

Руководителю Управления
Федеральной антимонопольной
службы по городу Москве

А.Э. Ханяну

Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью «Магна»

Юридический адрес: 143009, Московская обл.,
Одинцовский район, г. Одинцово,
ул. Садовая, д. 28 пом. VI

Адрес для корреспонденции: 123100, город Москва, Пресненская
набережная, дом 8, строение 1, 14
этаж, Филиал партнерства с
ограниченной ответственностью
«Гольцблат БЛП ЛП»

Представитель: Бирюков Александр Дмитриевич

Адрес электронной почты: Alexander.Biryukov@gbplaw.com

Номер контактного телефона: +7 (495) 287 44 44

Номер факса: +7 (495) 287 44 45

22 ноября 2017 года

**ЖАЛОБА
НА ДЕЙСТВИЯ ЗАКАЗЧИКА**

(идентификационный номер закрытого запроса предложений: 31705760125)

ЛИЦО, ДЕЙСТВИЯ КОТОРОГО ОБЖАЛУЮТСЯ

(далее – «Заказчик»)

Наименование: Публичное акционерное общество «Транснефть»

Место нахождения: 119180, Российская Федерация, город Москва,
улица Большая Полянка, дом 57

Почтовый адрес: 121059, г. Москва, ул. Киевская, д.7, подъезд 7,
этаж 9

Контактное лицо: Божко Д.В.

**Номер контактного
телефона:** +7 (495) 9508623

Номер факса: +7 (499) 7998484

Адрес электронной почты: BozhkoDV@ak.transneft.ru

Московское УФАС
Рег. номер 57225/17
зарегистрирован 22.11.2017



ЗАЯВИТЕЛЬ

(далее – «Заявитель»)

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью
«Магна»

Место нахождения: 143009, Московская обл., Одинцовский район, г.
Одинцово, ул. Садовая, д. 28 пом. VI

Почтовый адрес: Российская Федерация, 123100, город Москва,

Пресненская набережная, дом 8, строение 1, 14 этаж (Филиал партнерства с ограниченной ответственностью «Гольцблат БЛП ЛЛП»)

Контактное лицо (представители): Бирюков Александр Дмитриевич
Адрес электронной почты: Alexander.Biryukov@gbplaw.com
Номер контактного телефона: +7 (495) 287 44 44
Номер факса: +7 (495) 287 44 45

ИНФОРМАЦИЯ ОБ ОБЖАЛУЕМЫХ ТОРГАХ
(далее – «**Закупка**»)

Форма закупки: Закрытый запрос предложений
Идентификационный номер закупки: 31705760125
Наименование закупки: 0001-200-К-10-02671-2018 «Спецодежда»
Дата публикации извещения: 20.11.2017
Даты публикации текущей редакции извещения: 20.11.2017
Адрес в сети Интернет: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31705760125>

СОБЛЮДЕНИЕ СРОКОВ И ПРОЦЕДУРЫ ОБЖАЛОВАНИЯ

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) срок для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган составляет 10 дней со дня размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте закупок в сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?regNumber=31705760125>, дата подведения итогов назначена на 18.12.2017. Следовательно, срок для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган истекает 28.12.2017.

В данной связи срок для обжалования действий заказчика в антимонопольном органе соблюден.

При составлении настоящей жалобы учтены разъяснения, данные ФАС России в письме от 30.08.2017 № ИА/59767/17 «По вопросу о принятии к рассмотрению жалоб».

ПРАВОВАЯ ОСНОВА ДЛЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКРЫТОГО ЗАПРОСА ПРЕДЛОЖЕНИЙ

Закрытый запрос предложений проводится в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденное решением Совета директоров 14.04.2017 (дата введения в действие 05.05.2017).

ПРАВО ЗАЯВИТЕЛЯ НА ПОДАЧУ ЖАЛОБЫ

В силу необоснованных ограничений Заявитель не может стать участником Закупки. Соответственно, согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции его право на подачу жалобы связано с наличием двух обстоятельств:

- Заказчик допустил нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении Закупки, порядка подачи заявок на участие в Закупке;
- права или законные интересы Заявителя могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения Закупки.

По мнению Заявителя, оба вышеуказанных условия в данном случае соблюдаются, в результате чего у Заявителя имеется право на подачу жалобы.

ПРЕДМЕТ ЖАЛОБЫ

Заказчик при проведении закрытого запроса предложений допустил нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении Закупки и порядка подачи заявок на участие в Закупке, в результате чего права или законные интересы Заявителя были нарушены.

