

20.11.2015

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

«<...>»,

в отсутствие:

«<...>»;

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «БПВ-Ост» (далее – ООО «БПВ-Ост», Заявитель) на действия акционерного общества «Газпромнефть-Транспорт» (далее – АО «Газпромнефть-Транспорт», Общество, Ответчик, Заказчик) при проведении открытого отбора организации, способной выполнить поставку полуприцепов-цистерн для нужд АО «Газпромнефть-Транспорт» в 2016 году (реестровый номер <...> -0058-052-15) (далее – Отбор № 3-0058-052-15, Закупка),

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

при участии представителя Ответчика – «<...>» (доверенность от 08.09.2015 № 172/15, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 12.11.2015 № 10400), который считает, что Заказчиком при проведении Отбора № 3-0058-052-15 были нарушены положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В обоснование своей позиции Заявитель указывает следующее.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам,

информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки.

Вместе с тем, при описании объекта Закупки Заказчик включил:

– в пункт 10.2.8 Технического задания на поставку полуприцепов-цистерн для нужд АО «Газпромнефть-Транспорт» в 2016 году (далее – Техническое задание) опорное устройство «JOST»;

– в пункт 10.2.16 Технического задания трехосную односкатную пневматическую подвеску производства «SAF»;

– в пункт 10.2.21 Технического задания шины производства «Michelin», «Bridgestone», «Fulda»;

– в пункт 10.2.29.10 Технического задания краны слива «JOUKA».

В свою очередь «JOST», «SAF», «Michelin», «Bridgestone», «Fulda» в соответствии с частью 1 статьи 1482 Гражданского кодекса Российской Федерации являются товарными знаками.

Исключительное право владельца на товарный знак определяется в отношении товаров и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак. Продажа продукции с товарным знаком, используемым без разрешения его владельца, является нарушением прав на товарный знак (пункт 2, 4 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.07.1997 № 19, определение Конституционного Суда Российской Федерации от 20.12.2001 № 287-О).

В некоторых случаях, документация о закупке может содержать указание на товарные знаки, но только в отношении товаров, поставка которых не является предметом контракта. То есть данные товары являются сопутствующими и их предполагается использовать при выполнении работ (оказании услуг) по контракту.

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

По мнению Заявителя, несоблюдение принципа обеспечения конкуренции, установленного статьей 8 Закона о контрактной системе, усматриваются в следующих пунктах Технического задания:

– в пункте 10.2.16 Технического задания, Заказчик указал одно из требований к комплектации и характеристикам транспортного средства: наличие трехосной односкатной пневматической подвески конкретного производителя под торговой

маркой «SAF». Указание в Техническом задании на конкретного производителя подвески является нарушением законодательства и подрывает базовые принципы обеспечения конкуренции и принципы единства контрактной системы в сфере закупок. Контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

В данном случае, как указывает Заявитель, нарушаются права ООО «БПВ-Ост», как одного из ведущих мировых производителей «интеллектуальных» систем ходовой части для прицепов и полуприцепов, работающих на российском рынке.

– в пункте 7.1 Технического задания переход права собственности осуществляется на сервисных станциях поставщика, находящихся в пределах не более 30 км. от города поставки, указанных в пункте 6 Технического задания;

– в пункте 10.2.17 Технического задания в требованиях к комплектации и характеристикам транспортного средства, указывается конкретное расстояние между осями 1310 мм.

Согласно Правилам перевозки грузов автомобильным транспортом, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2011 № 272 «Об утверждении Правил перевозок грузов автомобильным транспортом», допустимое расстояние между осями от 1300 мм до 1800 мм;

– в пункте 10.2.34 Технического задания межсекционные перегородки сферической формы, выполненные без сварных соединений (из цельного листа), и соответствующие требованиям пункта 6.8.2.1.22 ДОПОГ.

Вместе с тем, согласно пункту 2 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, Заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться одним из следующих правил: использование, если это возможно, при составлении описания объекта закупки стандартных показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических и качественных характеристик объекта закупки, установленных в соответствии с техническими регламентами, стандартами и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Если заказчиком при описании объекта закупки не используются такие стандартные показатели, требования, условные обозначения и терминология, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, обозначений и терминологии.

В силу части 2 статьи 33 Закона о контрактной системе документация о закупке в соответствии с требованиями, указанными в части 1 настоящей статьи, должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемого товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей, а также значения показателей, которые не могут изменяться.

На основании вышеизложенного Заявитель просит признать жалобу обоснованной, а также выдать АО «Газпромнефть-Транспорт» предписание об устранении нарушений действующего законодательства при проведении Отбора № 3-0058-052-15.

К жалобе Заявителя приложены копии следующих документов:

- инструкции по участию в Отборе № 3-0058-052-15;
- информационного письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 27.10.2015 № 3-0058;
- технического задания от 22.10.2015.

