

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5511/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
10.04.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей ООО «СтройИмпортТехника», ПАО «Транснефть»,

в отсутствие АО «Транснефть — Прикамье», АО «Транснефть — Дружба» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 08.04.2020 № ПО/18998/20);

рассмотрев жалобу ООО «СтройИмпортТехника» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ПАО «Транснефть» (далее также — Организатор конкурса) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку автотранспортной техники (бульдозеры эксплуатационной массой 19-23т (реестровый № 32008953902) (далее — Конкурс),

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

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора конкурса при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Организатора конкурса выразилось в ненадлежащем формировании Конкурсной документации, влекущее ограничение конкуренции.

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, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 27.12.2019.

Извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора в размере 84 750 976,32 руб. размещено на Официальном сайте 04.03.2020.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о том, что предлагаемая к поставке продукция, технические условия которой должны быть включены в реестр ОВП ПАО «Транснефть».

При этом процедура включения в названный реестр занимает не менее 60 дней, в связи с чем установление такого требования, по мнению Заявителя, ограничивает конкуренцию.

Представитель Организатора конкурса с заявленными доводами не согласился и пояснил, что в Постановлении Президиума ВАС РФ от 28.12.2010 № 11017/10 указывается на то, что «основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Согласно Определению Верховного Суда РФ от 31.07.2017 года № 305-КГ17-2243 по делу № А40-3315/2016, включение заказчиком в документацию о закупке дополнительных требований к участнику закупки нарушает закон лишь тогда, когда

это, безусловно, приводит к ограничению конкуренции.

Более того, организация ведения Реестра ОВП и процедура включения продукции в Реестр ОВП является открытой и непрерывной, что позволяет потенциальным участникам закупок заранее, до объявления закупочных процедур принять решение о том, продукцию какого производителя поставлять заказчику, наладить необходимые контакты с производителями продукции, а также пройти процедуру для включения продукции в Реестр ОВП.

При изучении данных названного реестра Комиссией установлено, что необходимая продукция производится ООО «Либхерр-Русланд» и ООО «ИСТК». Круг участников закупки не ограничивается только производителями продукции. Документация о закупке не содержит требования о том, что участниками Конкурса могут являться исключительно производители продукции. Победителем закупки становится не производитель, а поставщик, предложивший наилучшие условия исполнения договора и отвечающий требованиям закупочной документации.

Таким образом, имеет возможность приобрести необходимые товары у производителей для их поставки.

Кроме того, Девятым арбитражным апелляционным судом в постановлении от 29.04.2019 № 09АП-15198/2019 по делу № А40-281236/18 было отмечено, что «... реестр ОВП не может ограничивать число потенциальных участников закупки и не предоставляет преимуществ конкретным участникам закупки».

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора конкурса нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного, с учетом конкретных фактических обстоятельств, представленных доказательств в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройИмпортТехника» (ОГРН: 1114401003441, ИНН: 4401126431) на действия ПАО «Транснефть» (ОГРН: 1027700049486, ИНН: 7706061801) при проведении Конкурса необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмами Московского УФАС России от 25.03.2020 № 15406/20, от 27.03.2020 № 16207/20, от 08.04.2020 № ПО/18998/20.

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