1 Заказчик при проведении Закупки допустил нарушение установленного Законом о закупках порядка размещения информации о проведении Закупки

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупках, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Между тем, документация о Закупке, размещенная в ЕИС, не содержит указанные требования. Так согласно разделу 2 Инструкции для участника Закупки требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, связанные с определением соответствия поставляемого товара, потребностям заказчика, указаны в столбцах «Наименование продукции», «ГОСТ, ТУ, ОСТ, опросный лист и пр.» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)».

Согласно п. 6 Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)», а также п. 2 Формы 2а «Спецификация» поставляемая продукция должна соответствовать требованиям документации о закупке, действующих ГОСТов, технических условий, опросных листов, а также действующих нормативных документов ПАО «Транснефть», в том числе реестру ОВП.

Между тем, нигде в документации не установлено конкретных требований в части соответствия продукции реестру ОВП.

В разделе 30 Извещения содержится ссылка на страницу в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: http://niitn.transneft.ru/about/activity/reestr_ovp/informaciya-o-vkluchenii-iskluchenii-v-reestr-ovp/. Информация, размещенная по данной ссылке также не содержит требований к товарам. Сам реестр ОВП, размещенный на совершенно иной странице в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://ntd.niitnn.ru/actual.aspx>) также никаких требований к товарам не содержит, а лишь устанавливает перечень юридических лиц, чья продукция, по мнению Заказчика, соответствует его требованиям.

Таким образом, Заказчик нарушил п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках фактически не указав в документации требования к закупаемому товару. Следовательно, Заказчик допустил нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении Закупки, что согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите

конкуренции является основанием для подачи жалобы лицом, не являющимся участником закупки.

2 Заказчик при проведении Закупки допустил нарушение требований Закона о закупках и ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции путем установления ограничивающего конкуренцию порядка подачи заявок и создания преимущественных условий участия в закупке

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках, целями данного закона являются среди прочего:

- эффективное использование денежных средств;
- расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупках и стимулирование такого участия;
- обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из системного толкования вышеуказанных норм, установленный в положении о закупках порядок закупки не может быть направлен на дискриминацию и установление необоснованных ограничений по отношению к участникам закупки, а также на ограничение конкуренции.

Положением о закупках Заказчика (п. 3.11) установлено, что закрытая закупка проводится в исключительных случаях. Среди оснований проведения закрытой процедуры закупки установлено, что закрытая закупка проводится при осуществлении закупки товаров из номенклатуры основных видов продукции, включаемой в реестр ОВП (абз. 4 п. 3.11).

Вместе с тем, реестр ОВП (<http://ntd.nitnn.ru/actual.aspx>) фактически до проведения закупки устанавливает перечень юридических лиц, которые получают право участвовать в закупке Заказчика, и, тем самым, ограничивает право иных лиц, не указанных в реестре ОВП, участвовать в закупке.

Это подтверждается совокупностью следующих обстоятельств:

1. Заказчиком проводится закрытая закупка со ссылкой на включение товаров в номенклатуру основных видов продукции в реестре ОВП;
2. Заказчик фактически направляет именные приглашения для участия в закрытой закупочной процедуре (абз. 6 п. 3.11) Положения о закупках;
3. Приглашения направляются Заказчиком только лицам, указанным в реестре ОВП, что подтверждается сводной таблицей с данными по закупкам Заказчика в 2017 году (приложение № 2). Так, исходя из информации, размещенной на сайте ЕИС (zakupki.gov.ru) и сайте Заказчика (<https://www.transneft.ru/tenders/all>), в 2017 году в закупках заказчика по предмету «Спецодежда» участвовали одни и те же компании только из числа лиц, указанных в реестре ОВП.

Таким образом, реестр ОВП не направлен на установление требований к качеству товара, что предусмотрено п. 6 Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» и п. 2 Формы 2а «Спецификация», а определяет круг лиц, имеющих фактическую возможность участвовать в закрытой закупочной процедуре.

Между тем, ни законом, ни Положением о закупках не предусмотрено направление приглашения участвовать в закрытой закупке только лицам, указанным в реестре ОВП.

Данное нарушение ведет к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку позволяет Заказчику ограничивать количество потенциальных участников закупки путем совершения закрытой процедуры закупки, участие в которой могут принять только компании, включенные в реестр ОВП.

