

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-427/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АйТиДом»,
ПАО «Транснефть»;

в отсутствие представителей АО «Сбербанк-АСТ», АО «Транснефть-Западная
Сибирь», АО «Транснефть — Прикамье», АО «Транснефть — Сибирь», АО
«Транснефть — Дружба», АО «Черномортранснефть», АО «Транснефть - Верхняя
Волга», ООО «Транснефть — Балтика», АО «Транснефть — Приволга», АО
«Транснефть — Север», ООО «Транснефть — Восток», ООО «Транснефть - Дальний
Восток», АО «Транснефть — Урал», извещенных надлежащим образом письмом
Московского УФАС России от 26.01.2022 № ЕИ/4106/22,

рассмотрев жалобу ООО «АйТиДом» (далее — Заявитель) на действия ПАО
«Транснефть», АО «Транснефть-Западная Сибирь», АО «Транснефть — Прикамье»,
АО «Транснефть — Сибирь», АО «Транснефть — Дружба», АО
«Черномортранснефть», АО «Транснефть - Верхняя Волга», ООО «Транснефть —
Балтика», АО «Транснефть — Приволга», АО «Транснефть — Север», ООО
«Транснефть — Восток», ООО «Транснефть - Дальний Восток», АО «Транснефть —
Урал» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме,
участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на право заключения договора на поставку
организационной техники (KVM удлинители и переключатели) (реестровый №
32110813962, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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 Заказчика при проведении Закупки.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает оценку заявки в ходе проведения закупочной процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

29.12.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в

сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) размещено извещение № 32110813962 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства 0001-208-K-26-01788-2022 «Организационная техника (KVM удлинители и переключатели)».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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, 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (в редакции с изменениями, утвержденными решениями Совета директоров ПАО «Транснефть» от 25 июня 2019 года протокол № 11, от 23 декабря 2019 года протокол № 21, от 24 апреля 2020 года протокол № 9, от 31 марта 2021 года протокол № 2, от 25 июня 2021 протокол № 7) (далее – Положение).

В своей жалобе Заявитель указывает на неправомерную оценку заявки, выразившуюся в непринятии к оценке данных коллективного участника.

Комиссия отмечает, что заявка Заявителя является коллективной, то есть, на стороне Участника № 3, выступали ООО «АйТиДом» и ЗАО «Т-Хелпер Телеком».

Между тем, Заказчик заявил ходатайство об оставлении жалобы без рассмотрения, поскольку жалоба подана от имени и в интересах одного юридического лица – ООО «АйТиДом». При этом Заказчик указывает, что документов и сведений, что при подаче жалобы Заявитель обладает полномочиями действовать также от имени ЗАО «Т-Хелпер Телеком» не представлено.

Комиссия отклоняет данное ходатайство на основании следующего.

В составе заявки Заявителя приложен Договор простого товарищества от 15.09.2021, согласно пункту 1.1 которого Заявитель (Товарищ 1) и ЗАО «Т-Хелпер Телеком» (Товарищ 2) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать

без образования юридического лица для извлечения прибыли.

В соответствии с пунктом 1.2 совместная деятельность осуществляется для заключения и исполнения контрактов (договоров) по итогам проведения процедур закупок товаров, работ, услуг, проводимых по Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Конкретный перечень закупок определяется в дополнительных соглашениях к настоящему договору.

Также на основании пункта 3.1 ведение общих дел Товарищей в рамках настоящего договора возлагается на 1 Товарища, в чьи обязанности входит (пункт 3.1.5) представление общих интересов Товарищей перед другими организациями, учреждениями и гражданами, заключение договоров (контрактов) с третьими лицами, в том числе в рамках Закона о закупках.

Также в составе заявки присутствует дополнительное соглашение от 22.11.2021 № 8, согласно которому настоящее дополнительно соглашение заключено с целью совместного участия в следующей закупке: реестровый номер извещения № 32110813962.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что у Заявитель наделен полномочиями представлять интересы ЗАО «Т-Хелпер Телеком» в рамках рассматриваемой жалобы.

Протоколом № 0001-208-К-26-01788-2022/И от 11.01.2022 Заявителю присвоено 2 место.

Информация об оценке заявок на участие в оспариваемой Закупке:

Участник закупки	Оценка коммерческой части, балл	Оценка квалификационно-технической части, балл	Оценка заявки на участие в закупке, балл
Участник 4	45,70	15,00	60,70
Участник 3	32,38	24,00	56,38
Участник 5	0,98	18,90	19,88

Как указано ранее, по мнению Заявителя, не приняты к оценке данные коллективного участника.

Заказчик указывает, что в рассматриваемой Закупке отсутствует порядок оценки заявки, поданной коллективным участником.

Согласно части 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки могут являться:

1) юридическое лицо;

- 2) несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки;
- 3) физическое лицо;
- 4) несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки;
- 5) индивидуальный предприниматель;
- 6) несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

Комиссия обращает внимание, что оспариваемая Закупка осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Частью 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках закреплено право Заказчика об установлении в документации о конкурентной закупке обязанности представления перечня информации и документов.

Также в части 19.2 статьи 3.4. указано, что в случае, если документацией о конкурентной закупке установлено применение к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, данная документация должна содержать указание на информацию и документы, подлежащие представлению в заявке на участие в такой закупке для осуществления ее оценки. При этом отсутствие указанных информации и документов не является основанием для отклонения заявки.

В свою очередь, на основании части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

Между тем, Заказчик указывает, что нормы статьи 3.4 Закона о закупках являются специальными по отношению к иным положениям указанного закона, в том числе, к части 5 статьи 3 Закона о закупках, определяющей общее понятие участника закупки.

То есть, по мнению Заказчика, учитывая специальный субъектный состав участников закупок, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства, и исходя из положений статьи 3.4 Закона о закупках, возможность установления в документации о закупке требований к документам и информации, предоставляемым коллективным участником, фактически отсутствует.

Более того, согласно позиции Заказчика, исходя из буквального толкования положений статьи 3.4 Закона о закупках, участие в закупках, проводимых среди субъектов малого и среднего предпринимательства, нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, не предусмотрено.

Комиссия признает данный довод несостоятельным в силу следующего.

По отношению к части 1 статьи 3.4 Закона о закупках подлежат применению общие положения, регулирующие проведение конкурентных процедур, Закона о закупках, кроме конкретных требований, установленных статьей 3.4 Закона о закупках.

Соответственно, Комиссия обращает внимание Заказчика, что на основании части 5 статьи 3 Закона о закупках в качестве участника закупки могут выступать несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки.

При этом в силу Закона о закупках возможность подачи коллективной заявки является волеизъявлением участника, его правом, а не обязанностью.

Между тем, Комиссия обращает особое внимание, что закупочной документацией не предусмотрен запрет на коллективное участие в Закупке.

Согласно пункту 14 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018), если участником закупки выступает несколько лиц (группа лиц), требования, указанные в документации о закупке, должны предъявляться к такой группе лиц в совокупности, а не к отдельно взятому ее участнику.

В силу пункта 1 статьи 1041 ГК РФ по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Вкладом товарища признается все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи (пункт 2 статьи 1041 ГК РФ).

Таким образом, оценка коллективного участника осуществляется путем суммирования количественных показателей, что и является целью подачи коллективной заявки.

В свою очередь, Заказчик подчеркивает, что в части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках установлен исчерпывающий перечень информации и документов, требование о предоставлении которых может установить заказчик, а именно, согласно указанной норме, предоставляемые документы и сведения определены только для двух случаев:

- когда участником закупки является юридическое лицо;
- когда участником закупки является индивидуальный предприниматель.

Доводы Заказчика, что перечень документов и информации, требование о

предоставлении которых при осуществлении закупки среди субъектов малого и среднего предпринимательства вправе установить заказчик для случаев, когда участником закупки являются несколько юридических лиц, или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, Законом о закупках не предусмотрены являются несостоятельными, поскольку в таком случае в случае проведения закупок с ограниченным участием субъектного состава участники лишаются реализовать свое право на коллективное участие.

