

РЕШЕНИЕ

по делу № 013/07/3-75/2021

г.

Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «3» марта 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «5» марта 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Мордовского УФАС России,

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; <...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России, при участии посредством видеоконференцсвязи:

представителя общества с ограниченной ответственностью «ГазОЙЛ» (далее – Заявитель, ООО «ГазОЙЛ») – <...> (доверенность от 02.03.2021 № 02/03/21),

п р е д с т а в и т е л я акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация» (далее – Организатор закупки, АО «ОПК») – <...> (доверенность от 20.11.2020 № 190),

в отсутствие представителя публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод» (далее – Заказчик, ПАО «КЭМЗ») – ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие лица (вх. № 950 от 03.03.2021),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») жалобу ООО «ГазОЙЛ» (вх. № 792 от 19.02.2021, № 870 от 25.02.2021) на действия Заказчика – Публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод», Организатора закупки – Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация»

на решение закупочной комиссии при проведении тендера в электронной форме «Поставка автомобильного топлива с использованием топливных карт на 2021 г. для нужд публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод» (извещение на сайте [https:// etprf.ru/](https://etprf.ru/) № 0652-2021-00098-01),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ООО «ГазОйл» (вх. № 792 от 19.02.2021, № 870 от 25.02.2021) на действия Заказчика – Публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод», Организатора закупки – Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация» на решение закупочной комиссии при проведении тендера в электронной форме «Поставка автомобильного топлива с использованием топливных карт на 2021 г. для нужд публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод» (извещение на сайте <https:// etprf.ru/> № 0652-2021-00098-01).

В связи с поступлением жалобы ООО «ГазОйл» (вх. № 792 от 19.02.2021, № 870 от 25.02.2021) Мордовским УФАС России на основании части 11 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» в адрес Заявителя, Заказчика и Организатора закупки было направлено уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов № 455 от 26.02.2021 г. рассмотрение жалобы было назначено на 15 часов 00 минут 2 марта 2021.

Для получения дополнительной информации Комиссией Мордовского УФАС России рассмотрение жалобы ООО «ГазОйл» (вх. № 792 от 19.02.2021, № 870 от 25.02.2021) было перенесено на 12 часов 00 минут 3 марта 2021.

Как следует из жалобы Заявителя на официальном сайте <http://etprf.ru/> уполномоченной специализированной организацией АО «ОПК» 28.01.2021 было размещено извещение о проведении тендера в электронной форме № 0652-2021-00098-01 «Поставка автомобильного топлива с использованием топливных карт на 2021 г. для нужд публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод», Заказчиком которого является ПАО «КЭМЗ».

В соответствии с протоколом от 11.02.2021 № 0652-2021-00098-01-1 закупочной комиссией к участию в закупке допущены две заявки – № 217655 от 08.02.2021, № 220270 от 08.02.2021.

В соответствии с протоколом от 16.02.2021 № 0652-2021-00098-01-2 к критериям оценки/показателям критерия оценки относится:

1. Цена договора или цена за единицу продукции;
2. Квалификация участника закупки (обеспеченность материально-техническими ресурсами; наличие опыта по успешной поставке).

По первому критерию участники закупки предложили равные условия в виду этого закупочная комиссия начислила одинаковую сумму баллов каждому из допущенных участников, а именно по 100 баллов.

По второму критерию участнику № 220270 закупочная комиссия начислила 37,5 баллов, а участнику № 217655 – Заявителю баллы не начислила.

В соответствии с указанной ранжировкой заявок победителем закупки был признан участник с идентификационным номером 220270, заявка которого заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора: как предельно возможная сумма всех платежей по договору, составляет 14 995 545 руб. 00 коп. (с НДС); процент скидки – 2 %, с объемом поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, сроком исполнения договора: в течение 12 месяцев с момента подписания договора.

По мнению Заявителя, уполномоченный организатор закупки ненадлежащим образом оценил представленные в закупку документы, подтверждающие квалификацию Заявителя, в результате чего нарушил требования ФЗ «О защите конкуренции».

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив пояснения от 01.03.2021 № 34/1442 (вх. № 937 от 02.03.2021), согласно которым ПАО «КЭМЗ» в соответствии с Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение) отнесено к заказчикам II группы, закупки которых не регулируются Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Организатор закупки также не согласился с доводами жалобы, представив возражения (вх. № 937 от 02.03.2021), согласно которым ПАО «КЭМЗ» не является субъектом Закона № 223-ФЗ и осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Положением. Форма проведения закупки «тендер» не является торгами согласно нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и Положения.

