1. ООО «Сервис-Тольятти»

ул. Офицерская, д. 4а, г. Тольятти, 445044

2. ООО «Зарубежнефть»

пер. Армянский, д. 9/1/1, стр. 1, Москва, 101990

3. АО «Гипровостокнефть»

ул. Красноармейская, д. 93, г. Самара, 443041

4. ООО «ЭТП ГПБ»

ул. Миклухо-Маклая, д. 40, Москва, 117342

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2385/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.11.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей ООО «Зарубежнефть»

в отсутствие:

ООО «Сервис-Тольятти», АО «Гипровостокнефть», ООО «ЭТП ГПБ» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.11.2017 № ИШ/56843/17),

рассмотрев жалобу ООО «Сервис-Тольятти» (далее — Заявитель) на действия организатора торгов — ООО «Зарубежнефть» (далее — Организатор торгов) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на оказание клининговых услуг (реестровый № ГП720497) (далее — Закупка),

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

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя, направленная из Самарского УФАС России письмом от 01.11.2017 № 12885/7, на действия Организатора торгов при проведении Закупки.

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, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, данный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

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) 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.

В соответствии с письменными пояснениями АО «Зарубежнефть», при проведении Закупки последний выступает в качестве организатора торгов на основании договора на оказание услуг по организации закупок от 26.03.2016 № 27-87/16/A2918. Заказчиком по данной процедуре является АО «Гипровостокнефть».

В соответствии с письмом ФАС России (исх. от 24.12.2013 № ИА/52585/13) жалобы на действия (бездействие) заказчиков при проведении закупок рассматриваются территориальными органами ФАС России по месту нахождения заказчика.

Как отмечает Организатор торгов, требования Закона о закупках не распространяются на закупочные процедуры, осуществляемые АО «Гипровостокнефть» ввиду того, что данная организация не входит в перечень юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, так как в уставном капитале АО «Гипровостокнефть» отсутствует доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципального образования, АО «Гипровостокнефть» не осуществляет регулируемые виды деятельности, не является субъектом естественной монополии.

При этом Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие тот факт, что АО «Гипровостокнефть» входит в круг лиц, указанный в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Кроме того, на заседании Комиссия установила, что АО «Гипровостокнефть» согласно реестру организаций — заказчиков, размещенному на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС), отсутствует среди зарегистрированных заказчиков, ведущих свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках. Также в ЕИС не размещено Положение о закупках АО «Гипровостокнефть».

В соответствии с пунктом 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного и муниципального имущества.

Вместе с тем Заявителем не представлены доказательства, подтверждающие обязательность процедуры Закупки в силу действующего законодательства для

АО «Гипровостокнефть».

Учитывая изложенное, Комиссией установлено, что АО «Гипровостокнефть» не входит в круг субъектов, указанный в части 2 статьи 1 Закона о закупках, соответственно, Закон о закупках на закупочную деятельность АО «Гипровостокнефть» не распространяется, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Исходя из жалобы Заявителя последний утверждает, что первая переторжка завершена с нарушениями: Организатор в нарушение требований Закупочной документации не проинформировал участников процедуры о результатах переторжки и не представил итоговый протокол.

Между тем, исходя из письменных пояснений Организатора торгов, участники Закупки были проинформированы посредством функционала электронной торговой площадки и сообщением по электронной почте об аннулировании процедуры переторжки в целях увеличения числа участников процедуры переторжки.

Как указывает Организатор торгов, при объявлении процедуры переторжки функционал ЭТП ГПБ предусматривает определение даты проведения торгов, которая была установлена на 16.10.2017 11:00 и даты окончания приема коммерческих предложений — 16.10.2017 17:00. После подачи последнего предложения ЭТП ГПБ автоматически формирует протокол хода торгов, где указываются все поданные предложения от участников закупки. После этого участники переторжки должны представить на ЭТП окончательные коммерческие предложения. Далее ЭТП ГПБ в автоматическом режиме формирует «Протокол проведения уторговывания (переторжки) в очной форме», где указываются финальные предложения участников, принявших участие в переторжке. В данном случае финальный протокол сформирован не был, так как процедура переторжки не была завершена и была прекращена до приема коммерческих предложений.

Согласно пояснениям Организатора торгов, обязательства последнего по дополнительному информированию и протоколированию в Закупочной документации не предусмотрены. Кроме того, Заявитель предоставил согласие на участие в повторной переторжке, а так же принял участие в повторной переторжке.