2. На основании запроса Омского УФАС России (исх. от 17.11.2015 № 05-10623) Ответчиком представлены надлежащим образом заверенные копии:

- справки об операциях, проведенных по лицевому счету за период 22.10.2014-18.11.2015;
- списка зарегистрированных лиц в реестре владельцев ценных бумаг по состоянию на 06.07.2015;
- Стандарта Организации АО «Газпромнефть-Транспорт», а именно Порядка организации и проведения конкурентного отбора (с приложением);
- приказа от 02.09.2013 № 145 (с приложением);
- приказа от 08.09.2015 № 410-П (с приложением);
- технического задания от 22.10.2015;
- письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 08.10.2015 № 5/839;
- информационного письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 27.10.2015 № 3-0058;
- информационного письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 16.11.2015 № 3-0058/п;
- письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 19.11.2015 № 5/968;
- скриншота с сайта www.zakupki.gov.ru.

На заседании Комиссии 20.11.2015 представитель Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласилась, высказалась согласно возражениям АО «Газпромнефть-Транспорт» на жалобу ООО «БПВ-Ост» (вх. Омского УФАС России от 20.11.2015 № 10690), отметив следующее.

Согласно статье 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд.

Под государственным заказчиком при этом понимается государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным

законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки (статья 3 Закона о контрактной системе).

Под муниципальным заказчиком понимается муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки (статья 3 Закона о контрактной системе).

В период проведения АО «Газпромнефть-Транспорт» Отбора № 3-0058-052-15 единственным учредителем АО «Газпромнефть-Транспорт» являлось ПАО «Газпром нефть», что подтверждается списком зарегистрированных лиц в реестре владельцев ЦБ АО «Газпромнефть-Транспорт».

Таким образом, АО «Газпромнефть-Транспорт» не относится к государственным или муниципальным заказчикам, не осуществляет закупки за счет бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, в связи с чем не обязано соблюдать требования Закона о контрактной системе при осуществлении закупок товаров, работ, услуг.

Кроме того, представитель Ответчика отметила, что АО «Газпромнефть-Транспорт» не является субъектом исполнения Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Частью 2 статьи 1 Закона о закупках установлен перечень юридических лиц, на которых распространяется действие данного закона, а также перечень тех юридических лиц, на которых действие Закона о закупках не распространяется.

Так, в соответствии с частью 2.1 статьи 1 Закона о закупках действие настоящего Федерального закона не распространяется на юридические лица, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности не превышает пятьдесят процентов, на их дочерние хозяйственные общества и дочерние хозяйственные общества последних, а именно на:

– дочерние хозяйственные общества указанных в пункте 2 настоящей части дочерних хозяйственных обществ, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами (в том числе иными дочерними хозяйственными обществами основных хозяйственных обществ) основных хозяйственных обществ указанных дочерних хозяйственных обществ составляет не более чем 5% суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе.

Представитель Ответчика указала, что АО «Газпромнефть-Транспорт» является дочерним обществом ПАО «Газпром нефть» и не оказывало услуг, не реализовывало товары в адрес ПАО «Газпром» на сумму более чем 5% суммы

выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой деятельности. Соответствующие сведения об объеме выручки размещены в единой информационной системе в сети «Интернет» на сайте www.zakupki.gov.ru.

Вместе с тем, как отмечает представитель Ответчика, положения Закона о закупках не содержат прямого запрета на указание в документации о закупке на товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования, патенты, полезные модели, промышленные образцы, наименование места происхождения товара или наименование производителя.

Таким образом, при осуществлении Отбора № 3-0058-052-15, учитывая, что АО «Газпромнефть-Транспорт» не является субъектом, на который распространяется действие Закона о закупках, Закона о контрактной системе, Общество руководствовалось локальными документами, а именно:

– Стандартом СК-GS.05.02.01 «Порядок организации и проведения конкурентного отбора»;

– Положением о конкурсной комиссии ОАО «Газпромнефть-Транспорт».

Согласно пункту 8.4 Положения о конкурсной комиссии ОАО «Газпромнефть-Транспорт» комиссия вправе устанавливать требования к участникам конкурентного отбора, закупаемой продукции, условиям ее поставки и определять перечень необходимых документов, подтверждающих (декларирующих) соответствие этим требованиям.

Следовательно, как считает представитель Ответчика, указание АО «Газпромнефть-Транспорт» в документации Отбора № 3-0058-052-15 на необходимость определения организации, способной осуществить поставку товара в соответствии с четко обозначенной спецификацией и требованиями, предъявляемым к сервисным станциям поставщика, полностью соответствуют действующему законодательству Российской Федерации.