Кроме того, Организатор закупки указывает, что по подкритерию №1 (обеспеченность материально-техническими ресурсами, необходимыми для исполнения обязательств по договору) Заявителем в своей заявке представлена Справка о материально-технических ресурсах, составленная не по форме, установленной в подразделе 7.4 Документации о закупке, и не содержащая сведений о количестве точек обслуживания, принадлежащих участнику на праве собственности или на ином законном основании, предлагаемых для обслуживания заказчика и принимающих топливные карты участника, по маршрутам, указанным в Порядке. Таким образом, Заявителем не представлена информация о количестве точек обслуживания по указанным в соответствии с приложением № 2 к информационной карте Документации о закупке «Порядок оценки и

сопоставления заявок» (далее – Порядок) маршрутам, что является предметом оценки по подкритерию №1. По данному критерию заявке, поданной на участие Заявителем, закупочной комиссией присвоено 0 баллов.

По подкритерию №2 (наличие опыта по успешной поставке продукции сопоставимого характера и объема) Заявитель в своей заявке представил Справку о наличии опыта с приложением следующих документов:

- по п. 1, 2, 3, 9, 10, 11, 12, 13 Справки – копии договоров и акты сверки;

- по п. 4, 6 Справки – копии договоров;

- по п. 5, 7, 8 Справки – акты сверки.

Согласно Порядку, акт сверки взаиморасчетов не входит в перечень документов, подтверждающих наличие опыта по успешной поставке продукции.

Акт сверки взаиморасчетов не является обязательным документом для участников гражданского оборота и его составление не регламентируется законодательством. Это бухгалтерский документ, отражающий состояние взаимных расчетов между сторонами на определенную дату, составляемый с целью устранения неточностей и исправления ошибок в бухгалтерском учете.

Акт сверки не является первичным учетным документом, так как не соответствует требованиям статьи 9 Федерального закона от 06.12.2011 №402-ФЗ «О бухгалтерском учете», и не может являться документом, подтверждающим исполнение договорных обязательств участников договорных отношений.

Информация об опыте Заявителя, указанная в п. 1, 2, 3, 5, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13 Справки о наличии опыта, не была учтена закупочной комиссией при оценке заявки по подкритерию №2, так как предоставленные акты сверки не являются документами, подтверждающими факт поставки товара и исполнения договоров надлежащим образом. Кроме того, акты сверки не содержат сведений об отсутствии фактов взыскания неустойки (штрафа, пени), судебных разбирательств, по которым участник закупки выступает ответчиком, что является условием успешной поставки и указано в Порядке. Кроме того, по п. 5, 7, 8 Справки о наличии опыта не приложены копии договоров, которые предусмотрены в качестве обязательных подтверждающих документов в Порядке. Также информация об опыте, указанная в п. 5, 7, 8 Справки о наличии опыта не соответствует требованиям Порядка, так как по соответствующим договорам осуществлялась поставка исключительно бензина, тогда как в соответствии с Порядком под продукцией сопоставимого характера для целей настоящей документации понимается поставка бензина и дизельного

топлива на заправочных станциях с использованием топливных карт. По п. 4, 6 Справки о наличии опыта документы, подтверждающие факт поставки товара не предоставлены в составе заявки, поданной на участие в Закупке Заявителем. В соответствии с п. 4.16.4 Документации о закупке, оценка и сопоставление заявок производится закупочной комиссией только на основании анализа представленных в составе заявок документов и сведений. Таким образом, в соответствии с требованиями Документации о закупке заявке, поданной на участие в Закупке Заявителем, по подкритерию №2 закупочной комиссий присвоено 0 баллов.

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия Мордовского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений. Следовательно, заказчиками по смыслу Закона № 223-ФЗ могут являться только те лица, которые прямо указаны в части 2 статьи 1 Закона № 223-ФЗ.

В части 2 статьи 1 Закона № 223-ФЗ указан перечень лиц, для которых данный Закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к их закупке, в том числе:

1. Государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2. Дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в

пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3. Дочерние хозяйственные общества, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам и так далее;

4. Бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о закупках и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона;

5. Государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 Закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 Закона;

6. Федеральными государственными унитарными предприятиями, имеющими существенное значение для обеспечения прав и законных интересов граждан Российской Федерации, обороноспособности и безопасности государства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации по согласованию с Администрацией Президента Российской Федерации, за исключением случаев осуществления такими предприятиями закупок за счет субсидий, предоставленных из федерального бюджета на осуществление на территории Российской Федерации капитальных вложений в объекты капитального строительства государственной собственности Российской Федерации и (или) на приобретение на территории Российской Федерации объектов недвижимого имущества в государственную собственность Российской Федерации.

