

**Руководителю Управления Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве**
Петросяну Рачику Ашотовичу,
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Заявитель: ООО «Ресурс-Т»;
адрес местонахождения, почтовый адрес: 115682, г. Москва, ул. Шипиловская, д.64, корп. 1, оф. 147;
телефон +7 (985) 998-61-04, факс +7 (499) 903-65-37,
e-mail: resurs-t@bk.ru

Организатор закупки: Открытое акционерное общество "Акционерная компания по транспорту нефти "Транснефть"
адрес местонахождения: 119180, г. Москва, ул. Большая Полянка, д. 57;
почтовый адрес: 121059, г. Москва, ул. Киевская, д. 7, подъезд 7, этаж 9;
телефон: +7 495-950-86-23

Московское УФАС
Рег.номер: 12246
Зарегистрирован: 04.04.2016



Заказчик: Общество с ограниченной ответственностью "Транснефть-Охрана"
адрес местонахождения - 121059 г. Москва, ул. Киевская д.7, подъезд 7, этаж 10;
почтовый адрес - 121059 г. Москва, ул. Киевская д.7, подъезд 7, этаж 10,
телефон +7 495-550-25-22

ЖАЛОБА

на действия (бездействие) Организатора торгов - Открытого акционерного общества "Акционерная компания по транспорту нефти "Транснефть" при осуществлении закупки № 31603387759, выраженные в нарушении Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Организатором закупки – Открытым акционерным обществом "Акционерная компания по транспорту нефти "Транснефть" (далее – ОАО «АК «Транснефть», Организатор закупки) на официальном сайте государственных закупок Российской Федерации (www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение № 31603387759 о проведении открытого конкурса на право заключения договора на поставку обмундирования для работников ведомственной охраны (одежда).

Анализ сведений о закупке, изложенных в извещении и документации, указывает на наличие множественных нарушений Организатором Закупки требований действующего законодательства в сфере закупок.

1. Согласно разделу 3 Инструкции для участников закупки (далее именуется – Документация) организации, выразившие намерение участвовать в закупке обмундирования для работников ведомственной охраны, предоставляют на рассмотрение образцы-эталон одежды и/или обуви, планируемые к поставке участником закупки, для подтверждения

соответствия Техническим требованиям, указанным в Форме 2 и документации о закупке.

В силу ч. 10 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) Документация о закупке должна содержать сведения, определенные положением о закупке.

Однако положение о закупке товаров, работ, услуг ОАО «АК «Транснефть», утвержденное решением Совета директоров ОАО «АК «Транснефть» от 30 апреля 2015 г. (далее – Положение) не содержит норм, позволяющих устанавливать в Документации требования к участникам закупки о предоставлении образцов-эталонов продукции. Следовательно, Документация содержит сведения (требования), не определенные Положением.

Таким образом, Организатором закупки грубо нарушены требования ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия Федеральной антимонопольной службой (далее именуется – ФАС России) решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки

2. В силу требований раздела 3 Документации образцы-эталоны продукции должны быть переданы участником закупки на рассмотрение до истечения срока приема заявок на участие в закупке.

Рассмотрение образцов-эталонов форменной одежды и обуви проводится по адресу: г. Москва, Севастопольский проспект д. 47А.

Заявка на рассмотрение образцов-эталонов должна быть представлена и оформлена в письменной форме не менее чем за 1 (один) рабочий день до планируемой даты предоставления образцов.

Данные положения Документации указывают на наличие дискриминации участников закупки по территориальному признаку, поскольку посредством данной нормы Документации, созданы неравноправные условия участия в закупке, так как участникам закупки, дислоцирующимся за пределами Москвы и Московской области образованы наиболее затруднительные условия, поскольку такое участие неизбежно повлечет их значительные финансовые издержки как в виде командировочных расходов на своих представителей, передающих образцы-эталоны, так и связанные с поставкой (погрузкой, разгрузкой) образцов-эталонов в адрес, указанный в Документации и, возможно, обратно.

