РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 13 апреля 2017 года г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 18 апреля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07. 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа № 114 от 24.10.2016 г. в составе:

Председатель комиссии:

<...> – <...>

Члены комиссии:

<...> – <...>

<...> – <...>

в присутствии представителя ООО «ЛЕГПРОМ СНАБЖЕНИЕ» (далее по тексту — Заявитель) по доверенности <...> – <...>

в присутствии представителей ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск» (далее по тексту — Заказчик) - по доверенности <...> – <...> и по доверенности <...> – <...>

рассмотрев жалобу ООО «ЛЕГПРОМ СНАБЖЕНИЕ» (вх. от 27.03.2017 № 493-ж),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, при проведении запроса цен «Оборудование для анализа газов для ООО «РН-Юганскнефтегаз», извещение на сайтах http://zakupki.rosneft.ru и http//rn.tektorg.ru № 18225-1.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 30.03.2017 № 02/МО-1943). Рассмотрение жалобы назначено на 05.04.2017 г.

Из содержания жалобы следует, что Заказчиком в закупочной документации установлены требования, противоречащие законодательству в сфере защиты конкуренции и законодательству в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а именно:

1. Заказчиком установлено требование о наличии у участника действующих разрешительных документов по предмету закупки на этапе подготовки и подачи заявки.

2. Заказчиком установлено требование о наличии опыта поставки товара по предмету закупки.

3. Отсутствие отрицательного заключения по результатам технического аудита производства за период 12 месяцев до даты начала закупки.

4. Отсутствие в течение последних 24 месяцев до даты начала закупочных процедур, случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ОАО НК «Роснефть» или ее дочерними обществами.

5. Требование об отсутствии процессуальных решений правоохранительных органов в отношении руководителя (собственника) Поставщика/Участника закупки, принятых по фактам мошеннических действий.

6. Требование об отсутствии судебных решений о применении в отношении руководителя, члена коллегиального органа или главного бухгалтера действующего наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, в том числе, административного наказания в виде дисквалификации, срок наказания по которым не истек.

7. Требование об отсутствии судебных решений о взысканиях с участника закупки по договорным и иным обязательствам.

Кроме того, согласно протоколу от 21.03.2017 № ЗК (МТР ОГ)-21-03-2017 Заявителю отказано в допуске к участию в конкурентной процедуре, в связи с тем, что Заявитель не соответствует квалификационным требованиям на основании пункта 3.2.1 Блока 3, документации о закупке.

Учитывая вышеизложенное, Заявитель просит признать в действиях Заказчика нарушения требований законодательства в сфере защиты конкуренции и законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Рассмотрение состоялось в назначенную дату и время.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу о необходимости продления срока принятия решения по жалобе, в связи с необходимостью запроса дополнительной информации для всестороннего рассмотрения жалобы.

Учитывая вышеизложенное, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, принято решение о продлении срока принятия решения по жалобе вх. от 27.03.2017 № 493-ж, и о назначении рассмотрения жалобы **на «13» апреля 2017 г. в «11» час. «30» мин.**, по адресу: г. Ханты-Мансийск, ул. Мира, 27, зал заседаний.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением Компании о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным Решением совета директоров ОАО «НК «Роснефть» от 03.04.2015, протоколом от 06.04.2015 № 27, введено в действие 20.05.2015 приказом от 26.05.2015 № 230 (далее — Положение о закупках).

29.09.2016 на сайтах http://zakupki.rosneft.ru и http//rn.tektorg.ru Заказчиком опубликовано извещение № 18225-1 о проведении запроса цен «Оборудование для анализа газов для ООО «РН-Юганскнефтегаз».

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке). 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 части доводов Заявителя о нарушении Заказчиком Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России сообщает следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках, настоящий Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными 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, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, 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) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

4) бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального 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 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок:

а) за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное;

б) в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения;

в) за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных на оказание и оплату

медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Единственным учредителем ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск» является ООО «РН-Сервис».

Учредителями ООО «РН-Сервис» являются следующие юридические лица:

1. ОАО НК «Роснефть» с долей участия 50,60 %.

2. ООО «Нефть-Актив» с долей участия 19,42%.

3. ООО «РН-Юганскнефтегаз» с долей участия 1,81 %.

4. ООО «РН-Краснодарнефтегаз» с долей участия 8,66 %.

5. ООО «РН-Пурнефтегаз» с долей участия 8,42 %.

