

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-702/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.04.2018 г. Москва

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

при участии представителей:

от ООО «Газпром трансгаз Москва» — <...> (по доверенности № 315 от 17.04.2018),

в отсутствие:

ООО «Ликвидатор» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 13.04.2018 № НО/17823/18, уведомлением о переносе заседания Комиссии от 18.04.2018),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Ликвидатор» (далее также - Заявитель) на действия ООО «Газпром трансгаз Москва» (далее также — Заказчик) и ПАО «Газпром» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на ликвидацию цехов КС Донская, КЦ-3 МГ «Уренгой-Центр 2»; КС Курск, КЦ-2 МГ «Елец-Курск-Диканька» для нужд ООО «Газпром трансгаз Москва» (реестровый № 31806145133) (далее — Закупка),

УСТАНОВИЛА:

Заявитель обратился в адрес Московского УФАС России с жалобой на действия Заказчика и Организатора 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», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 силу части 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке, как установлено в части 2 статьи 2 Закона о закупках, 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.

При этом Заказчик проводил Закупку в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19.04.2012 № 1969 (далее — Положение о закупках), а также Документацией о запросе предложений № 0001/18/0000259/ТГМосква/ЗП/ГОС/Э/15.02.2018 (далее — документация).

Заказчиком 15.02.2018 на сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора — 81 285 480,00 руб.

Исходя из протокола заседания комиссии Организатора по подведению итогов № 1/0001/18/0000259/ТГМосква/ЗП/ГОС/Э/15.02.2018 (далее — Протокол) на участие в Закупке было подано 6 (шесть) заявок.

Согласно Протоколу, Комиссия Организатора рассмотрела заявки участников, представленные на процедуру вскрытия, заключения и рекомендации экспертов и решила допустить всех участников Закупки, в том числе Заявителя.

По результатам анализа и оценки заявок согласно разделу 2 Приложения № 3 к документации «Методика анализа и оценки заявок на участие в запросе предложений» Комиссия Организатора определила лучшей заявку ООО «Строительство объектов Топливо-энергетического комплекса» с ценой заявки на участие в 46 749 240,00 рублей с НДС.

Однако на основании акта вскрытия заявок на участие в запросе предложений № 0001/18/0000259/ТГМосква/ЗП/ГОС/Э/15.02.2018 от 13.03.2018, предоставленного

организатором вместе с письменными пояснениями (вх. от 22.04.2018 № 19892-ЭП/18), а также по данным Заявителя, поступившим 28.03.2018 от ЭТП ГПБ, на которой проводилась Закупка, при вскрытии заявок цена победителя была — 68 850 000,00 рублей без НДС (81 243 000,00 рублей с НДС).

Заявитель полагает, что в нарушение Закона о закупках Заказчик не разместил в ЕИС протокол вскрытия заявок. Кроме того, заявителю непонятно каким образом и когда победитель Закупки изменил свое ценовое предложение. Информация об итоговом ценовом предложении победителя появляется только в Протоколе, размещенном в ЕИС 28.03.2018.

С вышеизложенным доводом жалобы Заявителя Заказчик и Организатор не согласились, представив письменные возражения.

Раздел 9.7 Положения о закупках и пункт 2.8.3 закупочной документации содержат требование о составлении акта вскрытия заявок, в котором фиксируются, в том числе ценовые предложения участников. По мнению Заказчика и Организатора Закупки, «акт вскрытия заявок» и «протокол вскрытия конвертов» это разные документы. Закон о закупках не содержит требования об обязательном размещении в ЕИС акта вскрытия конвертов, в связи с чем Заказчик не предусмотрел это в Положении о закупках и документации, и не размещал указанный документ в ЕИС.

Согласно пункту 9.7.4 Положения о закупках вскрытие заявок на участие в запросе предложений проводится Организатором. При вскрытии заявок на участие в запросе предложений объявляются и заносятся в акт вскрытия заявок на участие в запросе предложений следующие сведения: присвоенный в соответствии с пунктом 9.6.5 Положения о закупках идентификационный номер каждого участника процедур закупки, заявка на участие в запросе предложений которого вскрывается; предложение по цене договора (товаров, работ, услуг, являющихся предметом закупки), содержащееся в заявке на участие в запросе предложений, другие сведения, которые Организатор считает необходимым внести в акт.

В соответствии с пунктом 9.7.5 Положения о закупках акт вскрытия заявок на участие в запросе предложений ведется и подписывается Организатором.

В отношении цены заявки и окончательной цены победителя Заказчиком и Организатором заявлено следующее. В соответствии с пунктами 3.7 Положения о закупке и 2.10.5 документации участники заявки вправе самостоятельно инициировать снижение предложенной им цены, подав новое коммерческое предложение, чем и воспользовался победитель Закупки.

Данное право представлено каждому участнику Закупки. Все лица, заинтересованные принять участие в Закупке, могли ознакомиться с условиями и порядком проведения Закупки. Кроме того, в составе заявки приложено письмо о подаче заявки на участие в Закупке (форма 1), подписывая которое Заявитель удостоверяет, что принимает все требования документации и Положения о Закупках. Данный документ подтверждает, что Заявитель был осведомлен обо всех условиях проведения Закупки, в том числе о праве самостоятельно инициировать снижение цены своей заявки.