Это указывает на то обстоятельство, что участникам закупки из отдаленных регионов придется понести существенные дополнительные финансовые издержки, связанные с реализацией заявленных в Документации требований, что также подтверждает факт отсутствия равноправных условий участия в закупке.

Следовательно, Организатором закупки грубо нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, регламентирующие равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, что является

достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

3. В силу п. 3.11 Документации образцы-эталоны продукции могут быть возвращены участнику закупки, по запросу, после заключения договора с победителем закупки.

То есть, согласно Документации, Организатор закупки не обязан осуществить возврат образцов-эталонов продукции участникам закупки, а вправе принять решение о возврате (невозврате) образцов – эталонов участникам закупки, при чем вне зависимости от наступления какого-либо условия или события.

Согласно приложению № 2 к Документации, для участия в данной закупке участники закупки должны предоставить целый ряд следующих изделий:

	Наименование изделия	Технические требования	размер	лот
1	Белье утепленное БелЖУ	ТТ-61.020.00-ТНО-004-15	170;176/104;108	В-17.2.16
2	Белье утепленное БелМУ	ТТ-61.020.00-ТНО-004-15	170;176/104;108	В-17.2.16
3	Варежки-митенки	ТТ-61.020.00-ТНО-007-15	24 (полнота 2 средняя)	В-17.2.16
4	Костюм полевой утепленный КПУ-04	ТТ-61.020.00-ТНО-002-15	170;176/104;108	В-17.2.16
5	Костюм полевой утепленный КПУ-08	ТТ-61.020.00-ТНО-002-15	158;164/96;100	В-17.2.16
6	Куртка утепленная КУ-06	ТТ-61.020.00-ТНО-001-15	170;176/104;108	В-17.2.16
7	Шапка тип Б	ТТ-61.020.00-ТНО-005-15	58	В-17.2.16

При этом, согласно условиям Документации, Организатор закупки вправе как осуществить возврат названных изделий, так и отказать в их возврате.

Исходя из того, что стоимость предоставляемого имущества может составить более 100 000 рублей (поскольку большинство изделий должно быть предоставлено в нескольких экземплярах, согласно размерного ряда), следует, что организации, претендующие на участие в закупке должны нести риски возможного причинения им значительных убытков.

То есть для того, чтобы участвовать в данной закупке, участник закупки должен проявить готовность к возможному отчуждению на постоянной основе собственного имущества, стоимостью свыше 100 000 рублей.

Учитывая неравное финансовое положение участников закупки, а также разную стоимость передаваемого имущества, исходя из разницы производственных затрат на его изготовление, представляется очевидным, что данные условия Документации исключают равноправие по отношению к участникам закупки, путем создания участнику закупки или нескольким участникам закупки преимущественных (различных) условий участия в закупке, чем нарушены положения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Следует особо отметить, что требование о передаче в пользу Организатора закупки имущества стоимостью свыше 100 000 рублей за участие в закупке, по своей правовой природе равносильно требованию о

взимании платы в таком же размере за участие в закупке, поскольку связано прямо или косвенно с отчуждением имущества на временной или постоянной основе.

В силу ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ Документация о закупке должна содержать сведения, определенные положением о закупке.

Однако Положение не содержит норм, позволяющих как взимать денежные средства для участия в закупке, так и требовать от участников закупки передачи Организатору закупки какого-либо имущества участника закупки на временной или постоянной основе для указанных целей. Следовательно, Организатором закупки нарушены требования ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, поскольку Документация содержит сведения, не определенные Положением.

Таким образом, в действиях ОАО «АК «Транснефть» усматриваются нарушения требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, а также требований ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, каждое из которых в отдельности является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

4. В соответствии с требованиями п. 6.4.1 Документации заявка на участие в закупке и приложенные к ней документы должны быть представлены в бумажном виде и собственноручно подписаны лицом, имеющим право подписи от имени участника закупки (в случае подписи заявки не первым лицом – представляется заверенная копия доверенности), подпись подтверждена печатью организации участника закупки.

