



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Республике Башкортостан

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82
e-mail: to02@fas.gov.ru

20.08.2019 № 8/11598
На № _____ от _____

Заявитель:

ООО «Торговая компания «МАХИМ»
420095, г. Казань, ул. Восстания, д.100,
корп.203Б, помещение 24
mail@mahim.ru, tender@mahim.ru

Заказчик:

ООО «Башнефть-Петротест»
450076, г. Уфа, ул. Карла Маркса, дом 20
Frolovaer@bashneft.ru

РЕШЕНИЕ № ТО002/07/3-1944/2019
по результатам рассмотрения жалобы
ООО «Торговая компания «Махим» на действия (бездействие) заказчика -
ООО «Башнефть-Петротест»

15.08.2019

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Члены Комиссии:

– заместитель начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

– ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

в присутствии представителей от заявителя ООО «Башнефть-Петротест»:

(по доверенности №ДОВ/БНПТ/048/19 от 14.08.2019), в отсутствие представителя ООО «Торговая компания «Махим» (поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия), рассмотрев жалобу ООО «Торговая компания «Махим» на действия

0157831

ООО «Башнефть-Петротест» в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба ООО «Торговая компания «Махим» (420095, г.Казань, ул.Восстания, д.100 корп.203Б, помещение 24) от 08.08.2019 вх. №12507 на действия Заказчика - ООО «Башнефть-Петротест» РБ (450052, г. Уфа, ул. К.Маркса, 35) при проведении закупочной процедуры – открытого запроса цен на закупку «Дерматологического средства (крема), смывающего средства (мыло, паста), репелленты», информация о котором размещена на официальном сайте федеральной электронной площадки www.tektorg.ru (извещение №РН991353).

В своей жалобе Заявитель указывает, что изучив извещение о проведении запроса цен №РН991353 на закупку дерматологических средств (крема), смывающие средства (мыло, паста), репелленты Заказчиком в техническом задании были установлены завышенные требования к составу поставляемых товаров в нарушение статьи 17 п.1 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, так же считает требования по указанию конкретных компонентов и недопустимость содержания некоторых компонентов, не указанных в ТР ТС 019/2011 необоснованными и завышенными, в связи с чем создаются условия в запросе цен только для определенного круга участников, что является неприемлемым и направленным на ограничение конкуренции в нарушение требований с.17 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заказчик с доводами изложенными в жалобе не согласен, изложил свою позицию в письменном возражении №01/2079 от 15.08.2019.

Исследовав имеющиеся материалы дела, заслушав мнения представителей сторон, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. 1, 2 ст. 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Данная закупочная процедура осуществляется для нужд ООО «Башнефть-Петротест». При осуществлении закупочной деятельности Заказчик руководствуется Положением Компании о закупке товаров, работ, услуг №П2-08 Р-0019 (далее – Положение о закупках), утвержденным Решением Совета Директоров ОАО «НК «РОСНЕФТЬ» 03.12.2018 г. №11.

ООО «Башнефть-Петротест» осуществляя выбор контрагентов посредством

проведения закупочных процедур, соблюдает принципы информационной открытости и равноправия, отсутствия дискриминации хозяйствующих субъектов, а также создает конкурентную среду для контрагентов.

Официальная публикация Извещения о проведении закупочной процедуры закупочной процедуры произведена на сайте электронной торговой площадки <http://rn.tektorg.ru> - «25» июля 2019 года.

На том же сайте размещена вся информация о закупочной процедуре. Таким образом, все необходимые документы и сведения, регламентирующие проводимую закупочную процедуру и отражающие исчерпывающий перечень требований, предъявляемых к потенциальным участникам, размещены Обществом для открытого (свободного) доступа всех заинтересованных лиц.

В соответствии с п. 4.1.1. Положения о закупках для обеспечения соответствия требованиям действующего законодательства в сфере закупок в части необходимых либо разрешенных действий выделяются следующие типы Заказчиков:

а. Заказчики первого типа - ОАО «НК «Роснефть» и Общества Группы, закупочная деятельность которых регулируется Федеральным законом № 223-ФЗ, принятыми в его развитие нормативными правовыми актами РФ и настоящим Положением;

б. Заказчики второго типа - Общества Группы, закупочная деятельность КОТОРЫХ регулируется только настоящим Положением и не подпадает под регулирование Закона № 223-ФЗ, принятыми в его развитие нормативными правовыми актами РФ.

Производство по жалобе ООО «Торговая компания «Махим» возбуждено в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно данной норме антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

Понятие «законодательство Российской Федерации», нормами которого регулируется порядок проведения торгов, которые могут обжалованы в порядке статьи 18. 1 Закона о защите конкуренции, должно рассматриваться в широком смысле, а именно, законодательство Российской Федерации включает в себя федеральные законы и подзаконные нормативные правовые акты, законы субъектов РФ и соответствующие подзаконные нормативные правовые акты органов местного самоуправления.