Как отмечает Организатор торгов, права и законные интересы Заявителя не нарушены, а заявленные требования не приведут к их восстановлению, и более того - повлекут нарушение прав других участников закупки.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательства обратного в жалобе отсутствуют.

Помимо указанного, Заявитель в жалобе также указывает на неопределенность

при формировании цены предложений с учётом или без учёта НДС.

Между тем, как указывает Организатор торгов в письменных пояснениях, согласно Закупочной документации (форма 1 коммерческого предложения) участники закупки предоставляют предложения в соответствии со схемой налогообложения, по которой осуществляют свою деятельность (обычная схема «с НДС» и упрощённая система налогообложения — «без НДС»). При этом при расчете (оценке) количества баллов по стоимостному критерию используется цены без учёта НДС.

Между тем, Организатор торгов отмечает, что на ЭТП при проведении процедуры переторжки функционал площадки позволяет указывать только цену, включающую НДС. В целях обеспечения конкуренции, а так же для устранения неопределенности при предоставлении предложений участниками, первая переторжка была аннулирована и проведена повторная с предоставлением участникам подробных пояснений о формировании цены с учётом или без учёта НДС.

Согласно жалобе Заявителя, Организатор торгов не устранил разночтения в Закупочной документации при формировании цены предложения с учётом НДС или без учёта НДС.

В обоснование данного довода Организатор торгов указывает, что в соответствии с решением Тендерной Комиссии АО «Зарубежнефть» 11.10.2017 (протокол № 63.3) на ЭТП ГПБ 16.10.2017 была объявлена очная переторжка. При этом начальная цена торгов (переторжки) была установлена на уровне минимальной стоимости предложения, полученного в ходе получения первоначальных заявок, а именно, 8 121 660,00 руб. без НДС, так как Закупочной документацией предусматривается оценка стоимостного критерия при сопоставлении заявок участников закупки без учёта НДС. Подробные пояснения были представлены на ЭТП ГПБ и направлены участникам закупки по электронной почте. В связи с тем, что участники данной Закупки осуществляют свою деятельность по различным схемам налогообложения (обычная схема с НДС и упрощённая схема без НДС), участники информировали о технической невозможности подачи предложений на ЭТП ГПБ, так как функционал ЭТП ГПБ позволяет указывать начальную цену торгов только с НДС, а условиями переторжки предусматривалась подача предложений без НДС. Поэтому результаты переторжки были аннулированы (при этом индекс ее экономической эффективности составил 1,86%) и очная переторжка была объявлена повторно с указанием начальной цены торгов 9 583 558,80 руб. с НДС (8 121 660,00 руб. + НДС 18%). При объявлении этой переторжки соответствующие подробные и исчерпывающие пояснения были представлены на ЭТП ГПБ и направлены всем участникам по электронной почте. Переторжка была начата в 9.00 мск и завершилась в 11.30 мск 17.10.2017 на ЭТП ГПБ после подачи последнего предложения.

Как указывает Организатор торгов, Заявитель принимал участие в переторжке, что подтверждает понимание и принятие данной организацией условий проведения переторжки.

Согласно иному доводу Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в координации деятельности участников Закупки и создание преимущественных условий участия в процедуре для отдельных ее участников (в

том числе путём открытия доступа к информации).

Исходя из письменных пояснений Организатора торгов, очная переторжка обеспечивает равноправие всех участников закупки, позволяет каждому участнику иметь доступ к информации о всех поданных предложениях конкурентов в ходе ее проведения и соответственно корректировать свои ценовые предложения с учётом предложений конкурентов. Организованная таким образом очная переторжка обеспечивает невозможность осуществлять какую-либо координацию деятельности участников закупки.

Кроме того, Организатор торгов отмечает, что установление начальной цены торгов (переторжки) равной минимальной цене предложения участников предусмотрена функционалом ЭТП ГПБ.

Относительно довода Заявителя о нарушении порядка определения победителя закупки, Организатор торгов сообщил, что по результатам переторжки была проведена оценка предложений участников по критериям сопоставления заявок участников согласно Закупочной документации. По наибольшей сумме баллов было выбрано наилучшее предложение и определен победитель Закупки. При этом индекс экономической эффективности составил 11,27%.

Между тем, в жалобе Заявителя отсутствует объективное подтверждение изложенных в жалобе доводов относительно ограничения конкуренции Организатором торгов при проведении Закупки.

При этом Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

Принимая во внимание изложенное, в том числе участие Заявителя в повторной переторжке, Комиссия пришла к выводу о недоказанности наличия в действиях Организатора торгов признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.11.2017 № ИШ/56843/17.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.