

ПАО «МОЭК»

Вернадского пр-кт, д.101 корп. 3,
Москва, 119526,

ООО «ГазНефтторг.ру»

Намёткина ул., д. 10а корп. 1,
Москва, 117420

АО «Загорский Трубный Завод»

Малая Сухаревская пл., д. 10,
Москва, 127051

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-950/20

по результатам рассмотрения жалобы АО «Загорский Трубный Завод» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

08.12.2020

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

«*****» (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ПАО «МОЭК»: «*****»

ООО «ВМЗ-Универсал»: «*****»

представители ООО «ГазНефтторг.ру» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу АО «Загорский Трубный Завод» от 26.11.2020 № 25/11 на действия (бездействие) заказчика ПАО «МОЭК» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных для нужд ПАО «МОЭК» (извещение № 32009682888), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),



У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба АО «Загорский Трубный Завод» от 26.11.2020 № 25/11 на действия (бездействие) заказчика ПАО «МОЭК» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных для нужд ПАО «МОЭК» (извещение № 32009682888) (далее — Конкурсный отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «МОЭК» (далее – Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4

Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупках, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. извещение о проведении Конкурентного отбора, закупочная документация (далее – Извещение, Документация) размещены в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 16.11.2019;

2. начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦД) – 4 012 323 434,75 рублей;

3. дата окончания подачи заявок – 27.11.2020;

4. на участие в Конкурентном отборе подано — 5 заявок;

5. дата рассмотрения заявок — 10.02.2021;

6. дата подведения итогов Конкурентного отбора – 10.02.2021.

В ходе заседания Комиссии ФАС России от 03.12.2020 в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 08.12.2020.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком 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.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурентного отбора Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1. Заказчиком неправомерно в один лот объединена поставка функционально и технологически не взаимосвязанных товаров;

2. Заказчиком неправомерно установлено квалификационное требование к участникам закупки, о том, что участник закупки должен представить документы, подтверждающие возможность надлежащего выполнения обязательств по договору поставки.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурентного отбора Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупках и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения

представителей Заказчика, Заявителя Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно в один лот объединена поставка функционально и технологически не взаимосвязанных товаров.

Пунктом 3 части 9 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны предмет договора с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги, а также краткое описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках (при необходимости).

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

При этом Заказчик формирует техническое задание Документации в соответствии с собственными потребностями Заказчика, устанавливая функциональные и технические характеристики закупаемых товаров.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и сообщили, что объектом закупки является поставка стальных трубы, которые являются совокупностью однородных товаров и, в свою очередь, технологически и функционально связаны между собой. При этом все поставляемое оборудование является технологическим оборудованием, которое используется для транспортировки холодной, горячей воды и пара, в связи с чем вышеуказанное оборудование является функционально взаимосвязанным по своему основному назначению, имеет единое целевое использование, в связи с чем поставка этих товаров обусловлена их применением в едином комплексе.

При этом представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России

не представил доказательств, свидетельствующих об ограничении количества участников закупки, а также доказательств однозначно свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, включение различных видов труб в один лот в рамках Закупки может ограничить конкуренцию ввиду ограничения возможностей участия в закупке производителей отдельных видов труб. Результатом закупки может быть участие в закупках исключительно трейдеров или закупка различных видов продукции производителями и производителями других видов труб, что может привести к удорожанию закупки и может являться нарушением положений Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России считает необходимым передать материалы дела от 08.12.2020 № 223ФЗ-950/20 в профильное управление ФАС России для определения соответствия действий Заказчика положениям Закона о защите конкуренции.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно установлено квалификационное требование к участникам закупки, о том, что участник закупки должен представить документы, подтверждающие возможность надлежащего выполнения обязательств по договору поставки.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Подпунктом 1 пункта 8.2 раздела 8 Документации установлено следующее требование к участникам закупки:

« Участник должен представить документы, подтверждающие возможность надлежащего выполнения Участником обязательств по договору поставки в установленные сроки (письма от заводов-производителей и/или письма от иных организаций с приложением документального подтверждения наличия у таких организаций требуемого количества товара или возможности отгрузки в указанные сроки и объёме; документы, удостоверяющие дилерские полномочия Участника) с обязательным указанием порядковых номеров номенклатурного перечня спецификации Заказчика/Организатора, номера данного Конкурентного отбора.