Законом о закупках установлены общие принципы закупки товаров, работ,

услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, осуществляемые, в том числе, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере газоснабжения, хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, а также дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным выше юридическим лицам, и дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным выше дочерним хозяйственным обществам (часть 2 статьи 1 названного Федерального закона).

Согласно части 2 ст. 1 Закона о закупках настоящий Федеральный закон, в том числе устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг:

1) государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

Согласно структуре акционерного капитала ПАО «НК «Роснефть», по состоянию на 01.03.2017 акционером с преобладающей долей акций в уставном капитале (50,00000001%) данной компании является АО «Роснефтегаз», который в свою очередь находится в 100%-ной федеральной собственности. Прямая доля государства (в лице Федерального агентства по управлению государственным имуществом) в ПАО «НК «Роснефть» составляет 0,000000009% (https://www.rosneft.ru/Investors/structure/share_capital/).

С 12.10.2016 ПАО АНК «Башнефть» стала дочерней компанией ПАО «НК «Роснефть», являющейся дочерним обществом АО «Роснефтегаз».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт), ОАО «НК

«Роснефть» относится к юридическим лицам, указанным в пункте 2 части 2 статьи 1 Закона о закупках

Заказчик в рассматриваемом случае является дочерним обществом ПАО АНК «Башнефть».

Так как ПАО «НК «Роснефть» не является государственной компанией, дочерние общества ПАО АНК «Башнефть», не являются субъектами естественной монополии, в связи, с чем не подпадают под регулирование Закона о закупках.

Учитывая изложенное, Заказчик рассматриваемой закупки не относится к числу лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, на которого распространяются требования Закона о закупках.

Таким образом, у Комиссии Башкортостанского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с тем, что ПАО АНК «Башнефть» не подпадает под регулирование Закона о закупках.

По мнению Заявителя, требования по указанию конкретных компонентов и недопустимость содержания некоторых компонентов, не указанных в ТР ТС 019/2011 являются необоснованными и завышенными, тем самым Заказчик создает условия в запросе цен только для определенного круга участников, что является неприемлемым и направленным на ограничение конкуренции в нарушение требований ст. 17 ФЗ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Статья 17 Закона № 135-ФЗ устанавливает правовые основы антимонопольного контроля в отношении перечня действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Само по себе включение обществом тех или иных условий в конкурсную документацию не свидетельствует о нарушении им антимонопольного законодательства, так как общество при осуществлении торгов не преследует своей целью только обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, а выявляет лицо, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования. Включение того или иного условия только тогда может рассматриваться как нарушение антимонопольного законодательства, когда доказано, что это условие включено в конкурсную документацию специально для того, чтобы обеспечить победу в конкурсе конкретному хозяйствующему субъекту. Более того, подобные действия должны быть совершены субъектом, который подлежит государственному контролю в сфере антимонопольного законодательства.

В Определении Верховного Суда РФ от 31.07.2017 №305-КГ 17-2243 по делу №А40-3315/2016, сказано, что требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие действующее законодательство, если будет доказано, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур.

Однако, заявителем не представлены доказательства, свидетельствующие об указании определенного компонента в документации о закупке для победы

конкретного хозяйствующего субъекта.

Также Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что не допускался различный подход к участникам Закупки при проведении запроса цен №РН991353 на закупку дерматологических средств (крема), смывающие средства (мыло, паста), репелленты. Требования документации о закупке являются общими для всех участников.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «Торговая компания «Махим» (420095, г.Казань, ул.Восстания, д.100 корп.203Б, помещение 24) от 08.08.2019 вх. №12507 на действия Заказчика - ООО «Башнефть-Петротест» РБ (450052, г. Уфа, ул. К.Маркса, 35) при проведении закупочной процедуры – открытого запроса цен на закупку «Дерматологического средства (крема), смывающего средства (мыло, паста), репелленты», информация о котором размещена на официальном сайте федеральной электронной площадки www.tektorg.ru (извещение №РН991353), в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, без рассмотрения.

2. Признать жалобу ООО «Торговая компания «Махим» (420095, г.Казань, ул.Восстания, д.100 корп.203Б, помещение 24) от 08.08.2019 вх. №12507 на действия Заказчика - ООО «Башнефть-Петротест» РБ (450052, г. Уфа, ул. К.Маркса, 35) при проведении закупочной процедуры – открытого запроса цен на закупку «Дерматологического средства (крема), смывающего средства (мыло, паста), репелленты», информация о котором размещена на официальном сайте федеральной электронной площадки www.tektorg.ru (извещение №РН991353) в порядке ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции», не обоснованной.

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения.