

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-54/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Силур» 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»

29.01.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

ведущего заседание Комиссии – <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Силур» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть», организатора АО «Биржа «Санкт-Петербург» при проведении закрытого аукциона на право заключения договора на поставку продукции из терморасширенного графита (совместная закупка) (извещение № 31705830426) 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 «Силур» (далее — Заявитель) б/д б/н (вх. 7319/18 от 18.01.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть» (далее — Заказчик), организатора АО «Биржа «Санкт-Петербург» (далее - Организатор) при проведении закрытого аукциона на право заключения договора на поставку продукции из терморасширенного графита (извещение № 31705830426) (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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны

несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 14.09.2016 (протокол № 16) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок (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.

04.12.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Аукциона (далее – Извещение, Документация).

В соответствии с Извещением, Аукцион является совместной закупкой, по результатам которой с победителем Аукциона будут заключены отдельные договоры с АО «Транснефть-Западная Сибирь», АО «Транснефть-Сибирь», АО «Транснефть-Балтика», АО «Транснефть-Приволга», АО «Транснефть-Север», АО «Транснефть-Урал», АО «ТОМЗЭЛ».

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и

законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчики и Организатор действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Кроме того, согласно пояснениям Заказчика, решение об отклонении заявки Заявителя принято Организатором Аукциона.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

- - - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Аукционе.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен пунктом 3.3 Положения о закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. 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.

Согласно протоколу о допуске по закупке продукции для организаций системы «Транснефть» от 29.12.2017 № 0001-200-К-22-02396-2018/Д Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе на основании пункта 7.4.2 Положения о закупке.

При этом рассмотрение заявок и отказ в допуске Заявителю осуществлялось Организатором Аукциона.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и сообщил, что Заявителю отказано в допуске к участию в Аукционе в связи с наличием у такого участника неисполненных

просроченных обязательств перед АО «Транснефть-Урал» по оплате за нарушение условий договора.

Вместе с тем, Комиссией ФАС России установлено, что пункт 7.4.2 Положения о закупке не содержит требований об отсутствии неисполненных обязательств.

Пунктом 7.10.5 Положения о закупке установлено, что конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, заявку на участие, в том числе по следующему основанию:

- наличие у участника закупки неисполненных просроченных более 3 месяцев обязательств перед ПАО «Транснефть» либо ОСТ, в том числе появившихся в период проведения закупки, подтвержденных документами, в том числе решениями судов и претензиями, обосновывающими факт неисполнения обязательств.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что указанное требование в Документации отсутствует. Также, представителем Организатора в составе письменных возражений не представлено доказательств, свидетельствующих о несоответствии заявки Заявителя требованиям Документации.

Кроме того, указанное требование не может быть признано равноправным и не может быть применено в равной степени к двум участникам, поскольку участники имеющие просроченную задолженность и (или) не исполненные обязательства перед ПАО «Транснефть» будут отклонены, при этом участники имеющие такие обязательства перед иным хозяйствующим субъектом будут допущены к участию в Аукционе.

Учитывая изложенное, действия Организатора, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя в связи с несоответствием требованиям, не указанным в Документации, нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

- -
 - В соответствии с «Инструкцией для участника закупки» Документации участникам Аукциона необходимо представить в составе заявки комфортное письмо банка-гаранта, а также заверенную банком копию доверенности на право подписи такого письма.

Вместе с тем, в отсутствие обязанности банка-гаранта как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки, в том числе на безвозмездное предоставление банка-гарантом комфортного письма и заверенной банком копии доверенности на право подписи такого письма, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Аукционе, возможность участников закупки подать заявку на участие в Аукционе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации, всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – банка-гаранта, а также налагает дополнительные финансовые обязательства в виде премии банку, предоставляющему банковскую гарантию, что ограничивает возможность участия в Аукционе.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.3 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение не повлияло на результаты проведения Аукциона, поскольку по указанному основанию участники Аукциона не отклонялись.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, по результатам проведения Аукциона заключены договоры с АО «Транснефть-Урал», АО «Транснефть-Западная Сибирь», АО «ТОМЗЭЛ», АО «Транснефть-Север».

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования, нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания в отношении действий АО «Транснефть-Сибирь», АО «Транснефть-Балтика», АО «Транснефть-Приволга», направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «Силур» (ИНН: 5906067331, ОГРН: 1065906018727) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть» (ИНН: 7706061801, ОГРН: 1027700049486), организатора АО «Биржа «Санкт-Петербург» (ИНН: 7801012233, ОГРН: 1027800556046) при проведении закрытого аукциона на право заключения договора на поставку продукции из терморасширенного графита (извещение № 31705830426) обоснованной.
 - Признать ПАО «Транснефть» нарушившим часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Признать АО «Биржа «Санкт-Петербург» нарушившим часть 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать ПАО «Транснефть», АО «Биржа «Санкт-Петербург» обязательное к исполнению предписание в отношении АО «Транснефть-Сибирь», АО «Транснефть-Балтика», АО «Транснефть-Приволга», направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 29.01.2018 № 223ФЗ-54/18.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.01.2018 № 223ФЗ-54/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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