

РЕШЕНИЕ № 274-12152-16/7

по жалобе ООО «Аргус»

Резолютивная часть решения оглашена

25.10.2016 г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: ... (далее – Комиссия Самарского УФАС России),

рассмотрев жалобу ООО «Аргус» (далее – Заявитель) на действия АО «РН-Транс» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по подготовке 4-х-осных вагонов-цистерн под налив нефтепродуктов на ст. Суховская Восточно-Сибирской ж.д. для нужд АО «РН-Транс» в г. Ангарске в период с даты подписания по 30.09.2017 г. (Извещение № 31604111433) (далее – Запрос предложений),

в присутствии представителей ООО «Аргус» - Г. П.В. (доверенность от 22.04.2016 г. № 7), АО «РН-Транс» – А.Я.О. (доверенность от 01.12.2015 г. № РНТ-503/15), Л. В.Е. (доверенность от 01.12.2015 г. № РНТ-501/15), ООО «Валэнси» - Р. Д.В. (доверенность от 30.12.2015 г. № 119), Г.Р.К. (доверенность от 24.10.2016 г. № 68),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

14.10.2016 г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Аргус» на действия АО «РН-Транс» при проведении Запроса предложений, направленная письмом Иркутского УФАС России от 14.10.2016 г. № 9571.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, участниками Запроса предложений могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Также, АО «РН-Транс» в извещении о проведении Запроса предложений неверно определены ОКПД-2 и ОКВЭД-2. Кроме того, Заявитель считает, что ООО «Валэнси» нарушены статьи 7, 10 и 14.8 Закона о защите конкуренции.

На основании вышеизложенного, ООО «Аргус» просит вынести предписание в адрес ООО «Валэнси» и АО «РН-Транс», признать Заявителя победителем торгов.

18.10.2016 г. в Самарское УФАС России поступило ходатайство ООО «Аргус» о выдаче предписания АО «РН-Транс» на заключение договора с ООО «Аргус» по итогам Запроса предложений, направленное письмом Иркутского УФАС России от 17.10.2016 г. № 9632.

Заказчиком письмом (вх. № 7835-з от 21.10.2016 г.) представлены документы и сведения, запрошенные уведомлением Самарского УФАС России от 17.10.2016 г. № 9411/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

1. 19.09.2016 г. Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31604111433 о проведении Запроса предложений (далее – Извещение) и документация (далее - Документация о закупке).

В соответствии с Извещением предметом Запроса предложений является оказание услуг по подготовке 4-х-осных вагонов-цистерн под налив нефтепродуктов на ст. Суховская Восточно-Сибирской ж.д. для нужд АО «РН-Транс» в г. Ангарске в период с даты подписания по 30.09.2017 г.

Заказчиком выступило Акционерное общество «РН-Транс».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что 30.06.2015 г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> Заказчиком размещена действующая на момент размещения Извещения редакция Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «РН-Транс» (далее – Положение).

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и положением о закупке.

2. Из жалобы следует, что участниками Запроса предложений могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного

участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Вместе с тем, в силу пункта 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить [особенности](#) участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, [годовой объем](#) закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также [форму](#) годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и [требования](#) к содержанию этого отчета.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 г. № 1352 (далее – Постановление № 1325) утверждено [Положение](#) об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема; [требования](#) к содержанию годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства и [форма](#) годового отчета о закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 4 Постановления № 1325 закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляются путем проведения предусмотренных положением о закупке, утвержденным заказчиком в соответствии с Федеральным [законом](#) (далее - положение о закупке), торгов, иных способов закупки:

а) участниками которых являются любые лица, указанные в [части 5 статьи 3](#) Федерального закона, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;

б) участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;

в) в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пункту 8 Постановления № 1325 для проведения торгов, иных способов закупки, предусмотренных положением о закупке, в соответствии с [подпунктом «б» пункта 4](#) настоящего Положения заказчики обязаны утвердить перечень товаров, работ, услуг (в том числе инновационной продукции, высокотехнологичной продукции), закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства. При этом допускается осуществление закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, у любых лиц, указанных в [части 5 статьи 3](#) Федерального закона, в том числе у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 9 Постановления № 1325 предусмотрено, что перечень составляется на основании Общероссийского [классификатора](#) продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) и включает в себя наименования товаров, работ, услуг и

соответствующий код (с обязательным указанием разделов, классов и рекомендуемым указанием подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ).

Из пункта 10 Постановления № 1325 следует, что заказчик размещает перечень в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - единая информационная система) или до ввода в эксплуатацию единой информационной системы на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (далее - официальный сайт), а также на сайте заказчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее - сеть «Интернет»).

Комиссией Самарского УФАС России установлено, что 14.09.2016 г. АО «РН-Транс» на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещен Перечень товаров, работ, услуг, закупки которых осуществляются у субъектов малого и среднего предпринимательства (223-ФЗ) (далее – Перечень).

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 3.1.1 Информационной карты (Блок 2 Документации о закупке) предусмотрено, что участниками закупки являются любые лица, в том числе субъекты МСП.

