

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего:

членов Комиссии:

в присутствии представителей:

от ИП Жидков С.А. – представитель не явился, о дате, месте, времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом;

от ООО «Транснефть-Дальний Восток»:

- Лермонтова Александра Владимировна (представитель по доверенности);

- Шишкова Мария Степановна (представитель по доверенности);

От ПАО «Транснефть» – представитель не явился, о дате, месте, времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом;

рассмотрев жалобу ИП Жидков С.А., представленные материалы дела №7-11/6 (027/10/18.1-134/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее – Хабаровское УФАС России) из Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве поступила жалоба ИП Жидкова Сергея Анатольевича (далее также – Заявитель, ИП Жидков С.А.) (вх. №7/660 от 24.01.2022) на действия ПАО «Транснефть», ООО «Транснефть-Дальний Восток» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку товара 0001-202-К-14-03561-2022 «Метрологическое оборудование (оборудование разрядно-диагностическое) (извещение № 32111003278 от 29.12.2021).

По мнению Заявителя, его права и законные интересы как участника закупки нарушены действиями организатора торгов, заказчика, выразившимися в отсутствии возможности подачи заявки на участие в торгах коллективным участником.

Вышеуказанное послужило основанием для принятия жалобы к

рассмотрению в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

29.12.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок размещено извещение об осуществлении закупки №32111003278.

Наименование объекта закупки: 0001-202-К-14-03561-2022 «Метрологическое оборудование (оборудование разрядно-диагностическое)».

Дата начала срока подачи заявок: 29.12.2021 (МСК)

Дата и время окончания подачи заявок: (по местному времени заказчика 02.02.2022 в 11:00 (МСК).

От ООО «Транснефть – Дальний Восток» поступили письменные возражения на жалобу (исх. №ТДВ/42-11/1558 от 31.01.2022) на жалобу ИП Жидкова С.А., согласно которым Общество полагает жалобу необоснованной в полном объеме, указывая, в частности, что:

- документацией о закупке не предусмотрена возможность подачи заявок на участие в закупке участниками, на стороне которых выступают несколько лиц. Не установлены условия и порядок рассмотрения таких заявок;

- отсутствие в документации возможности подачи заявок на участие в закупке участниками, на стороне которых выступают несколько лиц, обусловлено установленным ч. 19.1 ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) исчерпывающим перечнем документов и сведений, которые заказчик вправе требовать у участника закупки;

- внесение в документацию о закупке положений, устанавливающих дополнительный перечень документов и сведений, необходимых для рассмотрения коллективных заявок, не может быть реализовано без нарушения ч. 19.3 ст. 3.4 Закона о закупках.

По результатам рассмотрения жалобы ИП Жидков С.А., Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 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 частями 1, 2 статьи 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования

к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Частью 5 ст. 3 Закона о закупках предусмотрено, что участником закупки является 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.

Согласно ч. 1 ст. 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Вместе с тем, статья 3.4 Закона о закупках, устанавливая особенности осуществления закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, не содержит положений, ограничивающих право участия в таких закупках нескольких юридических лиц или нескольких индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, в связи с чем доводы Заказчика о направленности положений указанной статьи исключительно на индивидуальных участников закупки подлежат отклонению.

Кроме того, закупочная деятельность ООО «Транснефть-Дальний Восток» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019, протокол № 5 (далее - Положение о закупках).

Разделом 4 Положения о закупках установлены общие требования к участникам закупки.

В силу пп. 4.2.8 п. 4.2 раздела 4 Положения о закупках Заказчик, организатор закупки при необходимости устанавливает дополнительные требования, если иное не установлено Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, в частности, о соответствии требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, к субъектам МСП при осуществлении закупки, участниками которой в соответствии с извещением об осуществлении закупки являются только субъекты МСП.

Пунктом 4.3.1 раздела 4 Положения о закупках установлено, что в

случае участия в закупке коллективного участника, подтверждение таким участником соответствия требованиям, предусмотренным пунктами 4.1, 4.2 Положения о закупке, должно быть представлено в отношении участника закупки, подающего коллективную заявку, с учетом распределения обязанностей между лицами, выступающими на стороне такого участника, если иной порядок не определен документацией о закупке.

В силу п. 4.3.3 раздела 4 Положения о закупках при принятии решения о соответствии/несоответствии коллективного участника требованиям, предусмотренных пунктами 4.1, 4.2 Положения о закупке, требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику.

Таким образом, Положение о закупках не содержит ограничений на участие в закупках коллективных участников, прямо предусматривая распространение требований п. 4.2 Положения о закупках, регламентирующего особенности проведения конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, на таких участников закупки.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что конкурсная документация по закупке 32111003278 не содержит условий о возможности участия в закупке нескольких юридических лиц или нескольких индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки в соответствии с ч. 5 ст. 3 Закона о закупках. Указанное подтверждается материалами дела, доводами возражений ООО «Транснефть – Дальний Восток».

Следовательно, заказчиком – ООО «Транснефть – Дальний Восток», организатором торгов – ПАО «Транснефть» в нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках установлены ограничения на подачу заявки на участие в торгах заявок коллективных участников (нескольких юридических лиц или нескольких индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки). Указанное образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Правовая позиция о возможности участия коллективных участников в закупках, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, соответствует единообразной практике применения положений Закона о закупках Федеральной

антимонопольной службой, отраженной в письме ФАС России от 08.10.2021 №ПИ/85195/21.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1. поименованного закона).

В связи с установленными нарушениями Закона о закупках в действиях заказчика – ООО «Транснефть-Дальний Восток», организатора торгов – ПАО «Транснефть» при осуществлении рассматриваемой закупки, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи заказчику предписания об устранении выявленных нарушений путем аннулирования протоколов, составленных в ходе проведения аукциона, внесения изменений в аукционную документацию об осуществлении закупки для целей проведения процедуры в соответствии с Положением о закупке, аукционной документацией.

Учитывая установленные в рамках настоящего дела обстоятельства, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы ИП Жидкова С.А. обоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Жидкова Сергея Анатольевича на действия ПАО «Транснефть», ООО «Транснефть-Дальний Восток» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку товара 0001-202-К-14-03561-2022 «Метрологическое оборудование (оборудование разрядно-диагностическое) (извещение № 32111003278 от 29.12.2021) **обоснованной.**
2. Признать организатора торгов – ПАО «Транснефть», заказчика - ООО «Транснефть-Дальний Восток» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать организатору торгов – ПАО «Транснефть», заказчику – ООО «Транснефть-Дальний Восток» предписание об устранении выявленных нарушений.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностных лиц заказчика.

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