6. ООО «РН-Северная нефть» с долей участия 5,35 %.

7. ООО «Сахалинморнефтегаз» с долей участия 2,74 %.

8.ООО «РН-Ставропольнефтегаз» с долей участия 3 %.

Таким образом в уставном капитале ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск» доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования не превышает 50 %.

Кроме того, ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск» не осуществляет виды деятельности, относящиеся к сфере деятельности естественных монополий и регулируемые виды деятельности, указанные в Законе о закупках.

Учитывая вышеизложенное, ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск» не подпадает под действия Закона о закупках, следовательно нормы законодательства в сфере товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц Заказчиком не нарушены.

В соответствии с пунктом 3.2.2 Блок 2 Закупочной документации, Заказчиком установлено требование о наличии у участника действующих разрешительных документов по предмету закупки в соответствии с законодательством РФ.

На основании пункта 3.3.1 закупочной документации, требования к продукции и подтверждающим документам указаны в Техническом задании (Блок 7 Документации) и Форме технического предложения, кроме того, устанавливаются дополнительные требования к продукции и подтверждающим документам, входящим в техническую часть заявки.

Между тем, установление требования о наличии у участника действующих разрешительных документов по предмету закупки в соответствии с законодательством РФ на этапе подготовки и подачи заявки ограничивает круг участников запроса цен, а также соответствие указанным требованиям зависит от волеизъявления Заказчика.

Согласно пункту 3.2.2 Блока 2 Закупочной документации, Заказчиком также установлено требование, что участник закупки, не являющийся производителем, должен обладать опытом поставки товара по предмету закупки на протяжении не менее 1 года в течение последних 3-х лет, предшествующих дате начала закупочной процедуры. При этом, требования к опыту изготовления товара, предъявляемые к Производителю, должны соответствовать вышеуказанным требованиям, в том числе и требования по обеспечению гарантийных обязательств производителя.

Подтверждением соответствия указанному требования является предоставление следующих документов:

Референс лист по опыту поставки МТР за подписью руководителя участника закупки, копии договоров без указания цены с указанием объема производства и поставки МТР аналогичного предмету закупочной процедуры, с разбивкой по годам, заверенный оригинальной печатью. Договор между Производителем и Участником закупки (дилерский, дистрибьюторский и т.п.) с условием о сохранении гарантийных обязательства Производителя в отношении МТР при реализации МТР, являющихся предметом закупки, третьему лицу, либо письмо от Производителя о подтверждении гарантийных обязательства на МТР, являющихся предметом закупки, и предлагаемых к поставке участником закупки. В целях подтверждения полномочий подписанта должны быть представлены копии соответствующих документов (приказ о назначении или доверенность).

Вместе с тем, в отсутствие обязанности производителя как-либо реагировать на обращения участников закупки на соответствующие запросы, возможность участников закупки сформировать заявочные материалы в соответствии с требованиями пункта 3.2.2 Документации всецело зависит от волеизъявления третьего лица - производителя закупаемого товара.

Согласно пункту 3.2.2 Блока 2 Закупочной документации, Заказчиком также установлено требование об о**тсутствии отрицательного заключения по результатам технического аудита производства за период 12 месяцев до даты начала закупки.**

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить, что понимается под "техническим аудитом" и в каком порядке он проводится, какой срок его проведения

В пункте 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации к участникам Запроса цен установлено требование об отсутствии в течение последних 2 (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок и в течение проведения закупочной процедуры случаев судебных разбирательств в

качестве ответчика с ПАО "Н" или Обществом Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО "Н" или Обществами Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора.

Вместе с тем, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники, имеющие судебные разбирательства с ПАО "Н" или Обществом Группы, так и с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО "Р" ПАО "Г", ПАО "Т") не может быть применено в равной степени к двум участникам, так как один из участников подлежит отклонению, а другой к допуску к участию в закупке, при этом имея судебные разбирательства с иными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участника, Запроса цен ограничивает круг участников Запроса цен, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

При этом, из Документации не представляется возможным определить, какие именно документы подтверждают соответствие указанному требованию, какие разрешения являются необходимыми для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения участника, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации, поскольку в столбце 3 пункта 1 Блока 8 отсутствует перечень документов, предоставление которых Заказчику необходимо.

