

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-639/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «МЦ УОП» 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»

10.07.2017 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе <...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «МЦ УОП»: <...> – доверенность от 09.12.2016 № б/н, <...> - доверенность от 09.12.2016 № б/н;

ОАО «НК «Роснефть»: <...> – доверенность 17.01.2017 № 77AB2004159,

Представители ООО «РН-ЮГАНСКНЕФТЕГАЗ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «МЦ УОП» от 04.07.2017 №110/нв на действия (бездействие) заказчика ООО «РН-ЮГАНСКНЕФТЕГАЗ», организатора ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на Выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин для ПАО «НК «Роснефть» (извещение №31704952414), 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 ООО «МЦ УОП» (далее — Заявитель) от 04.07.2017 №110/нв (вх. 101024/17 от 04.07.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ» (далее — Заказчик), организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на Выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин для ПАО «НК «Роснефть» (извещение №31704952414) (далее – Жалоба, Запрос цен).

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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения Запроса предложений регламентировалась Положением компании о закупках товаров, работ, услуг № П2-08 Р-0019, утвержденным Решением Совета директоров ОАО «НК «Роснефть» от 26.05.2015 № 230 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

29.03.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 13.04.2017 в 23:59;

дата и время подведения итогов – 28.06.2017 в 18:00;

на участие в закупки по Лоту №1 подано 8 заявок, по Лоту №2 подано 5 заявки из них 3 отклонено, по Лоту №3 подано 7 заявок, из них 3 отклонено.

Из Жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком ненадлежащим образом проведена процедура переговоров с участниками закупки;
 - Заказчиком нарушены сроки размещения протоколов, составленных в ходе проведения закупки;
 - В Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки технических условий на получаемую продукцию;
 - Заказчиком в Документации установлены неисполнимые сроки работ;
 - Документация содержит противоречивые сведения о Заказчике;
 - Заказчиком представлены разъяснения, изменяющие суть

Документации;

- В Документации неправомерно установлено требование о представлении в составе заявки участника закупки копии письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированной не ранее 01.01.2015;
- Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки права на используемую участником закупки технологию по утилизации отходов бурения в соответствии с главой 77 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- Заказчиком предъявлены некорректные требования к участникам закупки о наличии лицензии по обращению с отходами, противоречащие требованиям Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», при этом в лицензии должны быть предусмотрены работы по обезвреживанию отходов, а также указание на конкретные виды отходов;
- В Документации неправомерно установлено требование, что каждый участник консорциума должен обладать аккредитацией Заказчика.

Представитель Организатора с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса цен Организатор, Заказчик действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Организатора, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

•

○

- Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком ненадлежащим образом проведена процедура переговоров с участниками закупки.

Согласно пункту 11.3.6 Положения о закупке в любой конкурентной процедуре закупки, могут быть проведены переговоры с участниками закупки. В переговорах имеют право участвовать все участники закупки, прошедшие отбор, заявки которых поступили в установленный в Документации срок и на момент объявления переговоров не отклонены по основаниям, указанным в настоящем Положении или в документации о закупке. Заказчик вправе провести переговоры со всеми допущенными к переговорам участниками закупки, а также с единственным участником конкурентной процедуры закупки, которая признана несостоявшейся.

Пунктом 3.8.8 Блока 3 Документации предусмотрено, что Организатор закупки устанавливает порядок проведения переговоров (включая сроки и форму проведения, очередность, перечень документов для участия в переговорах и т.д.) в

протоколах, формируемых в ходе закупки. При проведении переговоров Организатор закупки вправе предложить Участникам закупки заранее подготовить письменный ответ на перечень вопросов, сформулированный в приглашении к переговорам (либо в размещенном протоколе). Все достигнутые в ходе переговоров договоренности оформляются отдельным актом проведения переговоров с каждым из Участников закупки, который имеет статус изменений и/или дополнений к их ранее поданным заявкам. Данный документ подписывается всеми присутствующими на переговорах лицами, включая представителей Участника закупки (за исключением лиц, принимавших участие в переговорах посредством телефонной связи).

Согласно протоколу об утверждении условий проведения переговоров № ЦЗК-198-17_з-01 от 02.06.2017 (далее - Протокол) Заказчиком принято решение провести переговоры со всеми участниками Запроса цен «Выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин» для нужд ПАО «НК «Роснефть» (технический заказчик ООО «РН-Юганскнефтегаз»).

Как следует из Жалобы Заявителя, акт проведения переговоров, составленный по результатам переговоров от 13.06.2017, не соответствует целям переговоров, предусмотренным Протоколом.

Вместе с тем, Организатор пояснил, что Заявителем было предложено в вышеуказанном акте внести корректировки в части сроков оплаты по договору являющимся существенным условием договора. При этом в соответствии с Положением о закупке путем переговоров не изменены существенные условия договора.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил сведений, подтверждающих, что Заказчиком ненадлежащим образом проведена процедура переговоров с участниками закупки, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права проводить переговоры может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно Жалобе Заявителя Организатором нарушены сроки размещения протоколов составленных в ходе проведения закупки.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются Заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Положением о закупке установлено, что протоколы, сформированные в ходе закупки (кроме фиксирующих решения о проведении переговоров/переторжки) размещаются в ЕИС течение 3-х календарных дней со дня утверждения протокола.

Согласно информации в ЕИС, Заказчиком, Организатором размещен протокол об утверждении результатов отборочной, оценочной стадий рассмотрения заявок участников, итогов проведения переговоров и выбора победителя конкурентной закупки № ЦЗК-241-17_з-01 10.07.2017.

