

1. ООО «ДВМ-Чита»

ул. Амурская, д. 119, каб. 3, г. Чита, 672000

2. Акционерное общество «Связь объектов транспорта и добычи нефти» (АО «Связьтранснефть»)

ул. Наметкина, д. 12, Москва, 117420

3. АО «Биржа «Санкт-Петербург»

В.О. 26-ая линия, д. 15, корп. 2, Санкт-Петербург, 199026

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2085/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

при участии в заседании:

от заказчика — АО «Связьтранснефть»

в отсутствие:

ООО «ДВМ-Чита», АО «Биржа «Санкт-Петербург» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.09.2017 № ИШ/46721/17),

рассмотрев в открытом заседании жалобы ООО «ДВМ-Чита» (далее – Заявитель) на действия заказчика – АО «Связьтранснефть» (далее – Заказчик) при проведении открытых конкурсов в электронной форме на право заключения договоров: на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3185-3350 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях «под ключ»), на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3365-3511 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях «под ключ») (реестровые №№ 31705345641, 31705349650),

УСТАНОВИЛА:

общество с ограниченной ответственностью «ДВМ-Чита» (далее — Заявитель, Общество) обратилось в Московское УФАС России с жалобами на действия

акционерного общества «Связь объектов транспорта и добычи нефти» (далее — Заказчик) открытых конкурсов в электронной форме на право заключения договоров: на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3185-3350 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях «под ключ»), на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3365-3511 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях «под ключ») (реестровые №№ 31705345641, 31705349650) (далее — Конкурсы).

В жалобе ее податель ставит вопрос о неправомерном отклонении своей заявки.

Представители Заказчика по доводам, изложенным в жалобе Общества, возражали.

Жалобы рассмотрены по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Исходя из требований части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалоб и вправе проверить документацию, а равно действия заказчика в полном объеме.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам названной статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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.

Согласно 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки предусмотрен ряд случаев,

позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг в случаях.

Вместе с тем, согласно частям 1 и 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции жалобы участников закупок на действия субъектов контроля, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении процедуры торгов в соответствии с Законом о закупках, подлежат рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, и на основании письма ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 жалобы на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 6 Закона о закупках контроль за соблюдением его требований осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Таким образом, Закон о закупках не является единственным правовым регулятором порядка рассмотрения жалоб на действия заказчиков-субъектов названного закона.

Жалобы Заявителя содержат ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения доводов жалоб Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобах, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

20.07.2017, 21.07.2017 в ЕИС Заказчиком размещены извещения о проведении Конкурсов.

Датой окончания подачи заявок определено 11.08.2017, датой рассмотрения заявок, датой подведения итогов Конкурсов — 25.09.2017.

Из протоколов заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 115-СТН/КР-9/-02.2018 от 30.08.2017, по лоту № 114-СТН/КР-9/-02.2018 от 04.09.2017 следует, что заявки ООО «ДВМ-Чита» отклонены от участия в Конкурсах по причине несоответствия требованиям документации ввиду отсутствия сведений об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего

предпринимательства.

Согласно пунктам 2, 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 содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пунктом 4 Извещения о проведении Конкурсов, участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 23 Извещения о проведении Конкурсов установлено, что предусмотренные проектом договора условия в отношении субъектов малого или среднего предпринимательства, применяются при соответствующем указании об этом в п. 4 настоящего извещения, при наличии установленных к участникам закупки требований в соответствии с пп. «б» или пп. «в» п. 4 «Положения 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», утвержденного Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352.

В соответствии с подпунктом 9.7 пункта 9 Конкурсной документации заказчиком установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации к субъектам малого и среднего предпринимательства, в случае осуществления закупки, участниками которой в соответствии с извещением о закупке являются только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В подтверждение соответствия данному требованию участник закупки в составе заявки на участие в закупке представляет в форме электронного документа сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее — Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства), содержащие информацию об участнике закупки (о каждом из нескольких юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне Участника закупки), или декларацию, по Форме 17 в случае отсутствия сведений об участнике закупки (об одном либо нескольких юридических лицах, индивидуальных предпринимателях, выступающих на стороне Участника закупки), который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, участник Конкурсов должен представить в составе заявки сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или декларацию о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства (в случае отсутствия сведений об участнике закупки который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом).

