

Общество с ограниченной ответственностью «ПЕРЕКРЕСТОК ОЙЛ»

(ООО «Перекресток Ойл»)

630079, г. Новосибирск, ул. Костычева, дом 40/2, оф. 110

ИНН 4205086172 КПП 540401001

р/сч: 40702810202430000088, к/сч: 30101810250040000867

БИК: 045004867 Ф-Л СИБИРСКИЙ ПАО БАНК «ФК ОТКРЫТИЕ»

Управлению Федеральной антимонопольной службы
по Кемеровской области
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Участник размещения закупки:
ООО «Перекресток Ойл»

Адрес: 630079, г. Новосибирск

E-mail: d.uryev@perekrestokoil.ru

Государственный заказчик:
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф.Горбачева»,

Заявление
о признании незаконным действия заказчика

1. Заказчик неправомерно отказал в допуске к дальнейшему участию в процедуре закупки ООО «Перекресток Ойл».

ООО «Перекресток Ойл» является участником закупки № 31908475030.

Заказчиком является Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Кузбасский государственный технический университет имени Т.Ф.Горбачева», ИНН 4207012578 (далее - Заказчик).

В ходе данной закупки Заказчик намеревался произвести поставку ГСМ на 1 квартал 2020 года для собственных нужд в следующем объеме:

Бензин АИ92 – 4500л.;

Бензин АИ95 – 3500л.;

Дизельное топливо – 4800 л.

В спецификации на поставку ГСМ на 1 квартал 2020 года для нужд КузГТУ Заказчиком установлено требование, звучащее следующим образом:

Поставщик при заключении договора обязан предоставить список АЗС, на которых будет осуществляться заправка по электронным картам (мобильным картам), при этом Поставщик обязан предоставить возможность осуществлять заправку автотранспорта в количестве не менее чем на 78 АЗС в Кемеровской области, не менее чем на пяти АЗС в г. Кемерово, и в населенных пунктах: Томской области, Новосибирской области, Красноярского края, Алтайского края.

Из данного требования усматривается обязанность ООО «Перекресток Ойл» предоставить список из 78 АЗС, на которых будет осуществляться заправка по

электронным картам, только при заключении договора. Однако, по неясным причинам, ООО «Перекресток Ойл» было отказано в допуске к участию в процедуре закупки ввиду несоответствия участника закупки требованиям, установленным документацией, а именно - Поставщик обязан предоставить возможность осуществлять заправку автотранспорта в количестве не менее, чем на 78 АЗС в Кемеровской области, а ООО «Перекресток Ойл» прилагает перечень 65 АЗС, **хотя на момент отказа в доступе прошло только рассмотрение второй части заявки участников Закупки.**

Вместе с тем, непредставление Поставщиком на момент подачи заявки указанного в Документации списка 78 АЗС не влияет на возможность надлежащего исполнения таким Поставщиком обязательств по контракту, заключаемому по результатам будущих закупок, поскольку недостающее число АЗС может быть привлечено ООО «Перекресток Ойл» (о чем было указано во первой части заявки) после подведения итогов закупки в случае признания ООО «Перекресток Ойл» победителем, а, напротив, налагают дополнительные непредусмотренные финансовые обязательства на Поставщика для целей принятия участия в Отборе.

Таким образом, считаем приведённые Заказчиком в протоколе заседания комиссии по рассмотрению вторых заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №3190847530 основания для отказа в допуске к участию в процедуре закупки не основанными на Законе и Документации о закупке.

2. Заказчиком в обход требований № 223-ФЗ в документации о закупке установлено требование, о наличии у участников закупки производственных мощностей и технологического оборудования.

В Приложении №1 Заказчик указал, что Поставщик при заключении договора обязан предоставить список АЗС, на которых будет осуществляться заправка по электронным картам (мобильным картам), при этом Поставщик обязан предоставить возможность осуществлять заправку автотранспорта **в количестве не менее чем на 78 АЗС** в Кемеровской области, Томской области, Новосибирской области, Красноярского края, Иркутской области, Алтайского края.

Таким образом, Заказчиком установлено требование о наличии у участников закупки производственных мощностей и технологического оборудования.