Кроме того, согласно пункту 8 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства Великобритании и любой иной страны, где Компания ведет или планирует вести деятельность в сфере противодействия коррупционной деятельности и мошенничеству, в том числе, в деятельности поставщика должны отсутствовать признаки корпоративного мошенничества и коррупционных действий, поставщик не должен быть включен в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения о причастности к экстремистской деятельности или терроризму.

Вместе с тем, ни закупочная документация, ни Положение о закупке не определяют, что относится к вышеуказанным признакам и каким образом Заказчик будет устанавливать данные признаки. Кроме того, уполномоченным на то органом, в соответствии законодательством Российской Федерации, является исключительно Правохранительный орган.

Согласно пункту 3.2.2 Документации к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии отрицательного заключения по результатам технического аудита производителя, за период 12 месяцев до даты объявления закупки, а также в период проведения закупочной процедуры.

Вместе с тем, из закупочной документации не представляется возможным определить, что понимается под «техническим аудитом» и в каком порядке он проводится, какой срок его проведения.

Блок 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации к участникам Запроса цен устанавливает обязательные требования к участника Запроса цен.

Для нерезидентов Российской Федерации пунктом 1 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих, что участник должен быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности по месту нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с законодательством государства и законодательством Российской Федерации.

При этом, из Документации не представляется возможным определить, какие именно документы подтверждают соответствие указанному требованию, какие разрешения являются необходимыми для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения участника, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации, поскольку в столбце 3 пункта 1 Блока 8 отсутствует перечень документов, предоставление которых Заказчику необходимо.

Кроме того, согласно пункту 8 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства Великобритании и любой иной страны, где Компания ведет или планирует вести деятельность в сфере противодействия коррупционной деятельности и мошенничеству, в том числе, в деятельности поставщика должны отсутствовать признаки корпоративного мошенничества и коррупционных действий, поставщик не должен быть включен в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения о причастности к экстремистской деятельности или терроризму.

Вместе с тем, ни Документация, ни Положение о закупке не определяют, что относится к вышеуказанным признакам и каким образом Заказчик будет устанавливать данные признаки. Кроме того, уполномоченным на то органом,

в соответствии законодательством Российской Федерации, является исключительно Правохранительный орган.

Также в Документации в пункте 9.1 Блока 8 Документации установлен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций оказывающих информационные услуги ("И", "У" и др. информационные агентства): "уровень риска "высокий" - "2", уровень риска "средний" - "1", уровень риска "низкий" - "0".

Вместе с тем, законодательством не предусмотрен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций оказывающих информационные услуги, а также в каком порядке устанавливается тот или иной уровень риска.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным однозначно определить, что Заказчик относит к "высокому", "среднему", "низкому" уровню риска.

Кроме того, в пункте 9.2 Блока 8 Документации установлено, что если имеется факт совмещения должностей собственника, руководителя и/или главного бухгалтера Поставщика/ Участника, ставится "1", нет факта совмещения должностей - "0".

Вместе с тем, факт совмещения должностей не может являться основанием для ограничения участников Закупки, поскольку не свидетельствует о недобросовестности участника закупки, в случае совмещения должности, поскольку не свидетельствует об отсутствии соответствующей бухгалтерской службы и/или отсутствие договорных отношений с организацией осуществляющей бухгалтерское обслуживание такого участника.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В результате вышеизложенного, в действиях Заказчика, имелись признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в установлении в закупочной документации вышеперечисленных требований.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения жалобы, Заказчиком представлено решение заседания Закупочной комиссия МТР от 13.04.2017 № ЗО-НЗ-ГГ, в соответствии с которым Комиссия Заказчика приняла решение о признании запроса цен несостоявшимся.

Согласно части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС пришла к выводу, что жалоба вх. от 27.03.2017 № 493-ж не подлежит рассмотрению, поскольку проведение торгов на поставку оборудования для анализа газов для ООО «РН-Юганскнефтегаз», извещение на сайтах http://zakupki.rosneft.ru и http//rn.tektorg.ru № 18225-1 не является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛЕГПРОМ СНАБЖЕНИЕ» на действия Заказчика — ООО «РН-Снабжение-Нефтеюганск», при проведении запроса цен «Оборудование для анализа газов для ООО «РН-Юганскнефтегаз», извещение на сайтах http://zakupki.rosneft.ru и http//rn.tektorg.ru № 18225-1, необоснованной.

2 . Разместить настоящее решение на официальном сайте антимонопольного органа.

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>