

**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

**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

Московское УФАС
Рег.номер 12250
Зарегистрирован: 04.04 2016



ЖАЛОБА

**на действия (бездействие) Организатора торгов - Открытого
акционерного общества "Акционерная компания по транспорту нефти
"Транснефть" при осуществлении закупки № 31603387759, выраженные
в нарушении требований Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»**

Организатором торгов – Открытым акционерным обществом
"Акционерная компания по транспорту нефти "Транснефть" (далее – ОАО
«АК «Транснефть», Организатор торгов) 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 торгов
требований действующего законодательства о защите конкуренции.

1. В силу требований раздела 3 инструкции для участников закупки (далее именуется – Документация) образцы-эталоны продукции должны быть переданы на рассмотрение Организатору торгов 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, Организатором торгов созданы неравноправные условия участия в закупке, так как участникам закупки, дислоцирующимся за пределами Москвы и Московской области созданы 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 Организатором торгов требований, что также подтверждает факт отсутствия равноправных условий участия в закупке.

Следовательно, положения Документации нарушают требования п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), согласно которым при проведении торгов, запрещаются действия, приводящие к недопущению, ограничению или устранению конкуренции путем создания участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Таким образом, Организатором торгов грубо нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия Федеральной антимонопольной службой (далее - ФАС России) решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

2. 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 торгов 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 торгов 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 состояние участников закупки, а также разную стоимость передаваемого Организатору торгов имущества, исходя из разницы производственных затрат на его изготовление, представляется очевидным, что данные условия Документации ограничивают или исключают конкуренцию путем создания участнику закупки или нескольким участникам закупки преимущественных (различных) условий участия в закупке, чем нарушены требования ст. 17 Закона № 135-ФЗ.

Следует особо отметить, что требование о передаче в пользу Организатора торгов 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.

Таким образом, в действиях Организатора торгов усматриваются нарушения требований ст. 17 Закона № 135-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

3. 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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, указанной правовой нормой 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 требований 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 Организатора торгов, 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, в действиях Организатора торгов усматривается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запрет на которое установлен ч. 2 ст. 17 Закона № 135-ФЗ.

Таким образом, в действиях ОАО «АК «Транснефть» усматриваются нарушения требований ст. 17 Закона № 135-ФЗ, поскольку указанные требования Документации приводят к ограничению конкуренции, поскольку пунктом 6.4.1 Документации косвенно установлен запрет на участие в закупке физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей.

4. В силу п. 5.1.15 Документации к участникам закупки установлено требование в 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, нарушающие требования ч. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ, в силу которых

установлен запрет на соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям относятся и соглашения о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора.

Следовательно, Документация содержит положения, нарушающие требования ч. 4 ст. 11 Закона № 135-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

Кроме того, указанные требования Организатора торгов затрагивают и нарушают 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 торгов.

Таким образом, Организатором торгов в данном случае нарушены не только требования ст. 11 Закона № 135-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.

5. 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.

Соответственно, в действиях Организатора торгов 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 исключительно Организатором торгов, 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 торгов 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.

6. 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 задействованы 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 также 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).

Вместе с тем, в силу ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем нарушения порядка определения победителя или победителей торгов (например, большее количество баллов присваивается участнику с худшим предложением).

Таким образом, в действиях Организатора торгов усматриваются нарушения требований ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ, что является достаточным основанием для принятия ФАС России решения об устранении допущенных нарушений, в том числе об аннулировании закупки.

7. Вышеизложенные обстоятельства исключают возможность характеризовать действия Организатора торгов, как добросовестное заблуждение, в виду отсутствия в его действиях (бездействии) признаков добросовестного заблуждения.

Следовательно, указанные действия Организатора торгов 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 Организатора торгов усматривается злоупотребление правом в сфере защиты конкуренции, что недопустимо в силу закона.

Из приведенных выше доводов, представленных доказательств, положений Закона 135-ФЗ, ГК РФ и сложившейся судебной практики по аналогичным спорам, следует, что действия Организатора торгов являются незаконными, грубо нарушающими действующее законодательство, в части касающейся, чем также нарушаются права и законные интересы добросовестных участников гражданско-правовых отношений, возникших в сфере защиты конкуренции.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями Закона № 135-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 Организатора торгов нарушившим требования действующего законодательства Российской Федерации в сфере защиты конкуренции 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. 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