В соответствии с пунктом 11 Положения 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, утвержденного постановлением № 1352, участники закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 названного Положения, и привлекаемые участниками закупки, осуществляемой в соответствии с подпунктом «в» пункта 4 названного Положения, субподрядчики (соисполнители) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства обязаны декларировать в заявках на участие в закупках свою принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства путем представления в форме документа на бумажном носителе или в форме электронного документа сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, ведение которого осуществляется в соответствии с Законом о развитии МСП, содержащих информацию об участнике закупки, или декларации о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона о развитии МСП, по форме согласно приложению в случае отсутствия сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом в соответствии с частью 3 статьи 4 Закона о развитии МСП, в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно пояснениям Заказчика, Заявителем в составе заявок были представлены сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на 03.07.2017 № ЮЭ9965-17-1621273.

Согласно пункту 1 части 5 статьи 4.1 Закона о развитии МСП внесение сведений о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и исключение таких сведений из указанного реестра осуществляются уполномоченным органом в порядке. Указанные в пунктах 1 – 5, 7 и 8 части 3 статьи 4.1 названного закона сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным статьей 4 Закона о развитии МСП (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах и вновь зарегистрированных индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, установленным частью 3 статьи 4 названного закона), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года на основе указанных в части 4 статьи 4.1 названного закона сведений, имеющих у уполномоченного органа по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Таким образом, в силу установленного пунктом 1 части 5 статьи 4.1 Закона о развитии МСП порядка, лица (за исключением сведений о вновь созданных юридических лицах, отвечающих условиям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства), вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства ежегодно 10 августа текущего календарного года по состоянию на 1 июля текущего календарного года.

Согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц с официального сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации

www.egrul.nalog.ru, Заявитель не является вновь зарегистрированным лицом и датой создания Общества является 25.11.2011.

Таким образом, сведения о статусе Заявителя в качестве субъекта малого и среднего предпринимательства должны присутствовать в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

В ходе заседания Комиссией установлено, что в соответствии с информацией из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, Федеральной налоговой службы www.rmsp.nalog.ru сведения о Заявителе включены в названный реестр 01.08.2016.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, на момент рассмотрения заявок на участие в Конкурсах сведения об ООО «ДВМ-Чита» в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали в соответствии с информацией с официального сайта Федеральной налоговой службы www.rmsp.nalog.ru.

Вместе с тем, пунктом 14(1) постановления № 1352 установлено, что при осуществлении закупок в соответствии с подпунктами «б» и «в» пункта 4 названного Положения заказчик принимает решение об отказе в допуске к участию в закупке в отношении участника закупки или об отказе от заключения договора с участником закупки, являющимся единственным поставщиком, в случаях отсутствия сведений об участнике закупки или привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства или непредставление указанными лицами декларации.

В соответствии с пунктом 14.2.2 Конкурсной документации, конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке заявку на участие в закупке, а также отстранить участника закупки от дальнейшего участия в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора по основаниям и в случаях, предусмотренных по соответствующему способу закупки в Положении о закупке товаров, работ, услуг Заказчика, при проведении закупки способом конкурса, запроса предложений соответственно.

Согласно пункту 74 Положения о закупках, конкурсная комиссия вправе не допустить к участию в закупке участника закупки, в том числе в случае установления недостоверности информации в отношении соответствия требованиям, установленным документацией о закупке, несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке.

С учетом изложенного, в соответствии с пунктом 14(1) постановления № 1352, пунктом 74 Положения о закупках Заказчик вправе отказать участнику в допуске к участию в Конкурсах в случае отсутствия сведений об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Фактически Заявитель является субъектом СМП и никто из участвующих в деле лиц данное обстоятельство не оспаривает.