Однако вышеуказанные обстоятельства не должны влиять на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам запроса цен, поскольку дополнительные АЗС могут быть привлечены участником закупки, например путем заключения гражданско-правовых договоров и осуществления заправок через АЗС партнеров. Указанные требования налагают дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в запросе цен, что идет вразрез с положениями ст. 3 ФЗ №223 "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Исходя из текста Документации о закупке, фактически Заказчика не указывает необходимое месторасположение АЗС Поставщика – он указывает исключительно количество АЗС. Если условный Поставщик укажет в заявке, что владеет 73 заправками исключительно в Кемеровской области и остальные пять располагаются по одной в каждом из запрашиваемых регионов, он формально подойдет под указанный критерий отбора, и его заявка не может быть отклонена, несмотря на то, что Заказчик не будет иметь возможность запрашивать на АЗС Поставщика ни в одном из регионов кроме Кемеровской области.

Считаем, требование Заказчика о наличии у поставщика не менее 78 АЗС не основаны на какой-либо объективной необходимости, а указаны лишь для того, чтобы отсеять участников закупки, не имеющих таких ресурсов.

Требование Заказчика, запрашивать транспортные средства в семидесяти восьми разных АЗС не является обстоятельством, позволяющим Заказчику в нарушение

положений пункта 1 части 10 статьи 4 Закона, устанавливать в документации об аукционе требования к наличию у участника закупки производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, которые влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Установленные заказчиком требования не относятся к техническим или функциональным характеристикам товара либо к иным характеристикам, связанным с определением соответствия поставляемого товара и требуемым к включению в документацию на основании пункта 1 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ. Такие требования также не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не иметь такого количества АЗС в собственности или владении, предоставляя услуги по заправке автотранспорта Заказчика через АЗС партнеров, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Кроме того, предъявленные к участникам требования сами по себе не могут гарантировать надлежащего исполнения обязательства по поставке оборудования. Гарантии исполнения обязательств по договору могут обеспечиваться предъявлением к поставщику квалификационных требований, в частности о наличии опыта поставки на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 ФЗ №223 о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

ООО «Перекресток Ойл» полагает, что таким образом для потенциальных участников размещения заказа, не имеющих АЗС в подобном количестве, фактически были установлены прямые ограничения для участия в подобных торгах, что по сути своей, является нарушением требований антимонопольного законодательства.

Считаем, что установление в документации такого рода требований, предъявляемых непосредственно к месту расположения АЗС Поставщика услуги (товара), ограничивает круг потенциальных участников размещения заказа, лишает лиц, осуществляющих деятельность на рынке поставки ГСМ, возможности принять участие в торгах на право заключения муниципального контракта. В связи с чем, усматривается в действиях ФГБОУ ВО «КузГТУ» по утверждению такого рода документации, нарушение требований статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Исходя из вышеизложенного, считаем, что в данном случае имеет место быть установление Заказчиком невыполнимых требований для участников закупки, дабы в будущем произвести закупку у заранее определенного поставщика, минуя проведение конкурентных процедур что, в свою очередь, приводит к дискриминации и ограничению конкуренции.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что действия Заказчика, установившего требование в Приложении №1 к Документации о закупке в качестве обязательного требования к участникам отбора и отказавшего заявителю в допуске к участию в отборе ввиду несоответствия такому требованию документации, противоречат требованиям п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и нарушают требования ч. 1 ст. 2, ч. 6 ст. 3 ФЗ №223.

Полагаем, что положения документации о закупках, противоречащие Закону о закупках, не должны применяться как основание для отказа организации в допуске к участию в закупке.

Соответствующий правовой подход изложен в п.3 Обзора судебной практики в сфере закупок по 223-ФЗ (сентябрь 2019 года) Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России и поддержан в Постановлении Девятого

арбитражного апелляционного суда от 12.08.2019 N 09АП-35299/2019 по делу N А40-9812/19.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, 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.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ч. 6, п. 4 ч. 10 ст. 3, ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"

ПРОШУ:

- 1) приостановить заключение контракта с ФГБОУ ВО «КузГТУ» по закупке 31908475030;
- 2) осуществить внеплановую проверку;
- 3) признать протокол заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме №31908475030 от 21.11.2019 недействительным;
- 4) признать вторую часть заявки ООО «Перекресток Ойл» на участие в электронном аукционе соответствующей требованиям Заказчика.
- 5) признать критерий оценки по количеству АЗС, установленный в Документации Заказчика, не соответствующими действующему законодательству и нарушающими принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, установленные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также обязать Заказчика исключить данный критерий из закупочной документации;
- 6) выдать заказчику, в результате действий которого нарушаются права и законные интересы участников закупки, обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений путем повторного проведения открытого запроса предложений в электронной форме.

**Генеральный директор
ООО «Перекресток Ойл»**