Позиция Заказчика, что, согласно части 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках, не допускается установление в документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 указанной статьи также отклоняются Комиссией как несостоятельные, поскольку часть 19.3 статьи 3.4 Закона о закупках указывает, что Заказчику установлен императивный запрет требовать в обязательном порядке представления от участников закупочных процедур документов и информации, предусмотренных частями 19.1 и 19.2 статьи 3.4 Закона о закупках.

Вместе с тем, Комиссия вновь подчеркивает, что коллективное участие является правом участника, то есть, его волеизъявлением, в связи с чем законодательное закрепление обязанности участника предоставлять в составе заявки договор простого товарищества (или иные формы соглашений о коллективном участии) является невозможным, так как указанное противоречит правовой природе права.

При этом Комиссия считает необходимым указать Заказчику на то, что, несмотря на то, что статья 3.4 Закона о закупках содержит специальные нормы, подлежащие применению при проведении закупок, участниками которых могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, специальные нормы применяются в той части, которая не противоречит общим положениям, связанным с проведением конкурентных процедур, что указано в части 1 статьи 3.4 Закона о закупках.

Между тем, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Комиссия также отмечает, что в законе не могут быть прописаны все возможные виды ограничения конкуренции, поэтому Законом о закупках указано, что Заказчик

при установлении требований должен руководствоваться перечнем принципов, а именно: отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1, части 5 статьи 3 закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений.

В этой связи, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение положений Закона о защите конкуренции и признает жалобу Заявителя обоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АйТиДом» (ОГРН: 1155260008386, ИНН: 5260411530) на действия ПАО «Транснефть» (ОГРН: 1027700049486, ИНН: 7706061801), АО «Транснефть-Западная Сибирь» (ОГРН: 1025500514489, ИНН: 5502020634), АО «Транснефть — Прикамье» (ОГРН: 1021601763820, ИНН: 1645000340), АО «Транснефть — Сибирь» (ОГРН: 1027200789220, ИНН: 7201000726), АО «Транснефть — Дружба» (ОГРН: 1023202736754, ИНН: 3235002178), АО «Черномортранснефть» (ОГРН: 1022302384136, ИНН: 2315072242), АО «Транснефть - Верхняя Волга» (ОГРН: 1025203014748, ИНН: 5260900725), ООО «Транснефть — Балтика» (ОГРН: 1024700871711, ИНН: 4704041900), АО «Транснефть — Приволга» (ОГРН: 1026301416371, ИНН: 6317024749), АО «Транснефть — Север» (ОГРН: 1021100730353, ИНН: 1102016594), ООО «Транснефть — Восток» (ОГРН: 1063801003617, ИНН: 3801079671), ООО «Транснефть - Дальний Восток» (ОГРН: 1092724004944, ИНН: 2724132118), АО «Транснефть — Урал» (ОГРН: 1020203226230, ИНН: 0278039018) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях ПАО «Транснефть» (ОГРН: 1027700049486, ИНН: 7706061801), АО «Транснефть-Западная Сибирь» (ОГРН: 1025500514489, ИНН: 5502020634), АО «Транснефть — Прикамье» (ОГРН: 1021601763820, ИНН: 1645000340), АО «Транснефть — Сибирь» (ОГРН: 1027200789220, ИНН: 7201000726), АО «Транснефть — Дружба» (ОГРН: 1023202736754, ИНН: 3235002178), АО «Черномортранснефть» (ОГРН: 1022302384136, ИНН: 2315072242), АО «Транснефть - Верхняя Волга» (ОГРН: 1025203014748, ИНН: 5260900725), ООО «Транснефть — Балтика» (ОГРН: 1024700871711, ИНН: 4704041900), АО «Транснефть — Приволга» (ОГРН: 1026301416371, ИНН: 6317024749), АО «Транснефть — Север» (ОГРН: 1021100730353, ИНН: 1102016594), ООО «Транснефть — Восток» (ОГРН:

1063801003617, ИНН: 3801079671), ООО «Транснефть - Дальний Восток» (ОГРН: 1092724004944, ИНН: 2724132118), АО «Транснефть — Урал» (ОГРН: 1020203226230, ИНН: 0278039018) нарушения пункта 2 части 1, части 5 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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