

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 04.04.2023 по делу № А40-64315/22 решение антимонопольного органа по делу № 077/07/00-23005/2021 признано недействительным (https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/8471ff18-cf38-4e80-809a-74025502ea6e/6f3d3593-a3bc-4db8-bdb6-cceb08e6e732/A40-64315-2022_20230411_Reshenija_i_postanovlenija.pdf?isAddStamp=True). Постановлением Девятого Арбитражного апелляционного суда от 14.08.2023 № 09АП-34467/2023 решение суда первой инстанции оставлено без изменений (https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/8471ff18-cf38-4e80-809a-74025502ea6e/d4176ac2-f95a-4a40-90ad-54dd57c87eb4/A40-64315-2022_20230818_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf?isAddStamp=True).

РЕШЕНИЕ по делу № 077/07/00-23005/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 27.12.2021 г. Москва Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АйТиДом», ПАО «Транснефть»; рассмотрев жалобу ООО «АйТиДом» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Транснефть», АО «Транснефть — Дружба» и АО «Черномортранснефть» (далее — 2021-86741 2 Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оборудование средств связи (регистратор телефонных переговоров) (реестровый №32110730323, далее — Закупка), 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 Заказчика при проведении Закупки. 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 части 10 статьи 3 Закона о Закупках. По мнению Заявителя, Заказчиком при расчете баллов по оценке квалификационнотехнической части не были учтены данные коллективного участника ЗАО «Т-Хелпер Телеком», что является ограничением конкуренции со стороны организатора закупки. Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы. Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам. 2021-86741 3 В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 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. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Комиссией установлено, что 15.10.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении Закупки. Заказчиками Закупки являются АО «Транснефть – Дружба» и АО «Черномортранснефть», Организатором Закупки выступает ПАО «Транснефть». 26.10.2021 г. ООО «АйТиДом» совместно с ЗАО «Т-Хелпер Телеком» подало заявку на участие в Закупке, заявке был присвоен номер 8. Заявитель, выступая лидером коллективного участника, представил в составе заявки копию Договора простого товарищества от 15.09.2021 и копию Дополнительного соглашения № 5, заключенного с ЗАО «Т-Хелпер Телеком» с целью участия в закупке (реестровый № 32110730323), а также сведения в отношении обоих участников коллективной закупки, необходимые для оценки квалификационно-технической части заявки, в соответствии с Формой 3 «Опыт осуществления поставок товаров, соответствующих товарам, указанным в документации о закупке» и Формой 5 «Сведения о финансовом состоянии». Протоколом № 0001-202-К-17-01870-2022/И заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснфть» по лоту № 0001-202-К-17-01870-2022 «Оборудование средств связи (регистратор телефонных переговоров)» от

09.12.2021 г. ООО «АйТиДом» было присвоено 4 место с общим баллом оценки заявки на участие в закупке — 44,00 (Оценка коммерческой части — 20,00, Оценка квалификационно-технической части — 24,00). При этом, как указывает Заявитель, в соответствии с поданной коллективной заявкой, совместной с ЗАО «Т-Хслпер Телеком», по оценке квалификационно-технической части заявка должна была набрать не менее 29,7 баллов, в подтверждение чего Заявитель предоставил соответствующие расчеты. Согласно пункту 1.1.1 Порядка оценки, заявка на участие в закупке содержит ценовое предложение участника и квалификационно-техническую часть. В приложении к Порядку оценки приведены листы оценки заявок с указанием формул и значений постоянных величин, и соответствующие источники информации (переменной величины) для оценки. Лист оценки № 2 устанавливает порядок оценки факторов квалификационно-технической части заявок на участие в закупке: 2021-86741 4 № Листа оценки Оцениваемые факторы Участник_1 Участник_2 Оценка, балл, Удельный вес, Оценка с учетом уд. веса, балл, Оценка, балл, Удельный вес, Оценка с учетом уд. веса, балл, Dn An DnxAn Dn An DnxAn 1 2 3 4 5 6 7 8 2.1. Опыт осуществления поставок товаров D1= A1= 0,50 D1= A1= 0,50 2.2. Финансовое состояние за последний отчетный период (год) и за 2 предшествующих ему календарных года D2= A2=0,50 D2= A2=0,5 0 Сумма оценок Участника 1 (C1) D1 + D2 = Сумма оценок Участника 2 (C2) D1 + D2 = Коэффициент надежности участника закупки Кнад= Кнад= Оценка Участника 1 (C1)*Кнад1 = Оценка Участника 2 (C2)*Кнад2 = При этом Заказчик на заседании Комиссии подтвердил, что проводил оценку заявки коллективного участника как заявки, поданной только ООО «АйТиДом». Свои действия Заказчик обосновывает тем, что документация о закупке, включая Порядок оценки, не содержат положений, устанавливающих правила и условия участия в таких закупках нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки. При этом порядок осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлен ст. 3.4 Закона о закупках. Заказчик ссылается на то, что в ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках установлен исчерпывающий перечень информации и документов, требование о предоставлении которых может установить заказчик, в соответствии с которым, предоставление документов в случаях, когда участником закупки являются несколько юридических лиц, или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, не предусмотрено. Таким образом, по мнению Заказчика, исходя из буквального толкования положений ст. 3.4 Закона о закупках, участие в закупках, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства, нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, не предусмотрено. Комиссия отмечает, что подобное толкование статьи 3.4 Закона о закупках фактически означало бы невозможность участия в закупке среди субъектов малого и среднего предпринимательства коллективного участника, что напрямую ограничивает круг лиц, имеющих возможность принять участие в Закупке и нарушает часть 5 статьи 3 Закона о закупках. Комиссией установлено, что согласно пункту 2.17 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 года (далее – Положение о закупке), коллективный участник — это «несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки выступающих на стороне

одного участника закупки заключивших между собой соответствующее 2021-86741 5 соглашение, не запрещенное статьей 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и не ограничивающее конкуренцию». Таким образом, Положением о закупке предусмотрена возможность участия в закупке коллективного участника. В соответствии с пунктом 6.2 Положения о закупке конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется с учетом норм, этапов и требований к этапам, установленных Законом о закупках. Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках, 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. При этом Комиссия отмечает, что согласно пункту 14 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику. Таким образом, в настоящем случае Заказчик должен был оценить опыт осуществления поставок и финансовое состояние коллективного участника, а не только ООО «АйТиДом». С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о нарушении Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и пункта 2.17 Положения о закупке, и признает жалобу обоснованной. В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов. Однако, поскольку в настоящем случае по результатам Закупки, с соблюдением требований законодательства, в части, касающейся сроков подведения итогов Закупки и заключением договора, с победителем заключены договоры (21.12.2021 и 22.12.2021), Комиссия Управления не выдает Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений. На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия