

Уведомление о принятии жалобы к рассмотрению

(дело № 12-14-08/2017 о нарушении антимонопольного законодательства)

Костромское УФАС России уведомляет Вас о поступлении 20.06.2017 г. в наш адрес жалобы от ООО "СмартЛинк" на действия заказчика при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку предохранительных деталей для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» 0001/17/2.2/0006704/ГТрубинвест/ЗП/ГОС/Э/17.03.2016 (извещение № 31704904905). Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Костромского УФАС России <http://kostroma.fas.gov.ru>.

Суть жалобы: Обжалуются действия заказчика, а именно:

«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. 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 (положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке.

Закупочная деятельность Заказчика, как указано в Информационной карте открытого запроса предложений, регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпромтрубинвест», утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпромтрубинвест» №1 от 24.01.2014.

17 марта 2017 года на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг - www.zakupki.gov.ru, и электронной торговой площадке Газпром было размещено извещение о проведении открытого запроса предложений на поставку предохранительных деталей для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» 0001/17/2.2/0006704/ГТрубинвест/ЗП/ГОС/Э/17.03.2016 (номер извещения № 31704904905 от 17.03.2017г.) с приложением документации о запросе предложений.

На основании указанного извещения о проведении открытого запроса предложений ООО «СмартЛинк» была оформлена и подана заявка на участие в запросе предложений с предоставлением документации и сведений в соответствии с требованиями конкурсной документации и действующим законодательством.

27 апреля 2017 на сайте www.zakupki.gov.ru был размещен протокол № 31704904905-01 «Протокол рассмотрения заявок» (Протокол заседания комиссии

ПАО «Газпром» по подведению итогов открытого запроса предложений № 0001/17/2.2/0006704/ГТрубинвест/ЗП/ГОС/Э/17.03.2017 на поставку предохранительных деталей для нужд ОАО «Газпромтрубинвест») согласно которому заявка участника запроса предложений ООО «СмартЛинк» решением комиссии допущена и по результатам оценки заявке ООО «СмартЛинк» присвоено первое место с итоговой оценкой (баллом) 66,00 с ценой заявки на участие в запросе предложений – 8 708 400,00 рублей (с НДС).

В соответствии с Протоколом заседания комиссии ПАО «Газпром» по подведению итогов, п.9.10.3 Положения о закупках, п. 2.13.1 Документации о запросе предложений в адрес ОАО «Газпромтрубинвест» были направлены (исх. 51/А от 04.05.2017г.):

- Оригинал подписанного со стороны ООО «СмартЛинк» договора на поставку продукции 2 экз.,
- Информация о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) 2 экз.,
- Согласие на обработку персональных данных 2 экз.

03.05.2017г. в адрес ООО «СмартЛинк» было получено письмо от ОАО «Газпромтрубинвест» (исх. №118 от 03.05.2017) с убедительной просьбой снижения цены за единицу товара до 1994,20руб или 5 982 600 руб. с НДС за весь объем (3000 комплектов * 1994,20 руб.)

ООО «СмартЛинк», рассмотрев просьбу ОАО «Газпромтрубинвест», согласилось снизить сумму договора на 11% - до 7 750 476,00 руб. или 2 583,49руб. с НДС за комплект при условии получения заявки на поставку сразу не менее 1500 комплектов (исх. № 57А от 12.05.2017).

17.05.2017г. в адрес ООО «СмартЛинк» было получено письмо от ОАО «Газпромтрубинвест» (исх. 138 № от 17.05.2017) с сообщением о невозможности заключения договора на общую сумму 7 750 476,00 руб. и о предоставлении решения об отмене запроса предложений на поставку предохранительных деталей для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» в случае отказа ООО «СмартЛинк» заключить договор на общую сумму 5 982 600,00руб.

В соответствии с 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Иными словами, ч. 2. ст. 2 Закона о закупках наделяет Заказчика правом самостоятельно устанавливать формы (способы) торгов (закупок) и закреплять их в Положении о закупке.

Закупка путем проведения открытого запроса предложений предусмотрена разделом 9 Положения о закупке Заказчика утвержденного решением Совета директоров ОАО «Газпромтрубинвест» №1 от 24.01.2014г. Пунктами 9.2.11. и 9.2.13. Положения о закупке установлено требование включения в извещение о проведении открытого запроса предложений сведений об отсутствии обязанности

Заказчика заключать договор по результатам запроса предложений и указания на то, что запрос предложений не является торгами в соответствии со статьями 447-449 ГК РФ и не накладывает на Организатора и Заказчика обязательств, установленных указанными статьями.

Опубликованная в единой информационной системе документация о закупке «ДОКУМЕНТАЦИЯ О ЗАПРОСЕ ПРЕДЛОЖЕНИЙ Открытый запрос предложений на поставку предохранительных деталей для нужд ОАО «Газпромтрубинвест» № 0001/17/2.2/0006704/ГТруБИвест/ЗП/ГОС/Э/17.03.2016» (номер извещения: 31704904905) в соответствии с Положением о закупке содержит в п. 1.2.4 определение Запроса предложений как конкурентной закупки, не являющейся торгами (конкурсом, аукционом) в соответствии со статьями 447 – 449 или публичным конкурсом в соответствии со статьями 1057 - 1061 Гражданского кодекса Российской Федерации, правила проведения которой регламентируются Положением о закупках товаров, работ, услуг Заказчика. Также пунктом 1.4.1 Документации о запросе предложений установлено право Организатора завершить процедуру запроса предложений без заключения договора.

