

РЕШЕНИЕ

по жалобе № ТО 002/10/18.1-643/2024

16.04.2024 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев жалобу ООО НПП «Ареал» (вх.№ 5554-ЭП/24 от 05.04.2024) на действия ООО «Газпром нефтехим Салават» при проведении конкурентного отбора № ГПК402081 на оказание услуг по сбору, транспортированию и обезвреживанию/утилизации отходов III-IV класса опасности для нужд ООО «Газпром нефтехим Салават» (7185),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее – Управление) поступила жалоба ООО НПП «Ареал» (вх.№ 5554-ЭП/24 от 05.04.2024) на действия ООО «Газпром нефтехим Салават» при проведении конкурентного отбора № ГПК402081 на оказание услуг по сбору, транспортированию и обезвреживанию/утилизации отходов III-IV класса опасности для нужд ООО «Газпром нефтехим Салават» (7185).

Заявитель считает, что заказчиком нарушен порядок оценки заявок участников конкурса.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласен, представлены письменные возражения на жалобу заявителя.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующего в заседании, Комиссия установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Из вышеизложенного следует, что действия (бездействие) организатора торгов, в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, могут быть обжалованы 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.

Согласно разъяснению Пленума Верховного Суда РФ, данному в пункте 37 Постановления от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» (далее – Постановление) под торгами в статьях 17 - 18 Закона о конкуренции, понимаются только торги, проведение которых обязательно в соответствии с законодательством РФ.

Согласно части 1 пункта 4.2 статьи 23 Закона о конкуренции

антимонопольный орган наделен полномочиями по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов, обязательных в соответствии с законодательством РФ.

Из комплексного толкования вышеприведенных норм права следует, что компетенция антимонопольного органа по рассмотрению жалоб на закупки по основаниям, предусмотренным статьей 18.1 Закона о конкуренции, ограничена исключительно контролем торгов, обязательных в соответствии с законодательством РФ.

В рассматриваемом случае оспариваемая закупка не является торгами, обязательными по смыслу Закона о конкуренции, поскольку Заказчик не относится к субъектам регулирования Закона о закупках ввиду применения к нему исключения, установленного указанным законом, а именно: ООО «Газпром нефтехим Салават» в силу пункта 3 части 2.1 статьи 1 исключено из сферы действия Закона о закупках (как дочернее общество дочернего хозяйственного общества основного общества, в уставном капитале которого доля участия РФ составляет менее 50 процентов, которое размещает информацию в ЕИС о непревышении пятипроцентного значения объема выручки от закупки товаров, работ, услуг основным и дочерними хозяйственными обществами).

Основания применения ООО «Газпром нефтехим Салават» исключения, установленного пунктом 3 части 2.1 статьи 1:

(1) ООО «Газпром нефтехим Салават» относится к заказчикам по смыслу Закона о закупках в силу пункта 3 части 2 статьи 1 закона (как дочернее общество дочернего хозяйственного общества субъекта естественных монополий).

Согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках к субъектам, на которых распространяются требования Закона о закупках, относятся:

1) государственные корпорации, государственные компании, публично-правовые компании, субъекты естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономные учреждения, а также хозяйственные общества, 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.

Сопоставление указанной нормы права с уровнями корпоративного владения ООО «Газпром нефтехим Салават» указано в схеме (далее – Схема):

	РФ
п.1 ч.2 ст.1 Закона (первый уровень)	Владеет 38,37% ПАО «Газпром» (субъект естественной монополии)
п.2 ч.2 ст.1 Закона (второй уровень)	Владеет 100% ООО «Газпром переработка»
п.3 ч.2 ст.1 Закона (третий уровень)	Владеет 99,9% ООО «Газпром нефтехим Салават»

(2) Объем выручки ООО «Газпром нефтехим Салават» за предыдущие четыре квартала составлял менее 5 процентов от всей выручки общества (опубликован в ЕИС)

Согласно части 2.1 статьи 1 Закона о закупках действие закона не распространяется на юридические лица, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации не превышает 50 процентов, на их дочерние хозяйственные общества и дочерние хозяйственные общества последних, а именно на:

1) субъекты естественных монополий, организации, осуществляющие регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения,

газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, 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 ЕИС;

2) дочерние хозяйственные общества субъектов естественных монополий, организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обращения с твердыми коммунальными отходами, если выручка от закупки товаров, работ, услуг основными хозяйственными обществами и их иными дочерними хозяйственными обществами составляет не более чем пять процентов суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в ЕИС;

3) 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 пять процентов суммы выручки за предыдущие четыре квартала от всех видов осуществляемой ими деятельности, информация об объеме которой размещена в ЕИС.

Объем выручки ООО «Газпром нефтехим Салават» за предыдущие четыре квартала составлял менее 5 процентов от всей выручки общества (опубликован в ЕИС, ссылка: [адрес ссылки в сети "Интернет"](#)):

период	Сумма выручки дочернего хозяйственного общества дочернего хозяйственного общества за предыдущие 4 квартала от всех видов деятельности	Выручка от закупок ПАО «Газпром» и иными дочерними хоз. обществами, руб.	Соотношение выручки, %
I кв. 2023	264 063 356 115 30	9 311 716 96	0 00

Кв. 2023	2023 000 000 110,00	7 011 710,70	0,00
1 кв. 2023	239 665 020 828,46	8 849 647,67	0,00
2 кв. 2023	235 465 697 199,62	8 862 605,72	0,00
3 кв. 2023	256 153 036 827,84	8 856 495,76	0,00

Таким образом, ООО «Газпром нефтехим Салават» подпадает под исключение из сферы действия Закона о закупках, установленное пунктом 3 части 2.1 статьи 1.

Соответственно, обжалуемая закупка не является торгами, проводимыми в соответствии с Законом о закупках.

В извещении о закупке, закупочной документации также отсутствует указание на то, что процедура осуществляется в соответствии с положениями Закона о закупках.

Поскольку Заказчик не относится к субъектам регулирования указанного Закона, то применение им Положения о закупках не приводит к автоматическому распространению на закупку положений Закона о закупках. В рассматриваемой ситуации указанное положение всего лишь регламентирует внутренние процессы закупочной деятельности Заказчика.

Кроме того, факт осуществления Заказчиком, не подпадающим под действие Закона о закупках, закупочной деятельности для собственных нужд не «напрямую», а с привлечением Организатора (АО «Газпром закупки»), которое является субъектом регулирования Закона о закупках, также не приводит к автоматическому распространению на закупку положений Закона о закупках.

Следовательно, в настоящем случае Комиссия не располагает необходимыми полномочиями в рамках ст.18.1 Закона о защите конкуренции для рассмотрения жалобы Заявителя по существу.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных, не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО НПП «Ареал» (вх.№ 5554-ЭП/24 от 05.04.2024) на действия ООО «Газпром нефтехим Салават» при проведении конкурентного отбора № ГПК402081 на оказание услуг по сбору, транспортированию и обезвреживанию/утилизации отходов III-IV класса опасности для нужд ООО «Газпром нефтехим Салават» (7185) без рассмотрения.