Однако, согласно ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участником закупки может быть любое юридическое лицо, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, которые соответствуют требованиям, установленным в соответствии с положением о закупке.

Следовательно, нормой Закона № 223-ФЗ императивно закреплено право на участие в закупке помимо юридических лиц также и физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей.

При этом действующее законодательство Российской Федерации, не возлагает на физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей обязанность о наличии у них печати.

Таким образом, согласно требованиям п. 6.4.1 Документации, все потенциальные участники закупки, не обладающие статусом юридического лица и не имеющие печать организации, не смогут принять успешное участие в настоящей закупке, поскольку лишены возможности выполнить требование, регламентированное п. 6.4.1 Документации.

Следовательно, данные обстоятельства свидетельствуют о наличии факта ограничения конкуренции, путем установления в Документации заведомо невыполнимых условий, для потенциальных участников закупки, не обладающих статусом юридического лица.

Кроме того, следует обратить особое внимание, на то обстоятельство, что п. 6.4.1 Документации регламентировано требование о наличии у участника закупки, исключительно, печати организации, а не какой-либо иной.

Соответственно, действиями ОАО «АК «Транснефть» грубо нарушены принципы, регламентирующие равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, путем создания участнику закупки или нескольким участникам закупки преимущественных (различных) условий участия в закупке, чем нарушены положения п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, в действиях Организатора закупки усматриваются нарушения как требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, поскольку указанные требования Документации приводят к нарушению принципов, регламентирующих равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации, так и ч. 5 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, поскольку пунктом 6.4.1 Документации косвенно установлен запрет на участие в закупке физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей.

5. В силу п. 5.1.15 Документации к участникам закупки установлено требование о предоставлении комфортного письма банка-гаранта из перечня банков, размещенного по адресу: <http://www.transneft.ru/tenders/docs/>.

Учитывая, что в указанный перечень банков-гарантов входит лишь несколько банков, следует, что Документация содержит положения, затрагивающие и нарушающие не только имущественные интересы участников закупок, но и интересы третьих лиц, а именно организаций, оказывающих услуги в банковской сфере.

Так указанные требования Документации противоречат положениям ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), регламентирующим равенство участников гражданско-правовых отношений и беспрепятственное осуществление такими участниками гражданских прав.

Вместе с тем, в силу ч. 2 ст. 1 ГК РФ гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона, а не в силу воли Организатора закупки.

Таким образом, ОАО «АК «Транснефть» в данном случае нарушены не только положения ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, но и положения ч.ч. 1, 2 ст. 1 ГК РФ, каждое из которых в отдельности является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

6. Согласно п. 13.3 Документации участник закупки может быть не допущен к участию в закупке в случае не предоставления требуемого обеспечения заявки, равно как и несоответствие банковской гарантии форме, приведенной в приложении к Документации.

Приложением к Документации установлена форма банковской гарантии, несоблюдение которой, согласно п. 13.3 Документации, является достаточным основанием для отказа в участии в закупке. При этом следует

учитывать, что банки, предоставляющие банковские гарантии, уже имеют утвержденную форму банковской гарантии, отличную от формы, установленной в Документации.

По своей правовой природе указанные требования более относятся к банкам, нежели к участникам закупки, поскольку именно банки вправе предоставлять банковские гарантии, что исключает возможность участников закупки каким-либо образом влиять на данный процесс, при этом последствия недобросовестности сделки по предоставлению банковской гарантии в полном объеме возлагаются на участника закупки.

Иными словами, в действиях ОАО «АК «Транснефть» усматривается злоупотреблением правом, выраженное в ограничении осуществления своих гражданских прав не только участниками закупок, но и организациями, предоставляющими услуги в банковской сфере.

Следовательно, указанные требования Документации противоречат положениям ч. 1 ст. 1 ГК РФ, как нарушающие основополагающие принципы гражданского законодательства, декларирующие свободу договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, а также необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав.