Таким образом, соответствующие доводы и аргументы Заявителя обоснованны, и,

поскольку Заявитель фактически обжалует выводы об обратном, Комиссия антимонопольного органа (регулятора правоотношений в сфере конкурентных торгов) лишена правовых и фактических оснований не согласиться с притязаниями Заявителя, признав его жалобу необоснованной. В противном случае Комиссия лишила бы более слабую и зависимую сторону в рассматриваемых правоотношениях права отстаивать обоснованность своей позиции.

Заявителем было представлено письмо от Межрайонной ИФНС России № 2 от 01.09.2017 № 18-18/31283, согласно которому по состоянию на 01.09.2017 в отношении ООО «ДВМ-Чита» сведения в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствуют по техническим причинам.

Однако на момент рассмотрения заявки ООО «ДВМ-Чита» Заказчик не располагал информацией о техническом сбое в реестре СМП.

Заказчик при рассмотрении заявок Заявителя руководствовался нормами постановления № 1352, Конкурсной документации, а также сведениями с официального сайта Федеральной налоговой службы www.rmspr.nalog.ru (согласно которому на момент рассмотрения заявок сведения об ООО «ДВМ-Чита» в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства отсутствовали).

Таким образом, формально у Заказчика отсутствовали основания для принятия в отношении Заявителя иного решения, в то время как последний фактически был поставлен в зависимость от действий третьего лица (уполномоченного органа).

В этой связи Комиссия лишена правовых и фактических оснований для квалификации оспариваемых действий Заказчика именно в качестве какого-либо нарушения; при этом аргументы жалобы Заявителя признаются обоснованными, поскольку они соответствуют действительным обстоятельствам дела.

Принятие именно такого решения обеспечит баланс частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 29.03.2011 № 2-П.

Учитывая изложенное и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать доводы жалоб Заявителя о том, что он является субъектом МСП и имел право на полноценное участие в Конкурсах, обоснованными.
2. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о пересмотре заявок на участие в Конкурсах.

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

1. ООО «ДВМ-Чита»

ул. Амурская, д. 119, каб. 3, г. Чита, 672000

2. Акционерное общество «Связь объектов транспорта и добычи нефти» (АО «Связьтранснефть»)

ул. Наметкина, д. 12, Москва, 117420

3. АО «Биржа «Санкт-Петербург»

В.О. 26-ая линия, д. 15, корп. 2, Санкт-Петербург, 199026

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2085/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.09.2017 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 19.09.2017 по делу № 1-00-2085/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Связьтранснефть» (далее — Заказчик) в целях обеспечения баланса частных и публичных интересов необходимо при проведении открытых конкурсов в электронной форме на право заключения договоров: на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3185-3350 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях «под ключ»), на ТС ВСТО-2. АМС на участке 3365-3511 км. Капитальный ремонт. ДВПТУС (на условиях

«под ключ») (реестровые №№ 31705345641, 31705349650) совершить следующие действия:

1.

1. Заказчику отменить протоколы заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 115-СТН/КР-9/-02.2018 от 30.08.2017 и от 06.09.2017 (реестровый № 31705349650), по лоту № 114-СТН/КР-9/-02.2018 от 04.09.2017 и от 08.09.2017 (реестровый № 31705345641), составленные в ходе проведения Конкурсов.
2. Заказчику назначить новые даты и время рассмотрения заявок на участие в Конкурсах, подведения итогов Конкурсов.
3. Заказчику уведомить участников, подавших заявки на участие в Конкурсах, о дате и времени рассмотрения заявок на участие в Конкурсах, подведения итогов Конкурсов.
4. Заказчику провести процедуру рассмотрения заявок повторно с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 19.09.2017 по делу № 1-00-2085/77-17.
5. Заказчику разместить вышеуказанные изменения в официальных источниках, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.
6. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 23.10.2017.
7. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 30.10.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

