

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7737/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.06.2024 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 «ТермоТрубКомлект» в лице <...>, действующего на основании доверенности от 13.06.2024 № 161/24, в лице <...>, действующей на основании доверенности от 13.06.2024 № 161/24, представителей ПАО «Транснефть» в лице <...>, действующей на основании доверенности от 03.11.2023 № 158, в лице <...>, действующей на основании доверенности от 06.04.2022 № 45,

рассмотрев жалобу ООО «ТермоТрубКомлект» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Транснефть» (далее — Организатор закупки) при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку деталей трубопроводов (отводы ОГ) (лот 0001-203-К-01-04760-2024) (реестровый № SBR043-2404170059, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <http://utp.sberbank-ast.ru/>, 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 Организатора закупки при проведении Закупки, направленная письмом ФАС России от 07.06.2024 № 28/49644/24.

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, 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 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 предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

Согласно доводам жалобы Организатор закупки неправомерно отклонил Заявителя от участия в Закупке.

Представитель Организатора закупки с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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

В соответствии с частью 1 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 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.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что Организатором закупки 17.04.2024 на универсальной торговой платформе АО «Сбербанк – АСТ» размещено извещение об осуществлении закупки способом запрос цен по лоту № 0001-203-К-01-04760-2024 «Детали трубопроводов (отводы ОГ)» с начальной (максимальной) ценой договора в размере 133 634 721,54 руб. с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Организатором закупки является ПАО «Транснефть», заказчиками – АО «Транснефть - Западная Сибирь», АО «Транснефть – Прикамье», АО «Транснефть – Сибирь», АО «Черномортранснефть», АО «Транснефть - Верхняя Волга», АО «Транснефть – Приволга», АО «Транснефть – Урал» (п. 6 извещения об осуществлении Закупки), оператор электронной площадки – АО «Сбербанк-АСТ».

Прием заявок окончен 06.05.2024 в 11.00 (мск).

На участие в Закупке было подано 6 заявок.

Согласно протоколу от 20.05.2024 № 0001-203-К-01-04760-2024/И победителем Закупки признан Заявитель (участник № 4).

Вместе с тем согласно протоколу от 03.06.2024 № 0001-203-К-01-04760-2024/И2 заявка Заявителя была отклонена от участия в Закупке на основании пункта 10¹.3.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее – Положение о закупке) по причине установления недостоверности содержащейся в заявке на участие в закупке информации в отношении соответствия требованиям, установленным документацией о закупке, а именно сведений в отношении документов, предоставленных Заявителем в соответствии с требованиями пункта 15.4 Инструкции для участника закупки, являющейся неотъемлемой частью документации о Закупке (далее – Инструкция).

Согласно доводам жалобы указанные действия Организатора закупки являются неправомерными, поскольку Заявитель исполнил требования пункта 15.4 Инструкции для участника закупки.

Изучив положения Закупочной документации, заслушав пояснения сторон, Комиссия установила следующее.

В силу пункта 15.4 Инструкции для участника закупки Победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты размещения итогового протокола на электронной площадке и/или в единой информационной системе, если иное не установлено законодательством в сфере закупок отдельными видами юридических лиц, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» установлено требование о предоставлении данного подтверждения. К указанным документам относятся:

- договоры, в том числе предварительные, с производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером и (или)
- гарантийные письма производителя, дистрибьютера, официального представителя и (или)
- акты приема-передачи и другие документы, подтверждающие фактическое наличие товара у победителя закупки и (или)
- дилерские сертификаты (при осуществлении закупки транспортных средств и спецтехники и запасных частей для автотранспортной техники, орг., вычислительной техники и расходных материалов и комплектующих к ней) и (или)
- другие документы, выданные производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером, гарантирующие возможность исполнения договора победителем закупки и (или)
- сертификаты (декларации) соответствия на продукцию, в соответствии с Единым перечнем продукции, подлежащей обязательной сертификации, единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (при осуществлении закупки спецодежды, спецобуви, СИЗ)

Гарантийное письмо по Форме 4.2 от производителя (генерального импортера, дилера, дистрибьютера или иного представителя интересов производителя в Российской Федерации) товаров, являющихся предметом закупки, предоставляется победителем закупки посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) не

позднее 5 (пяти) календарных дней с даты размещения итогового протокола на электронной площадке и/или в единой информационной системе, если иное не установлено законодательством в сфере закупок отдельными видами юридических лиц, по позициям, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» указано слово «Да».

В Форме 2 (столбец «Подтверждение возможности исполнения договора»), размещенной в составе документации о Закупке, по всем позициям товаров установлено требование о предоставлении данного подтверждения. При этом в отношении всех позиций товаров в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 указано слово «Да», что требует от победителя Закупки предоставления гарантийных писем по Форме 4.2.

Согласно заявке Заявителя в Форме 2 заявки предложена к поставке продукция двух производителей – АО «Лискимонтажконструкция» и АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН».

Таким образом, Заявитель как победитель закупки был обязан предоставить гарантийное письмо от производителя, дистрибьютера, официального представителя.

Комиссией установлено, Заявитель после признания его победителем Закупки сопроводительным письмом от 21.05.2024 направил в адрес организатора Закупки гарантийные письма по Форме 4.2 от вышеуказанных производителей, подтверждающие их возможность и намерение осуществить продажу (поставку) продукции в адрес Заявителя по договору, который будет заключен по результатам Закупки, в том числе, гарантийное письмо от 21.05.2024 от АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» (далее – Гарантийное письмо)

В соответствии с пунктом 3.19 Положения о закупке заказчик, организатор закупки вправе осуществить проверку достоверности предоставленных участником закупки в составе заявки на участие в закупке документов и сведений, подтверждающих соответствие участника закупки, предлагаемых им товаров, работ, услуг требованиям документации о закупке, любым не противоречащим закону способом, включая получение соответствующей информации из любых официальных источников, в т.ч. из источников в сети «Интернет», а также путем направления запросов любым юридическим и физическим лицам, обладающим необходимой информацией.