Перечень лиц, на которых распространяется действие Закона № 223-ФЗ, является исчерпывающим.

Согласно сведениям, представленным АО «ОПК» (вх. № 949 от 03.03.2021) акционерами ПАО «КЭМЗ» являются следующие лица (с долей 2 и более % от уставного капитала):

- <...> с долей в уставном капитале 8,156930%;

- <...> с долей в уставном капитале 8,800584%;

- АО «Росэлектроника» с долей в уставном капитале 49,999892% (доверительное управление АО «Концерн «ВЕГА»);

- Небанковская кредитная организация акционерное общество «Национальный расчетный депозитарий» с долей в уставном капитале 3,768553%;

- ООО «РАДАР Л» с долей в уставном капитале 9,999935%.

Остальные акции распределены между миноритарными акционерами.

Указанные сведения подтверждаются списком лиц, владеющих 2 и более % от уставного капитала от 05.10.2020 № РТ-1591-2020/СВР-0073.

Государственная корпорация «Ростех», имеющая 100%-е участие в уставном капитале АО «Росэлектроника», в силу части 1 статьи 2 Федерального закона от 23 ноября 2007 года № 270-ФЗ «О Государственной корпорации по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех» не выступает от лица Российской Федерации, так как Государственная корпорация по содействию разработке, производству и экспорту высокотехнологичной промышленной продукции «Ростех» (далее – ГК «Ростех») является юридическим лицом, созданным Российской Федерацией в организационно-правовой форме государственной корпорации.

Согласно части 1 статьи 7.1 Федерального закона от 12 января 1996 года №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (далее – Закон 7-ФЗ), государственной корпорацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная Российской Федерацией на основе имущественного вноса и созданная для осуществления социальных, управленческих или иных общественно полезных функций.

Таким образом, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона №223-ФЗ ПАО «КЭМЗ» не имеет организационно-правовую форму «государственная корпорация», не является субъектом естественных монополий, а также не является хозяйственным обществом, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, поскольку в уставном капитале АО «Росэлектроника» нет доли участия Российской Федерации.

Отсутствие государственного участия в АО «Росэлектроника» подтверждается арбитражной практикой, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.02.2018 по делу №А40-152728/17.

Таким образом, ПАО «КЭМЗ» не относится к лицам, перечисленным в части 2 статьи 1 Закона №223-ФЗ.

Кроме того, в соответствии с директивными указаниями ГК «Ростех» на заседании совета директоров ПАО «КЭМЗ» (протокол от 20.07.18 № 1) принято решение о присоединении с 1 сентября 2018 года к Единому положению о закупке Государственной корпорации «Ростех», утверждённому Наблюдательным советом ГК «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2), в его действующей редакции с учётом всех дальнейших изменений и дополнений, а также правовых актов ГК «Ростех», регламентирующих

вопросы закупочной деятельности, в том числе, издаваемых в его развитии.

В соответствии с разделом «Термины и определения» Положения под заказчиком понимается Корпорация или организации, корпорации, для удовлетворения потребностей которых осуществляется закупочная деятельность в соответствии с Положением и от имени которой заключается договор по итогам процедуры закупки. Согласно Положению в процессе осуществления закупочной деятельности заказчики делятся на 2 группы: 1 группа – заказчики, закупки которых регулируются Законом № 223-ФЗ и Положением; 2 группа – заказчики, закупки которых не регулируются Законом № 223-ФЗ, но регламентируются положением.

Согласно требованиям Положения ПАО «Ковылкинский электромеханический завод» является заказчиком 3-го уровня II группы, не попадающей под действие Закона №223-ФЗ.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» по правилам указанной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 № 223-ФЗ, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Статья 23 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает полномочия антимонопольного органа, в которые не входит контроль за проведением закупок лицами, не обязанными проводить закупки в силу закона, не предусмотрено таких полномочий и статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, контроль за соблюдением Заказчиком требований Положения не входит в полномочия антимонопольного органа.

На основании изложенного, руководствуясь Законом № 223-ФЗ, в соответствии со статьей 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Мордовского УФАС России,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «ГазОйл» (вх. № 792 от 19.02.2021, № 870 от 25.02.2021) на действия Заказчика – Публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод», Организатора закупки – Акционерного общества «Объединенная приборостроительная корпорация» на решение закупочной комиссии при проведении тендера в электронной форме

«Поставка автомобильного топлива с использованием топливных карт на 2021 г. для нужд публичного акционерного общества «Ковылкинский электромеханический завод» (извещение на сайте [https:// etprf.ru/](https://etprf.ru/) № 0652-2021-00098-01) без рассмотрения.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.