Комиссия, рассмотрев представленные возражения Заказчика и Организатора

торгов, а также оценив всю представленную информацию в ее совокупности и взаимной связи, приходит к выводу, что жалоба Заявителя обоснована по следующим основаниям.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Согласно части 5 статьи 4 закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи. В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.

В соответствии с частью 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.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно устанавливать порядок подготовки и проведения процедур закупки не освобождает его от обязанности при утверждении Положения о закупках и формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках и на основании статьи 18.1 Закона о защите конкуренции любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Такое обжалование осуществляется, в том числе в случае осуществления закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Описанный в Положении о закупках и документации «акт вскрытия заявок» исходя из своего функционального назначения по сути своей является «протоколом вскрытия конвертов с заявками». Цель и того и другого организационного документа – зафиксировать результат вскрытия заявок, а именно: информацию о

месте и дате вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке, наименование (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (для физического лица), адреса местонахождения участников закупки, наличие информации и документов, предусмотренных закупочной документацией, условия исполнения договора и (или) ценовое предложение участника, а также фиксация факта отсутствия поданных заявок, в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в закупке не подано ни одной заявки.

При этом заявленные на заседании комиссии доводы представителя Заказчика о том, что акт вскрытия заявок и протокол вскрытия конвертов это разные документы, а Закон о закупках не содержит требования об обязательном размещении в ЕИС акта вскрытия конвертов, в связи с чем Заказчик не предусмотрел это в Положении о закупках и документации, и не размещал указанный документ в ЕИС, оцениваются Комиссией критически, как исходящие из сугубо формального толкования положений законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы как обеспечение информационной открытости и прозрачности процедур закупки.

Названный правовой подход наиболее полно отвечает балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П), поскольку направлен на защиту интересов участников закупки как более слабой стороны в спорных правоотношениях.

Учитывая изложенное, доводы Заказчика и Организатора торгов об отсутствии необходимости размещения в ЕИС «акта вскрытия заявок» считаются несостоятельными.

Одновременно Комиссия отмечает, что новое коммерческое предложение, поданное в соответствии с пунктами 3.7 Положения о закупке и 2.10.5 документации по форме 1.1 по инициированию снижения предложенной победителем Закупки цены не отражено ни в одном из опубликованных документов, что также свидетельствует о нарушении принципов информационной открытости и прозрачности процедур закупки.

В связи с изложенным в действиях Заказчика усматриваются признаки нарушений пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 5 статьи 4 Закона о закупках.

При этом на заседание Комиссии была представлена копия договора, заключенного по результатам Закупки от 06.04.2018 №010/18/3-04-01-69-18.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о закупках Органы управления юридических лиц, на которых распространяется действие указанного закона, вправе в порядке, предусмотренном гражданским законодательством, принять решение о присоединении данного юридического лица к положению о закупке, утвержденному органом управления юридического лица, указанного в пункте 1 части 2 статьи 1 данного Федерального закона, с учетом требований, установленных частью 3 статьи 2 Закона о Закупках.

В рассматриваемом случае ООО «Газпром трансгаз Москва» воспользовался указанным выше правом и решением единственного участника указанного

общества от 21.07.2014 № 169 (действовало по состоянию на дату объявления Закупки) присоединился к Положению о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром» и Компаний группы Газпром, утвержденному решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19.04.2018 №1969.

Согласно части 5 Закона о закупках в случае внесения изменений в положение о закупке юридического лица, указанного в пункте 1 части 2 статьи 1 указанного Федерального закона, размещение таких изменений в единой информационной системе в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 4 данного Федерального закона, является основанием для присоединившегося юридического лица принять решение о присоединении к таким изменениям.

При этом в указанных нормах не содержится запрета на присоединение к положению о закупках в части или с учетом определенных условий.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Ликвидатор» (ИНН: 48230458444, ОГРН: 1144827000647) на действия ООО «Газпром трансгаз Москва» (ИНН: 5003028028, ОГРН: 1025000653920) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения требований пунктов 1, 2 части 1 статьи 3, части 5 статьи 4 Закона о закупках.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание об устранении причин и условий, способствовавших совершению правонарушения.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано только в судебном порядке в течение трех месяцев.

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-702/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.04.2018 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 25.04.2018 по делу № 1-00-702/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Газпром трансгаз Москва» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на ликвидацию цехов КС Донская, КЦ-3 МГ «Уренгой-Центр 2»; КС Курск, КЦ-2 МГ «Елец-Курск-Диканька» для нужд ООО «Газпром трансгаз Москва» (реестровый № 31806145133) (далее — Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику устранить причины и условия, способствовавшие совершению правонарушения в части неопубликования протокола (акта вскрытия), путем внесения изменения в решение (издания нового решения) органов управления Заказчика о присоединении к Положению о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Газпром» и Компаний группы Газпром с учетом решения Комиссии от 25.04.2018 по делу № 1-00-702/77-18.
2. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 18.09.2018.
3. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 21.09.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.