РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1384/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.08.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

при участии:

от ПАО «Транснефть» - <...> (по доверенности от 29.11.2017 № 305), <...> (по доверенности от 22.08.2017 № 185), <...> (по доверенности от 22.12.2017 № 352),

от АО «НИЦПВ» - <...> (по доверенности от 31.07.2018 №б/н), <...> (по доверенности от 30.07.2018 № б/н),

от АО «Биржа «Санкт-Петербург» - <...> (по доверенности от 07.08.2018 № 5157)

рассмотрев жалобу АО «НИЦПВ» (далее также - Заявитель) на действия ПАО «Транснефть» (далее также - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку кабельной продукции (реестровый № 31806674849) (далее - Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба подана со ссылками на Федеральный закон от 18.07.2011 № 223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) и мотивирована несогласием общества с пересмотром итогов Закупки, в которых первоначально Заявитель был признан победителем.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

При этом довод ПАО «Транснефть» о том, что компания не является надлежащей стороной по делу, критически оценен Комиссией, поскольку непосредственными заказчиками являются аффилированные с Заказчиком 14 юридических лиц, и в целях процессуального упрощения по жалобе надлежащей стороной по делу признается ПАО «Транснефть», как лицо, координирующее деятельность заказчиков, указанных в извещении, с чем впоследствии названное общество согласилось.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на неё и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признает жалобу необоснованной в связи со следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действующей на

дату опубликования извещения о проведении Закупки, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Согласно протоколу от 17.07.2018 № 0001-202-К-04-00168-2019/И об итогах Закупки Заявитель был признан победителем.

В соответствии с п. 15.4 Инструкции для участника закупки (далее - Инструкция) победитель закупки обязан не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам Закупки, предоставить в адрес организатора закупки документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» установлено требование о предоставлении данного подтверждения. Указанные документы необходимо представить в графическом виде на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении о закупке с сопроводительным письмом на официальном бланке (при наличии) участника закупки.

Требование о предоставлении документов согласно п. 15.4 Инструкции установлено в п. 4 Извещения о Закупке: «Наличие подтверждения возможности исполнения договора установлено». Согласно приложению к инструкции для участника закупки (Форма 2) подтверждение возможности исполнения договора установлено по всем позициям закупаемой продукции.

Вместе с тем требование о предоставлении таких документов Заявителем до даты окончания подачи заявок не оспаривалось.

Заявитель в установленные сроки не предоставил документы, подтверждающие возможность поставки товаров, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара, и заканчивая победителем закупки.

При этом, подавая заявку на участие в Закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

Согласно п. 15.6 Инструкции для участника закупки в случае непредставления со стороны победителя закупки документов, указанных в п. 15.4, договор с таким лицом не заключается.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре,

хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

При этом отношение «производитель - победитель» по одному из производителей товара не подтверждено.

Вместе с тем Комиссия в данном случае отмечает, что предоставление документов, подтверждающую полную цепочку лиц должно учитывать то обстоятельство, что участник Закупки не имеет право требовать, а изготовитель товара ни в рамках договора, в случае его наличия, ни в рамках действующего законодательства не обязан предоставлять участнику закупки любые письма и подтверждения возможности поставки товара в адрес третьего лица, то есть Заказчика. Дополнительно необходимо учитывать, что в указанной закупке участнику требовалось подтверждение от нескольких производителей товара.

Комиссия считает, что по каждой из представленных товарных позиций достаточно представить подтверждение в отношении одной цепочки от производителя до победителя Закупки, и этого будет достаточно для подтверждения готовности и способности поставить товары для нужд Заказчика, не ставя участников Закупки в зависимое положение от возможного недобросовестного поведения одного из производителей, который предоставит право поставлять свой товар только одному участнику на рынке.

В отсутствие обязанности производителя как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы о представлении писем с гарантиями, соглашениями, возможность участников закупки сформировать и подать заявку, а также заключить договор по результатам Закупки в соответствии с требованиями Документации не должна всецело зависеть от волеизъявления третьих лиц - производителей закупаемого товара и его дилеров.

Заказчик в письменных возражениях также указывает, что Закон о закупках не запрещает заказчику устанавливать дополнительные требования, которые подтверждают возможность участника поставить предложенные им товары.

При этом Комиссия отмечает, что в законе не могут быть прописаны все возможные виды ограничения конкуренции, поэтому Законом о закупках указано, что Заказчик при установлении требований должен руководствоваться перечнем принципов, а именно: отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При этом объективное обоснование установления указанного требования Заказчиком не приведено. Вместе с тем участник закупки, подав заявку, принимает на себя весь объем обязательств по своевременной поставке товара в соответствии с условиями Документации, также, подписывая договор с Заказчиком, второй раз подтверждает свои обязательства по поставке, кроме того, может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с чем требование дополнительного подтверждения возможности исполнить обязательства путем представления копий дилерских или иных договоров с производителями или дилерами является излишним и ограничивает количество участников Закупки.

Указанная правовая позиция подтверждается постановлением Арбитражного

суда Центрального округа от 30.05.2016 по делу № А14-9750/2015, решением Арбитражного суда г. Москвы от 24.10.2016 по делу № А40-127484/2016-92-1091.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (ч. 5 ст. 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться в готовности Заявителя поставить товары у Заказчика не имеется, поскольку участником могут быть представлены документы от одного из производителей, подтверждающие в достаточной степени намерение заключить договор и поставить определенный товар.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

    1. Признать жалобу АО «НИЦПВ» (ИНН:7728309630, ОГРН:1047728023463) на действия ПАО «Транснефть» (ИНН:7706061801, ОГРН:1027700049486) при проведении Закупки необоснованной.
    2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.08.2018 № НО/37270/18.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.