Последствия данной ситуации выразились в ограничении конкуренции, в частности в том, что снижение от начальной максимальной цены контракта в 2017 году во всех случаях составило не более 2%. Таким образом, такое формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых Заказчиком процедур, а создает неоправданный барьер для хозяйствующих субъектов при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах.

Так, согласно позиции Верховного суда РФ (определение № 305-КГ17-2243 от 31.07.2017 по делу № А40-3315/2016) *«при оценке Документации о закупке на предмет ее соответствия положениям Закона о закупках, необходимо оценивать параметры и качественные характеристики проводимой закупки, выяснять действительную потребность в установлении заказчиком дополнительных требований, учитывая заинтересованность такого лица в рациональном расходовании средств и достижении максимального результата. [...]»*

Включение заказчиком в Документацию о закупке дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки, [...] могут быть признаны нарушением антимонопольного законодательства [...] в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.»

Таким образом, Заказчик допустил нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка подачи заявок на участие в Закупке, в нарушение целей и принципов Закона о закупках ограничил число участников закупки лицами, указанными в реестре ОВП, с целью ограничения конкуренции.

Указанные действия Заказчика также являются нарушением п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, поскольку создают участникам, включённым в реестр ОВП, преимущественные условия участия в закупке, в частности путем направления именных приглашений на участие в закрытой закупочной процедуре.

3 Права и законные интересы Заявителя были нарушены

Согласно позиции, выработанной в судебной практике: *«Право лица, не подававшего заявку, обратиться в ФАС России с жалобой обусловлено наличием реального (а не мнимого) нарушения или действительной угрозы правам или законным интересам заинтересованного лица, которые могут быть ущемлены или нарушены в результате несоблюдения порядка организации и проведения торгов.»* (постановление АС МО от 17.05.2017 по делу № А40-131051/2016). При этом о наличии реального, а не мнимого нарушения прав и законных интересов свидетельствует реальность намерений заявителя участвовать в закупке (постановление 9ААС от 18.04.2017 по делу № А40-189972/16).

Заявитель имеет реальный, а не мнимый интерес в участии в Закупке, а также фактическую возможность осуществить поставку, однако в связи с вышеуказанными нарушениями не может участвовать в Закупке. Это подтверждается тем, что до 2016 года, когда Заказчик стал направлять приглашения на участие в закрытых запросах предложений исключительно компаниям, включенным с реестр ОВП, Заявитель регулярно участвовал в закупках спецодежды, проводимых Заказчиком (см. приложение № 3).

Заявитель имеет реальную возможность поставить продукцию отвечающую требованиям к качеству, обычно предъявляемым к такого рода продукции, т.к. является производителем и имеет все необходимые сертификаты соответствия (см. приложение № 4). Документы, подтверждающие соответствие производимой Заявителем продукции общим техническим требованиям (ОТТ), находятся в системе добровольной и обязательной сертификации и размещены на открытом официальном информационном портале Федеральной службы по аккредитации: fsa.gov.ru

Таким образом, Заявитель считает, что Заказчиком нарушены п. 1 ч. 10 ст. 4, ч. 1 ст. 1, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.


На основании изложенного просим антимонопольный орган:

1. Признать незаконными действия ПАО «Транснефть» при проведении закрытого запроса предложений в части неразмещения в ЕИС требований к качеству закупаемых товаров, неправомерного ограничения числа участников путем проведения закупки в закрытой форме, ограничения конкуренции путем создания отдельным хозяйствующим субъектам преимущественных условий участия в закупке.
2. Выдать ПАО «Транснефть» предписание:
 - а. об исключении из документации о проведении закрытого запроса предложений № 31705760125 требования о соответствии подлежащих поставке товаров действующим нормативным документам ПАО «Транснефть», в том числе реестру ОВП, т.к. оно является неопределённым и не устанавливает фактических требований к качеству товара;
 - б. о направлении Обществу с ограниченной ответственностью «Магна» приглашения на участие в закрытом запросе предложений № 31705760125.

Приложения:

1. Доверенность от 21.11.2017 (копия);
2. Сводная таблица с данными по закупкам ПАО «Транснефть» по предмету «Спецодежда» в 2017 году;
3. Сводная таблица с данными по закупкам ПАО «Транснефть» по предмету «Спецодежда» в 2015 году;
4. Сводная таблица с данными о сертификатах соответствия на продукцию Общества с ограниченной ответственностью «Магна».

Представитель Общества с ограниченной
ответственностью «Магна»
(по доверенности)

 / А. Д. Бирюков