Организатором закупки в рамках проведения верификации представленных Заявителем документов, был направлен запрос в адрес АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» от 22.05.2024 с просьбой подтвердить полномочия ООО «ТТК» на поставку соединительных деталей трубопроводов производства АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» по лоту № 0001-203-К-01-04760-2024 «Детали трубопроводов (отводы ОГ)», а также распространение заводской гарантии на поставляемую продукцию. В рамках указанного запроса АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» также было проинформировано о Гарантийном письме, имеющемся в распоряжении ПАО «Транснефть».

Комиссией установлено, что в ответ на Запрос Организатора закупки было получено письмо от 23.05.2024 № 29/ТН-237 АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» о подтверждении возможности исполнения договора ООО «ТТК» по лоту № 0001-203-К-01-04760-2024 «Детали трубопроводов (отводы ОГ)».

Вместе с тем письмом от 23.05.2024 № 29/Т-24 АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН» сообщило о том, что Гарантийное письмо не предоставлялось, в свою очередь, письмо от 23.05.2024, а также иные письма, направленные Заявителем в адрес Организатора закупки в отношении лота № 0001-203-К-01-04760-2024 «Детали трубопроводов (отводы ОГ)», считаются недействительными.

На основании указанной информации, полученной от АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН», Организатором закупки была установлена недостоверность информации, содержащейся в Гарантийном письме, представленном Заявителем Организатору закупки во исполнение требований пункта 15.4 Инструкции.

Комиссией также установлено, что Заявителем было направлено письмо от 27.05.2024 № 135/24 в адрес Организатора закупки «О замене производителя», согласно которому подтверждена возможность изготовления всего объема продукции по договору, который будет заключен по результатам Закупки, одним производителем (АО «Лискимонтажконструкция») ввиду отсутствия гарантийного письма от АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН».

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Заявитель представил техническое предложение, согласно которому по ряду позиций производителем является исключительно АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН».

В свою очередь, Комиссия оценивает критически позицию Заявителя об изготовлении всего объема продукции по договору, который будет заключен по результатам Закупки, одним производителем – АО «Лискимонтажконструкция», поскольку техническое предложение является неотъемлемой частью заключаемого по результатам Закупки договора и содержит в себе по ряду позиций производителя – АО ЗСДТ «ТРУБОСТАН».

Таким образом, Заявитель не выполнил требования пункта 15.4 Инструкции для участника закупки.

В силу пункта 10¹.3.2 Положения о закупке конкурсная комиссия уполномочена отклонить заявку на участие в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора в случае установления недостоверности, содержащейся в заявке на участие в закупке, информации в отношении соответствия требованиям, установленным документацией о закупке.

При этом под недостоверными сведениями следует понимать сведения несоответствующие действительности.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Таким образом, для принятия решения о наличии в той или иной заявке недостоверных сведений Организатор закупки должен располагать неопровержимым и документальным подтверждением данного обстоятельства.

В настоящем случае факт представления Заявителем недостоверных сведений, а именно сведений, которые не имели места в действительности, нашел свое подтверждение, а равно у Организатора закупки имелись правовые основания для отстранения заявки Заявителя.

Следует также отметить, что в силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность, в связи с чем, подавая заявку на участие в Закупке, участник несет риск отклонения его заявки либо наступления иных неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований конкурсной документации к порядку оформления включаемых в заявку документов и сведений.

В этой связи Комиссия отмечает, что ответственность за предоставление на дату подачи заявки актуальной информации в составе заявки на участие в закупке лежит на участнике.

Учитывая, что в заявке Заявителя содержалась недостоверная информация в отношении Гарантийного письма, комиссией Организатора закупки принято правомерное решение об отклонении заявки Заявителя на участие в Закупке на основании пункта 10¹.3.2 Положения о закупке.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что доводы жалобы не нашли своего фактического подтверждения в данной части.

Относительно довода Заявителя об исправлении технической ошибки в протоколе заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» от 20.05.2024 № 0001-203-К-01-04760-2024/И, Комиссия сообщает следующее.

Пунктом 3.29 Положения о закупке предусмотрено право конкурсной комиссии на исправление допущенных в решении (протоколе) конкурсной комиссии опечаток, опечаток или технических ошибок, в том числе по вопросам допуска и/или отклонения участников закупки (по своей инициативе или по заявлению участников закупки).

Внесение исправлений в решение (протокол) конкурсной комиссии рассматривается на заседании конкурсной комиссии и отражается в протоколе заседания конкурсной комиссии.

Таким образом, протоколом от 31.05.2024 № 0001-203-К-01-04760-2024/И (изменение № 1) была исправлена техническая ошибка, в результате которой в первоначальном итоговом протоколе была указана информация об отклонении заявки участника № 2 на основании пункта 10¹.3.2 Положения о закупке по причине наличия у участника закупки на дату подведения итогов перед Организатором закупки либо ОСТ неисполненных просроченных более 30 дней договорных обязательств (подтвержденных претензиями и/или решениями судов) по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, возврату аванса. В действительности по состоянию на 20.05.2024 у участника № 2 отсутствовали неисполненные просроченные более 30 дней договорные обязательства.

Обратного Заявителем не доказано.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о признании данного довода необоснованным.

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 заказчика 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТермоТрубКомлект» (ИНН: 9725050020; ОГРН:1217700214984) на действия ПАО «Транснефть» (ИНН:7706061801; ОГРН:1027700049486) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 10.06.2024 № НП/23044/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.