Вместе с тем данные требования Документации нарушают также и положения ч. 2 ст. 1 ГК РФ, согласно которым граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Гражданские права могут быть ограничены лишь на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Учитывая, что установленные в Документации ограничения, регламентированы ОАО «АК «Транснефть», а не федеральным законодательством, кроме того указанные ограничения не вызваны необходимостью защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, следовательно, действия Организатора закупки свидетельствуют о злоупотреблении правом, что недопустимо в силу ст. 10 ГК РФ.

Таким образом, в действиях ОАО «АК «Транснефть» усматриваются нарушения ч.ч. 1, 2 ст. 1 ГК РФ, а также ст. 10 ГК РФ, каждое из которых в отдельности является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

При этом следует отметить, что во избежание наступления негативных последствий, представляется целесообразным исключить из Документации требования к форме банковской гарантии, и включить требования к ее содержанию в соответствии с действующим законодательством.

7. В силу ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации.

Согласно Приложению 1 к Документации «Порядок оценки заявок на участие в закупке» (далее – Порядок оценки), оценка квалификационно-технической части проводится в том числе по следующим критериям:

- опыт осуществления поставок спецодежды и/или спецобуви;
- квалификация Участников закупки.

Порядок оценки предусматривает, что опыт осуществления поставок спецодежды и (или) спецобуви оценивается исходя из опыта осуществления поставок материально-технических ресурсов по договорам с ОАО «АК «Транснефть» и ОСТ.

Вместе с этим следует отметить, что к материально-техническим ресурсам относятся не только спецодежда и спецобувь, но и множество иной продукции, в том числе горючесмазочные материалы, продукты питания и иная продукция.

При этом, согласно Порядка оценки, участнику закупки будет присваиваться 1 балл за каждые полные 50 млн. руб. опыта осуществления поставок материально-технических ресурсов ОАО «АК «Транснефть» и ОСТ за текущий год и три предшествующих ему календарных года.

Применяя указанный Порядок оценки максимальное количество баллов по данному критерию, вероятнее всего, получит участник закупки, поставляющий нефтепродукты для переработки, а не поставщик спецодежды и т.п. (пример: участник № 1 подтвердил факт выполнения обязательств по поставке нефтепродуктов на 500 000 000 рублей, а выполнения обязательств по поставке спецодежды и спецобуви на 0.00 рублей. Участник № 2 подтвердил факт выполнения обязательств по поставке спецодежды и спецобуви на 400 000 000 рублей. Согласно Порядка оценки лучшими будут признаны условия, предложенные участником № 1, вопреки тому обстоятельству, что опытом по поставке спецодежды и спецобуви он не обладает).

Следовательно, положения относительно Порядка оценки заявок на участие в закупке по указанному критерию, не позволяют объективно оценить опыт участника закупки.

Следует особо отметить, что изложенные положения Документации, относительно Порядка оценки заявок на участие в закупке по указанному критерию не позволяют определить и сам предмет оценки, а именно, из данной формулировки однозначно усматривается, что оценке будет подлежать опыт участника не по поставкам продукции, являющейся предметом закупки, а любой продукции, относящейся к материально-техническим ресурсам, без конкретизации такой продукции.

Вместе с тем, Порядком оценки не установлен перечень документов, подтверждающих опыт осуществления поставок продукции, что также не позволяет объективно оценить предложения участников закупки.

Кроме того, одним из критериев оценки заявок является квалификация участника закупки, оцениваемая исходя из показателей двух подкритериев:

- квалификация персонала – оцениваемая исходя из количества лет работы в должности;
- наличие персонала, способного обеспечить своевременное и качественное исполнение обязательств по поставке – присваивается по 1 баллу за каждые полные 20 человек персонала у Участника закупки.