Таким образом, как указывает представитель Ответчика, в действиях АО «Газпромнефть-Транспорт» отсутствуют признаки нарушения действующего законодательства. Доводы ООО «БПВ-Ост», изложенные в жалобе от 10.11.2015 № 74 (вх. Омского УФАС России от 12.11.2015 № 10400), не нашли своего подтверждения.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на сайте ПАО «Газпром нефть» www.tender.gazprom-neft.ru (далее – официальный сайт) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено, что 27.10.2015 на официальном сайте АО «Газпромнефть-Транспорт» разместило информацию о проведении открытого отбора организации, способной выполнить поставку полуприцепов-цистерн для нужд АО «Газпромнефть-Транспорт» в 2016 году (реестровый номер <...> -0058-052-15).

Как следует из информационного письма АО «Газпромнефть-Транспорт» от 27.10.2015 № 3-0058 дата начала приема предложений – 27.10.2015. Дата окончания приема предложений – 17.11.2015. Дата вскрытия конвертов с предложениями – 17.11.2015.

Согласно информационному письму от 16.11.2015 № 3-0058/п прием предложений продлен по 24.11.2015. Дата вскрытия конвертов с предложениями – 24.11.2015.

Как следует из письменных пояснений АО «Газпромнефть-Транспорт» (вх. Омского УФАС России от 20.11.2015 № 10691) заявок на участие в Отборе № 3-0058-052-15 не поступало.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителя Ответчика, Комиссия прекращает рассмотрение жалобы по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Частью 2 статьи 1 Закона о закупках установлен перечень юридических лиц, на которых распространяется действие данного закона, а также перечень тех юридических лиц, на которых действие Закона о закупках не распространяется.

Так, в соответствии с частью 2.1 статьи 1 Закона о закупках действие настоящего Федерального закона не распространяется на юридические лица, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности не превышает пятьдесят процентов, на их дочерние хозяйственные общества и дочерние хозяйственные общества последних, а именно на:

– субъекты естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, если общая выручка соответственно таких субъектов, организаций от деятельности, относящейся к сфере деятельности естественных монополий, и от указанных видов деятельности составляет не более чем десять процентов общей суммы выручки соответственно от всех видов осуществляемой ими деятельности за предшествующий календарный год, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – единая информационная система);

– дочерние хозяйственные общества субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых

отходов, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами и их иными дочерними хозяйственными обществами составляет не более чем 5% суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе;

– дочерние хозяйственные общества указанных в пункте 2 настоящей части дочерних хозяйственных обществ, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами (в том числе иными дочерними хозяйственными обществами основных хозяйственных обществ) основных хозяйственных обществ указанных дочерних хозяйственных обществ составляет не более чем 5% суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в единой информационной системе.

Согласно выписке из реестра владельцев ценных бумаг АО «Газпромнефть-Транспорт», владельцем 100 000 обыкновенных именных акций АО «Газпромнефть-Транспорт», что составляет 100% долю АО «Газпромнефть-Транспорт», является ПАО «Газпром нефть».

При этом, ПАО «Газпром нефть» является дочерним хозяйственным обществом ПАО «Газпром».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ПАО «Газпром», ПАО «Газпром» является субъектом естественных монополий и относится к числу лиц, указанных в пункте 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках.

На официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru> размещена информация об объеме выручки дочернего хозяйственного общества АО «Газпромнефть-Транспорт» от закупок товаров, работ, услуг основным обществом и иными дочерними обществами основного общества составляет менее чем 5 процентов суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой АО «Газпромнефть-Транспорт» деятельности.

Следовательно, в соответствии с пунктом 3 части 2.1 статьи 1 Закона о закупках, действие Закона о закупках не распространяется на АО «Газпромнефть-Транспорт».

Как следует из представленных АО «Газпромнефть-Транспорт» документов, порядок проведения Закупки регулировался, в том числе:

- Стандартом Организации АО «Газпромнефть-Транспорт», а именно Порядком организации и проведения конкурентного отбора;
- Положением о конкурсной комиссии АО «Газпромнефть-Транспорт».

Таким образом, учитывая, что проведение Отбора № 3-0058-052-15 не является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, действие Закона о закупках не распространяется на АО «Газпромнефть-Транспорт», у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя на действия (бездействие) Заказчика в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно статье 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд.

В силу статьи 3 Закона о контрактной системе под государственным заказчиком при этом понимается государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки.

Под муниципальным заказчиком понимается муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

Таким образом, действие Закона о контрактной системе не распространяется на АО «Газпромнефть-Транспорт».

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение жалобы общества с ограниченной ответственностью «БПВ-Ост» на действия акционерного общества «Газпромнефть-Транспорт» при проведении открытого отбора организации, способной выполнить поставку полуприцепов-цистерн для нужд АО «Газпромнефть-Транспорт» в 2016 году (реестровый номер <...> -0058-052-15).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

«<...>»

Члены Комиссии:

«<...>»