В случае наличия предмета закупки на складе Участника процедуры - письмо от Участника процедуры, подтверждающее данный факт с указанием ассортимента и количества предмета закупки, а также с предоставлением копий сертификатов изготовителей на предмет закупки, имеющийся в наличии.

В случае отсутствия данного подтверждения, Комиссия вправе отклонить такое предложение из-за несоответствия предложения на участие в процедуре закупки требованиям закупочной Документации.».

При этом участник Конкурентного отбора может не иметь договорных отношений с производителем такого товара, поставляемого по предмету закупки, при этом ранее осуществлять поставки иного товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденным правом поставки такого товара.

Также, в отсутствие обязанности производителя/дилера/поставщика товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении в срок до окончания подачи заявок на участие в Конкурентном отборе подтверждающих документов о том, что участник закупки обладает правом поставки товара по предмету Конкурентного отбора, поставляемого по предмету закупки, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурентном отборе в соответствии с вышеуказанным требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурентном отборе.

Кроме того, отсутствие у участника на момент подачи заявки документов, подтверждающих наличие у участника закупки, а также наличие у заводов-производителей, указанных участником закупки в составе своей заявки, товара, поставляемого по предмету закупки, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурентного отбора, поскольку вышеуказанное оборудование может быть приобретено участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Конкурентном отборе.

Вместе с тем, такие требования не характеризуют квалификационный уровень поставщика товара и приводят к необоснованному ограничению конкуренции, поскольку потенциальный участник закупки может не являться производителем оборудования, равным образом являясь участником рынка, осуществляющим поставку требуемого оборудования надлежащим образом.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные требования Документации, ограничивает количество участников закупки, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

3. Вместе с тем, решением от 08.12.2020 № 223Ф3-949/20

Комиссией ФАС России в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившееся в установлении в Документации:

- неправомерного требования о предоставлении сведений о собственниках и конечных бенефициарах участника закупки;
- неправомерного требования о праве Заказчика осуществлять запрос информации в отношении заявок участников закупки;
- неправомерного требования об указании в заявке сведений о наименовании производителя поставляемой продукции;
- неправомерных требований о подтверждении в составе заявки соответствия субподрядных организаций требованиям Документации;
- неправомерного требования о наличии у участника закупки опыта поставки по предмету закупки;
- неправомерного требования о наличии у участника закупки выписки из саморегулируемой организации;
- неправомерного требования о наличии у участника закупки материально-технических ресурсов;
- неправомерного требования о наличии у участника закупки трудовых ресурсов;
- неправомерного требования об отсутствии у участника закупки за последние 3 года фактов поставки контрафактной и/или фальсифицированной продукции, фактов поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг ненадлежащего качества для ООО «Газпром энергохолдинг», а также неправомерного требования об отсутствии судебных актов, вступивших в законную силу о признании обоснованными исковых требований ООО «Газпром энергохолдинг», в отношении Участников;
- наличие у участников закупки сертификатов соответствия, паспортов на предлагаемую к поставке продукцию.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу АО «Загорский Трубный Завод» (ИНН: 5042132262; ОГРН: 1145042001653) от 25.11.2020 № 25/11 на действия (бездействие) заказчика ПАО «МОЭК» (ИНН: 7720518494; ОГРН: 1047796974092) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных для нужд ПАО «МОЭК» (извещение № 32009682888) обоснованной в части неправомерного установления квалификационного требования в Документации к участникам закупки, о предоставлении документов, подтверждающих возможность надлежащего выполнения обязательств по договору поставки.

2. Признать ПАО «МОЭК» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением не выдавать, поскольку ранее выдано на основании дела от 08.12.2020 № 223ФЗ-949/20.

4. Материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России не передавать, поскольку ранее передано на основании дела от 08.12.2020 № 223ФЗ-949/20.

5. Передать материалы дела от 08.12.2020 № 223ФЗ-950/20 в профильное управление ФАС России для определения соответствия действий Заказчика положениям Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Заместитель председателя Комиссии ФАС России

«*****»

Члены Комиссии ФАС России

«*****»

«*****»

«*****»