При этом, Извещение содержит следующие сведения о классификации предмета Запроса предложений: ОКДП-2 52.21.1 и ОКВЭД-2 52.21.1.

Вместе с тем, Перечень, утвержденный АО «РН-Транс», не включает вышеуказанные коды.

Как следует из пункта 18 Постановления № 1352 и пункта 3.1.1 Инструкции для участника закупки (Блок 3 Документации о закупке), в случае если начальная (максимальная) цена договора (цена лота) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг не превышает 50 миллионов рублей и указанные товары, работы, услуги включены в перечень, заказчик обязан осуществить закупки таких товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства.

На основании вышеизложенного и учитывая, что услуги входящие в предмет Запроса предложений, не включены в Перечень, рассматриваемая закупка АО «РН-Транс» может быть осуществлена у любых лиц, указанных в части 5 статьи 3 Закона о закупках, в том числе у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, в рассматриваемых действиях Заказчика нарушения Закона о закупках и Постановления № 1325 не установлены.

3. Заявитель не согласен с ОКДП-2 и ОКВЭД-2, указанными Заказчиком в Извещении.

Согласно пункту 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны следующие сведения, в том числе предмет договора с указанием

количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг.

При этом, Закон о закупках и иное федеральное законодательство не содержат положений, ограничивающих возможность заказчика в классификации работ, услуг в определенный код Общероссийского классификатора видов работ.

Из Извещения следует, что предметом договора является оказание услуг по подготовке 4-х-осных вагонов-цистерн под налив нефтепродуктов на ст. Суховская Восточно-Сибирской ж.д. для нужд АО «РН-Транс» в г. Ангарске в период с даты подписания по 30.09.2017 г. При этом, объем оказываемых услуг составляет 162 852 шт.

При проведении Запроса предложений АО «РН-Транс» выбран следующий ОКДП-2: 52.21.1 «Услуги, связанные с железнодорожным транспортом» и ОКВЭД-2: 52.21.2 «Деятельность вспомогательная, связанная с железнодорожным транспортом».

В ходе рассмотрения жалобы Заказчик пояснил, что выбранный код охватывает те виды деятельности, которые содержатся в проекте договора. Кроме того, указание в Извещении более общего кода способствует расширению возможностей участия юридических и физических лиц в закупочных процедурах.

Таким образом, рассматриваемый довод Заявителя не нашел своего подтверждения в ходе рассмотрения настоящего дела.

4. Согласно доводам Заявителя ООО «Валэнси» нарушены статьи 7, 10, и статья 14.8 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 7 Закона о защите конкуренции монопольно низкой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена ниже суммы необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и ниже цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

В силу статьи 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными [статьями 14.1 - 14.7](#) настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, Заявителем не представлено документов и сведений, свидетельствующих о том, что ООО «Валэнси» занимает доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, и своими действиями ограничивает конкуренцию и (или) ущемляет интересы других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Учитывая указанные обстоятельства, в рассматриваемых действиях ООО «Валэнси» отсутствуют признаки нарушения статей 10, 14.8 Закона о защите конкуренции.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Самарского УФАС России не усматривает оснований для признания жалобы ООО «Аргус» обоснованной и удовлетворения заявленного ходатайства.

5. 21.10.2016 г. в Самарское УФАС России поступили письменные возражения ООО «Валэнси» (вх. № 7853-з от 21.10.2016 г.), из которых следует, что нормами права не предусмотрена возможность обжалования действий заказчика, в связи с некорректным или не точным указанием кода деятельности. При этом, по основаниям, не предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках, обжаловать действия заказчика в антимонопольный орган не допускается.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях: неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения; предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке; осуществления заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

При этом необходимо отметить, что данная норма не содержит указания на то, что перечень обжалуемых в антимонопольный орган действий заказчика является закрытым, в связи с чем жалобы на иные действия заказчика подлежат рассмотрению по правилам, установленным действующим законодательством.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции ФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, рассматривающим жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В силу части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции положениям Закона о закупках не противоречат, что позволяет применять названные нормы как в

совокупности, так и отдельно друг от друга, в том числе в случае неурегулированности Законом о закупках отдельных процедурных моментов. В противном случае отсутствие законодательно закрепленной возможности контроля стадии проведения торгов неизбежно приведет к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов и, как следствие, не достижению основных целей как Закона о защите конкуренции, так и Закона о закупках.

Аналогичные доводы подтверждаются имеющейся судебной практикой (Постановление АС Уральского округа от 27.12.2013 по делу № А60-8616, Постановление АС МО от 11.11.2013 по делу А40-34966/13, определение от 21.05.2014 № ВАС-5634/14 об отказе в передаче указанного дела в Президиум ВАС РФ, где ВАС РФ указал на следующее: «Согласно изменениям, внесенным Федеральным законом от 28.12.2013 № 396-ФЗ в часть 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган в порядке, предусмотренном названной нормой, также рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках»).

Исходя из вышеизложенного, рассматриваемый довод ООО «Валэнси» является несостоятельным и не может быть принят Комиссией Самарского УФАС России.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Аргус» необоснованной.

Заместитель Председателя Комиссии:

...

...

Члены Комиссии:

...

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.