

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-144/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Триафлай» 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»

06.03.2018 Москва

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

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Триафлай» б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение корпоративной информационной системы управления программами (извещение № 31806162620) 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 «Триафлай» (далее - Заявитель) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение корпоративной информационной системы управления программами (извещение № 31806162620) (далее — Запрос предложений, 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.

20.02.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

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 Запроса предложений Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому в качестве BI-платформы должна быть использована Prognoz Platform или аналог российского производства, не уступающая по функциональным характеристикам ведущим мировым аналогам; BI-платформа должна быть включена в рейтинг аналитического агентства Gartner «Магический квадрант платформ бизнес-

аналитики» («Magic Quadrant for Business Intelligence and Analytics Platforms»).

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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 в Документации неправомерно установлено положение, согласно которому в качестве BI-платформы должна быть использована Prognoz Platform или аналог российского производства, не уступающая по функциональным характеристикам ведущим мировым аналогам; BI-платформа должна быть включена в рейтинг аналитического агентства Gartner «Магический квадрант платформ бизнес-аналитики» («Magic Quadrant for Business Intelligence and Analytics Platforms»).

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 пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 4.3.3 Технического задания Документации, в качестве BI-платформы должна быть использована Prognoz Platform или аналог российского производства (исключительные права на ПО должны принадлежать российской компании), не уступающая по функциональным характеристикам ведущим

мировым аналогам. BI-платформа должна быть включена в рейтинг аналитического агентства Gartner «Магический квадрант платформ бизнес-аналитики» («Magic Quadrant for Business Intelligence and Analytics Platforms»).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и сообщил, что Заказчиком в Документацию были внесены изменения, согласно которым пункт 4.3.3 Технического задания Документации в актуальной редакции не содержит требования о включении BI-платформы в рейтинг аналитического агентства Gartner «Магический квадрант платформ бизнес-аналитики».

Согласно пункту 4.3.3 Технического задания актуальной редакции Документации, в качестве BI-платформы должна быть использована Prognoz Platform.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явился и не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

- - - В соответствии с пунктом 26 Извещения, Заказчик вправе осуществить проверку всех участников закупки, с выездом в места их базирования, на предмет организационной и профессионально-технической готовности с оформлением соответствующих актов проверки до момента выбора победителя закупки.

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, а также применение Заказчиком права осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Запроса предложений в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Запроса предложений. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса предложений допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат 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.

3. Formой 1 к Инструкции для участника закупки установлен перечень документов, являющихся приложением к заявке участника закупки на участие в Запросе предложений, согласно которому участник Запроса предложений-юридическое лицо должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений, в том числе, сведения в отношении всей цепочки собственников участника закупки, включая бенефициаров (в том числе, конечных владельцев – физических лиц), а также о лицах, входящих в его органы.

При этом, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договора, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат 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.

- - - Formой 1 к Инструкции для участника закупки установлен перечень документов, являющихся приложением к заявке участника закупки на участие в Запросе предложений, согласно которому участник Запроса предложений-юридическое лицо должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений, в том числе, подтверждение возможности исполнения договора – по форме 4.1 к Инструкции для участника закупки.

Formе 4.1 к Инструкции для участника закупки «Подтверждение возможности исполнения договора» содержит таблицу, подлежащую заполнению участником Запроса предложений при подаче заявки на участие в закупке, согласно которой участник закупки обязуется, в случае признания его победителем закупки, предоставить в адрес организатора закупки не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, в том числе, документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, и раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая участником закупки.

Вместе с тем, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика

товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки оборудования, а также учитывая сроки подачи заявок на участие в Запросе предложений, возможность участников закупки подать заявку на участие в Запросе предложений в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Запросе предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное положение Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат 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.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «Триафлай» (ИНН: 7731457726, ОГРН: 1137746964190) б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Транснефть» (ИНН: 7706061801, ОГРН: 1027700049486) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на разработку и внедрение корпоративной информационной системы управления программами (извещение № 31806162620) необоснованной.
 - 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».
 - Выдать ПАО «Транснефть» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 06.03.2018 № 223ФЗ-144/18.

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