С другой стороны, в пункте 9.10.1 Положения о закупках говорится о том, что договор заключается на основании протокола по подведению итогов запроса предложений на условиях, указанных в документации о запросе предложений, и в заявке, поданной участником запроса предложений, с которым заключается договор. Пункт 9.10.2. устанавливает требования к Участнику, предоставившему заявку на участие в запросе предложений, признанную лучшей, в течение срока, установленного документацией о запросе предложений, предоставить Заказчику подписанный им текст договора на условиях документации о запросе предложений и предоставленной им заявки на участие в запросе предложений. Кроме того, в пункте 9.10.3 Положения о закупках говорится о том, что такой Участник будет считаться уклонившимся от заключения договора в случае если он в установленный срок не предоставит подписанный им проект договора. Эти же требования к Участнику, предоставившему Заявку, признанную лучшей, о предоставлении Заказчику подписанного договора, отражены и в п. 2.13.1, 2.13.4 Документации о запросе предложений.

Таким образом, Закупочной документацией одновременно закреплены с одной стороны обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, по заключению договора, с другой стороны — право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Согласно п. 4 ст. 447 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) Торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). Таким образом, право заказчиков самостоятельно определять порядок и

механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Размещенное в единой информационной системе Извещение о проведении открытого запроса предложений № 31704904905 от 17.03.2017г. соответствует ст. 448 ГК РФ и содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ. Исходя из этого, считаем, что способ закупки путем проведения открытого запроса предложений, закрепленный разделом 9 Положения о закупке Заказчика является иной формой торгов, в соответствии с п. 4 ст. 447 ГК РФ, предусмотренной Законом о закупках, а, следовательно, к нему применяются требования п. 1 ст. 447 ГК РФ о заключении договора с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с вышеизложенным, считаем, что нормы п. 9.2.11. и 9.2.13. Положения о закупке Заказчика и п. 1.2.4 и п. 1.4.1 о том, что процедура запроса предложений не является торгами в соответствии со статьями 447-449 ГК РФ, и что по итогам запроса предложений у Заказчика нет обязанности заключить договор с победителем запроса предложений, противоречат положениям п.1 и п. 4 ст. 447 ГК РФ.

Согласно п. 9.9.1 Положения о закупках, на основании результатов рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений Комиссией по подведению итогов запроса предложений могут быть приняты следующие решения:

об определении лучшей заявки на участие в запросе предложений;

о проведении уторговывания;

об отклонении всех заявок на участие в запросе предложений и признании запроса предложений несостоявшимся;

об отказе от проведения запроса предложений;

о проведении дополнительной оценки заявок на участие в запросе предложений.

Комиссия по подведению итогов приняла решение об определении лучшей заявки, а именно: «Определить лучшей заявку на участие в запросе предложений – Общество с ограниченной ответственностью "СмартЛинк" (443030 Россия г. Самара ул. Спортивная д.12) с ценой заявки на участие в запросе предложений – 8 708 400,00 рублей (с НДС)» (Протокол рассмотрения заявок №31704904905-01 размещенный в единой информационной системе 27.04.2017г.). Процедура отмены запроса предложений не предусмотрена ни Положением о закупках ни документацией о закупке.

Действия заказчика, после оформления и размещения в единой информационной системе Протокола заседания комиссии ПАО «Газпром» по подведению итогов открытого запроса предложений, направленные на снижение цены, за рамками предусмотренной Положением о закупках процедуры уторговывания заключающиеся в просьбе снижения цены под угрозой предоставления решения об отмене запроса предложений считаем злоупотреблением правом, возникшим в результате наличия у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей, что так же противоречит общим принципам

гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации.».

Сообщаем Вам, что в соответствии с ч. 11 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) рассмотрение данной жалобы состоится в Костромском УФАС России 29 июня 2017 г. в 11 час. 00 мин. по адресу: г. Кострома, ул. Калиновская, д. 38, 4 этаж.

На основании ч. 15 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Вам необходимо представить в Костромское УФАС России на рассмотрение жалобы по существу документацию по закупке, изменения, внесенные в документацию, заявки на участие, протоколы рассмотрения заявок на участие, протоколы, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов, а также положение о закупке.

В соответствии с требованиями части 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, конкурсная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в открытом запросе предложений, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

На основании части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Костромское УФАС России уведомляет организатора торгов о необходимости приостановления торгов до рассмотрения жалобы по существу.

При рассмотрении жалобы при себе иметь доверенность для участия в данном деле или иной документ, подтверждающий полномочия представителя, а также документ, удостоверяющий личность.

Начальник отдела контроля в сфере

закупок, торговли и рекламы

Д.Ю. Белов