

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-4503/2020

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

24 сентября 2020 г.

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного ООО «НАВИстек» (далее – Заявитель), при участии представителя ООО «НК «Роснефть» - НТЦ» (далее - Организатор торгов/Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора при организации и проведении запроса цен в электронном виде на право заключения договора по оказанию транспортных услуг легковым транспортом в 2021 г. (процедура № 584470 опубликована на сайте www.tektorg.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «НАВИстек» на действия ООО «НК «Роснефть» - НТЦ» при организации и проведении запроса цен в электронном виде на право заключения договора по оказанию транспортных услуг легковым транспортом в 2021 г. (процедура № 584470 опубликована на сайте www.tektorg.ru).

Рассмотрение жалобы состоялось 24.09.2020 года в 10.00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель считает, что Заказчик неправомерно установил требования к участникам закупки по наличию в собственности или лизинге транспортных средств.

Организатор торгов возражает против доводов Заявителя, считает свои действия по проведению запроса предложений правомерными.

Комиссия Краснодарского УФАС России по делу № 023/07/3-4503/2020, изучив доводы Заявителя и Организатора торгов, а также представленные документы и сведения, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Деятельность Заказчика при закупке товаров, работ, услуг для нужд Предприятия регулируется требованиями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ (далее – 223-ФЗ), а также Порядком осуществления закупочной деятельности Заказчика регламентирован Положением Компании «О закупке товаров, работ, услуг» № П2-08 Р-019 (далее - Положение о закупке), введенным Заказчиком в действие с 28.12.2018 приказом от 17.12.2018 № 1148-н. (далее- Положение).

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 2 ст. 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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 4 статьи 447 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что торги проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. В действующем законодательстве РФ отсутствуют нормы, определяющие иные формы проведения торгов применительно к хозяйствующим субъектам, проводящих конкурентные процедуры закупок.

В подразделе 5.2 Положения о закупке предусмотрено право Заказчика применить иные конкурентные способы закупки, не являющиеся торгами - «запрос цен», «запрос ofert», «конкурентные переговоры» (п. 5.2.2 Положения о закупке, определения соответствующих терминов в разделе 1 Положения о закупке).

В размещенных на сайте Заказчика Извещении и Документации о закупке установлено, что закупка проводится в электронной форме на электронной площадке в сети Интернет ЭТП ЗАО «ТЭК-ТОРГ» секция ПАО «НК «Роснефть» способом «запрос цен», процедура не является торгами (конкурсом, аукционом) или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447-449 и статьями 1057-1061 Гражданского кодекса РФ, и не накладывает на Организатора закупки/Заказчика обязательств, установленных указанными статьями ГК РФ (стр.12 Документации о закупке). Извещение и документация о закупке (далее- ДоЗ) имеют статус приглашения делать oferty.

Таким образом, Заказчик проводит закупочную процедуру для своих нужд не в рамках исполнения требований законодательства РФ и не в форме торгов. С учетом изложенного, отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы на закупку в связи с нарушениями при проведении торгов в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, предусмотрены два основания, при наличии хотя бы одно из которых закупочная деятельность юридических лиц регулируется Законом № 223-ФЗ:

- 1. прямое или косвенное участие государства, субъекта РФ, муниципального образования в уставном капитале юридических лиц (далее - участие государства).

При этом выделяется 3 уровня регулирования: 1 уровень - общества с прямым участием государства более 50%, 2 уровень - дочерние общества с прямым участием обществ 1-го уровня более 50%, 3 уровень - дочерние общества с прямым участием обществ 2-го уровня более 50%.

- 2. принадлежность к субъектам естественных монополий или осуществление

организацией регулируемых видов деятельности (1 уровень), их дочерние общества (2 уровень), дочерние общества дочерних обществ (3 уровень). Исключением являются случаи, когда в

уставном капитале юридического лица доля прямого или косвенного участия государства составляет менее 50% и объем выручки от такой деятельности не превышает 10% общей суммы выручки от всех видов осуществляемой ими регулируемой деятельности за предшествующий календарный год, информация об объеме которой размещена в БИС.