При этом Порядком оценки не установлен перечень персонала, подлежащего оценке, что не позволяет осуществить объективную оценку предложений участников (пример: участник № 1 представил сведения о наличии на предприятии 5 сторожей, 5 бухгалтеров, 5 кадровых работников, 3 слесарей, 2 сантехников и лишь 2 закройщиков спецодежды и 3 швей спецодежды. Участник № 2 представил сведения о наличии 5 закройщиков и 15 швей. Согласно Порядка оценки лучшими будут признаны условия, предложенные участником № 1, вопреки тому обстоятельству, что по факту у него лишь 5 квалифицированных сотрудников, задействованных в производственном цикле).

При этом Порядок оценки по данному подкритерию также не содержит перечень документов, подлежащих представлению в составе заявки в качестве подтверждения заявленных оценочных показателей, что не позволяет объективно оценить предложения участников закупки.

Таким образом, представляется очевидным, что изложенный в Документации Порядок оценки заявок на участие в закупке не позволяет определить не только лучшие условия, предложенные участниками закупки, но даже не позволяет определить предмет оценки по указанным критериям (подкритериям).

Следовательно, ОАО «АК «Транснефть» нарушены положения ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, регламентирующие, что в Документации должны быть установлены такие критерии и порядок оценки и сопоставления заявок, согласно которым участником закупки, выигравшем торги должно быть признано лицо, предложившее лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки. Однако Документация таких критериев и порядка оценки и сопоставления заявок не содержит.

Таким образом, в действиях Организатора закупки усматриваются нарушения положений ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

8. Вышеизложенные обстоятельства исключают возможность характеризовать действия ОАО «АК «Транснефть», как добросовестное заблуждение, в виду отсутствия в его действиях (бездействии) признаков добросовестного заблуждения.

Следовательно, указанные действия Организатора закупки совершены с умыслом, либо ввиду неосторожности в форме легкомыслия или небрежности, что не умоляет его вины.

Также следует особо отметить, что в силу части 1 статьи 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые путем злоупотребления правом.

С учетом названных обстоятельств в действиях ОАО «АК «Транснефть» усматривается злоупотребление правом в сфере закупок, что недопустимо в силу закона.

Из приведенных выше доводов, представленных доказательств, положений Закона № 223-ФЗ и сложившейся судебной практики по аналогичным спорам, следует, что действия Организатора закупки являются незаконными, грубо нарушающими действующее законодательство, в части касающейся, чем также нарушаются права и законные интересы добросовестных участников закупок, а также иных добросовестных участников гражданско-правовых отношений, возникших в сфере закупок.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями Закона № 223-ФЗ, ГК РФ, а также сложившейся судебной практикой и практикой ФАС России рассмотрения аналогичных споров,

ПРОШУ:

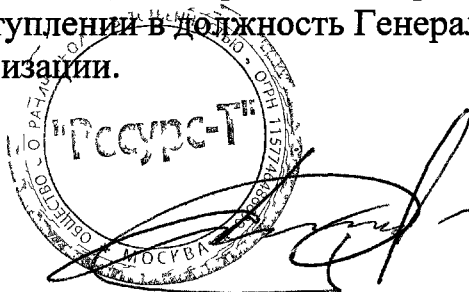
- Принять настоящую жалобу к рассмотрению;
- приостановить осуществление закупки № 31603387759 до рассмотрения по существу настоящей жалобы;
- признать ОАО «АК «Транснефть» нарушившим требования действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок по основаниям, изложенным в настоящей жалобе;
- привлечь виновных лиц к установленной законом ответственности;
- принять исчерпывающие меры по устранению выявленных нарушений, в том числе путем аннулирования настоящей закупки.

Приложение:

1. Копия извещения № 31603387759;
2. Копия Инструкции для участника закупки;
3. Решение ФАС от 22.12.2015 г. № 223ФЗ-426/15;
4. Постановление ФАС от 27.01.2016 г. № АК023-16;
5. Документы, подтверждающие полномочия лица на подписание настоящей жалобы:

- копия приказа о назначении Генерального директора;
- копия приказа о вступлении в должность Генерального директора;
- копия Устава организации.

Генеральный директор



Д.Рыбаков