитывая изложенное, требование в составе заявки указанной декларации нарушает принципы закупочной деятельности, установленные в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Необходимость заказчика исполнить обязательство по привлечению субъектов малого предпринимательства к исполнению контракта и уведомить об этом заказчика не обосновывает правомерность требования декларации в составе заявки, поскольку такая обязанность может быть предусмотрена в договоре поставки, заключаемого по итогам запроса предложений, в том случае

если победителем закупки станет СМСП.

Кроме того, требуемая заказчику информация может быть получена самостоятельно путем обращения к электронному реестру субъектов малого и среднего предпринимательства ФНС России.

Пунктом 21.1 Извещения предусмотрено, что участник обязан предоставить справку о материально-технических ресурсах, которые будут использованы в рамках исполнения Договора (форма № 3). При этом по данной форме, все колонки являются обязательными для заполнения участником. Под правом владения недвижимого имущества Организатор торгов указал только - право собственности, право хозяйственного ведения или оперативного управления.

Однако отсутствие у участника на момент подачи заявки материально-технических ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, а напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в запросе предложений.

Наличие у участников закупки материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствии указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения работ.

Установление указанного требования противоречит пункту 2 части 1 Закона о закупках и нарушает требования части 1 статьи 2. Части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 02.06.2020 по делу № А40- 282879/2018.

Кроме того, подпунктом 7 пункта 21 Извещения предусмотрено, что обязательным требованием к участнику является отсутствие аффилированности между участником и Заказчиком. Аффилированность лиц предполагает корпоративную зависимость одного субъекта гражданских правоотношений от другого, по не хозяйственно-производственную.

Установленное Заказчиком квалификационное требование не согласуется с положениями раздела I документации о закупке, предусматривающими возможность участия в закупке группы лиц, которыми состав такой группы не ограничен по признаку аффилированности. И также не соответствует подпункту 5 пункта 5.1 Положения о закупках.

В подпункте 1 пункта 21.2 Извещения указано, что участник закупки должен представить Справку об отсутствии у налогоплательщика задолженности по уплате обязательных платежей в бюджет, выданная не ранее чем за 30 дней до момента завершения подачи заявок. Данное требование не соотносится с подпунктом 4 пункта 21 Извещения в соответствии с которым участник закупки должен отвечать требованиям об отсутствии задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам. При этом, данное требование декларируется участником в тексте заявке.

Извещение опубликовано 30.09.2020 в 16.20, заявки принимаются по 08.10.2020 в 09.00.

Согласно пункту 79 Административного регламента Федеральной налоговой службы по предоставлению государственной услуги по бесплатному информированию (в том числе в письменной форме) налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов о действующих налогах, сборах и страховых взносах, законодательстве о налогах и сборах и принятых в соответствии с ним нормативных правовых актах, порядке исчисления и уплаты налогов, сборов и страховых взносов, правах и обязанностях налогоплательщиков, плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов, полномочиях налоговых органов и их должностных лиц, а также по приему налоговых деклараций, утвержденную приказом ФНС России от 08.07.2019 № ММВ-7-19/343 основанием для начала административной процедуры является обращение заявителя с письменным запросом о предоставлении справки о состоянии расчетов по налогам, сборам,

страховым взносам, пеням, штрафам, процентам (далее - справка о состоянии расчетов) в налоговый орган по месту его учета.

Справка о состоянии расчетов предоставляется в **течение 5 рабочих дней** со дня поступления в налоговый орган соответствующего письменного запроса. Письменный запрос о предоставлении справки о состоянии расчетов может быть представлен заявителем непосредственно в налоговый орган или направлен по почте.

Вместе с тем, как следует из материалов дела, прием заявок в настоящем случае ограничен организатором 7 днями (с 30.09.2020 (17-00) по 08.10.2020 (09-00)), в то время как выдача требуемой справки осуществляется налоговым органом в течение 5 рабочих дней.

Установив в закупочной документации требование о предоставлении соответствующей справки об отсутствии задолженности заявитель ограничил количество потенциальных участников закупки, поставив их в зависимость от действий третьего лица.

Аналогичная правовая позиция изложена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2017 №305-КГ17-19735.

В соответствии с пунктом 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться требованиями Правил перевозки опасных грузов автомобильным транспортом, утвержденные приказом Минтранса России от 08.08.1995 №73. Однако приказом Минтранса России от 05.09.2016 №262 приказ Минтранса России от 08.08.1995 №73 признан утратившим силу. Кроме в пункте 4 Технического задания указано, что Исполнитель должен руководствоваться Федеральным законом от 08.11.2007 № 257-ФЗ (в редакции от 03.12.2012). Однако в настоящий момент Федеральный закон от 08.11.2007 №257-ФЗ является актуальным в редакции от 20.07.2020.

На основании вышеизложенного, просим отменить запрос предложений, внести изменение в документацию.