Требования также не распространяются на общества 2-го и 3-го уровня, если объем выручки от закупки товаров, работ, услуг основным обществом (1-го уровня) и его дочерними обществами (обществами 1-го и 3-го уровня) не превышает пороговое значение, установленное Законом № 223-ФЗ.

Единственным участником ООО «НК «Роснефть»-НТЦ» является ООО «РН-Актив», которому принадлежит 100% акций Заказчика, в свою очередь 99,99% долей участия в уставном капитале ООО «РН-Актив» (ИНН 7706584449) принадлежит ПАО «НК «Роснефть». Основным акционером ПАО «НК «Роснефть» является государственная компания АО «Роснефтегаз» (100% федеральная собственность), которой принадлежит 40,4 % акций ПАО «НК «Роснефть».

Таким образом, к юридическим лицам 1 уровня относится АО «Роснефтегаз», к обществам 2 уровня - ПАО «НК «Роснефть», к обществам 3 уровня - ООО «РН-Актив», ООО «НК «Роснефть» - НТЦ» является обществом IV уровня и находится вне градации. Поскольку прямое участие общества 1-го уровня (АО «Роснефтегаз») в уставном капитале ПАО «НК «Роснефть» (общество 2-го уровня) составляет 40,4 % (менее 50%, установленных Законом о закупках), то уже ПАО «НК «Роснефть» (2 уровень) и его дочернее общества (ООО «РН-Актив» - 3 уровень) не относятся к субъектам регулирования Закона о закупках, в связи с чем ООО «НК «Роснефть»-НТЦ» также не относится к субъектам регулирования Закона о закупках.

Участник ООО «НК «Роснефть»-НТЦ» (ООО «РН-Актив») и участник его участника (ПАО «НК «Роснефть» не осуществляют виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, регулируемые виды деятельности, обязывающие Заказчика проводить закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

ООО «НК «Роснефть»-НТЦ» также не осуществляют виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий, регулируемые виды деятельности, обязывающие его проводить закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

Согласно пункту 12.3.2. Положения о закупке Участник закупки должен соответствовать специальным требованиям, подтверждающим его возможность своевременно поставить товары, выполнить работы, оказать услуги с необходимым уровнем качества, включая требования о наличии специального опыта, возможностей и ресурсной базы, разрешительных документов (лицензий, сертификатов, допусков и пр.), необходимых в соответствии с действующим законодательством РФ.

Нахождение транспортных средств в иных формах владения (в аренде у третьих лиц и др.) не отвечает интересам Заказчика, поскольку создает дополнительные риски, связанные с возможностью выбытия транспортного средства из владения Исполнителя в период действия договора оказания транспортных услуг. При этом создается угроза срыва производственных программ, сроки которых жестко регламентированы, может повлечь обращение ряда контрагентов с претензиями за нарушение договорных сроков.

Включение в документацию о закупке требования о наличии у участников закупки в собственности или лизинге транспортных средств является для Заказчика гарантией своевременного заключения договора и исполнения обязательств по нему, преследуется цель заключения договора с добросовестным контрагентом обладающим необходимыми материальными ресурсами для оказания услуг, исключается для Заказчика риск предъявления существенных штрафных санкций со стороны Контрагентов в случае неисполнения договорных обязательств Заказчиком.

Согласно информации, с ЭТП «ТЭК-Торг» предоставленной Заказчиком на рассмотрение Комиссии Краснодарского УФАС России, на текущий момент по данной закупке поступило 9 заявок от различных юридических лиц, что в свою очередь указывает, на наличие потенциальных участников закупки, которые были ознакомлены с требованиями закупочной документации и подали свои заявки.

Вместе с тем, порядок статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает рассмотрение жалоб на обязательные торги, в указанном случае торги проводились не в соответствии с

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частями 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «НАВИстек» на действия ООО «НК «Роснефть» - НТЦ» при организации и проведении запроса цен в электронном виде на право заключения договора по оказанию транспортных услуг легковым транспортом в 2021 г. (процедура № 584470 опубликовано на сайте www.tektorg.ru) необоснованной.

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