При этом согласно информации в Протоколе заседание Комиссии состоялось 22.06.2017.

Вместе с тем, представитель Организатора на заседание Комиссии ФАС России не представили информации об установлении в положении Документации порядка и сроках подписания Протокола.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика противоречат Положений о закупке и нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Из Жалобы Заявителя следует, что в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки технических условия на получаемую продукцию.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупке документация о закупке также должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 3.2.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с абзацем «и» пункта 10.5.1 Положения о закупке в документации должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно подпункту 4 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации участник закупки должен меть в наличии технические условия (далее -ТУ), зарегистрированные центром стандартизации и метрологии на получаемую продукцию, определяющие требование к производству продукции, содержащих описание методов контроля. Соответствие указанному требованию подтверждается заверенной ЭЦП копией ТУ, зарегистрированных Центром

стандартизации и метрологии, на продукцию, получаемую в результате утилизации отходов, документа, подтверждающего право участника закупки на использование ТУ. Технической документацией должно быть предусмотрено использование полученного в результате утилизации отходов бурения продукта для рекультивации объектов временного накопления отходов бурения в планируемом месте осуществления работ (территория ХМАО-Югры).

Вместе с тем, наличие технических условий не является подтверждением невозможности участника перерабатывать отходы в продукцию.

Таким образом, установление вышеуказанного требования ограничивает количество участников закупки, поскольку участники закупки по результатам утилизации отходов могут изготавливать свою продукцию исключительно на основе ГОСТ, что не будет учитываться Заказчиком и соответствовать требованию Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно Жалобе Заявителя, Заказчиком, Организатором в Документации установлены неисполнимые сроки работ.

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках Документация должна содержать, в том числе сведения о сроках поставки товара, оказания услуг/ выполнения работ.

Согласно абзацу «г» 10.5.1 Положения о закупке Документация должна содержать информацию, в том числе о месте, условии и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Кроме того, согласно пункту 12.1.1. Положения о закупке договор по итогам процедуры закупки заключается в сроки и в порядке, которые предусмотрены действующим законодательством, Положением о закупке и условиями, установленными в Документации.

Пунктом 5 Технического задания Документации предусмотрен срок выполнения работ с 01.07.2017-31.12.2018.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил, что на момент рассмотрения Жалобы Заказчиком по результатам закупки не заключен договор.

Таким образом, установленные в Документации сроки выполнения работ являются не актуальными, что вводит участников закупки в заблуждение и не позволяет однозначно установить сроки начала выполнения работ, что нарушает пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

o

- По мнению Заявителя, Документация содержит противоречивые сведения о Заказчике.

Согласно пункту 2 части 9 статьи 4 Закона о закупках извещение должно содержать, в том числе сведения о наименовании, месте нахождения, почтовом адресе, адресе электронной почты, номере контактного телефона заказчика.

Пунктами 6, 11 Извещения установлено, что закупка проводится для нужд одного Заказчика ООО «РН-Юганскнефтегаз», проводимая Организатором закупки: ПАО «Нефтяная компания «Роснефть». Закупка проводится Организатором закупки в интересах одного Заказчика: Общество с ограниченной ответственностью «РН-Юганскнефтегаз», адрес места нахождения: Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Нефтеюганск, почтовый адрес: 628309, Российская Федерация, Ханты-Мансийский автономный округ - Югра, г. Нефтеюганск, ул. Ленина, дом 26., контактный телефон: (3463) 335-184, электронная почта: rn_yng@yungjsc.com.

Таким образом, Извещение содержит исчерпывающую информацию о Заказчике, Организаторе предусмотренную Законом о закупках.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил, что ООО «РН-Юганскнефтегаз» является техническим Заказчиком.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представили иных сведений подтверждающих, что Документация содержит противоречивые сведения о Заказчике.

•

o

- По мнению Заявителя Заказчиком, Организатором представлены разъяснения, изменяющие суть Документации.

Согласно части 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение о закупке, документацию о закупке, разъяснения положений такой документации, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещение о закупке, документацию о закупке внесены заказчиком позднее чем за пятнадцать дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке изменений до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Согласно материалам, представленным представителем Организатора на заседание Комиссии ФАС России, участниками закупки направлены в адрес Заказчика 8 запросов на разъяснение положений Документации, в том числе Заявителем.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Организатора пояснил что Заказчиком на электронной торговой площадке размещены ответы всем участникам закупки, в том числе Заявителю, а также что такие ответы составлены на основании положений Документации и такие ответы не изменяют суть Документации.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представители Заявителя не представили иных сведений, подтверждающих, что представленные на электронной торговой площадке разъяснения изменяют суть Документации.

На заседание Комиссии ФАС России также установлено, что в ЕИС не размещены указанные разъяснения Документации.

Таким образом, действия Заказчиком, Организатора вырезавшиеся в неразмещении запросов, а также разъяснений положений Документации противоречат пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и нарушают часть 11 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрено частью 5 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - По мнению Заявителя, в Документации неправомерно установлено требование о представлении в составе заявки участника закупки копии письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированное не ранее 01.01.2015.

Согласно подпункту 3 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации, в случае использования новой технологии/ техники/ вещества наличие у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование для рекультивации объектов временного накопления отходов бурения в планируемом месте производства работ (территория ХМАО-Югры). Основание - пункт 5 статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе». Подтверждается заверенной ЭЦП копией положительного заключения государственной экологической экспертизы (в том числе приказа об утверждении заключения) на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование на территории субъекта РФ, где находится объект проведения работ или копия письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированное не ранее 01.01.2015 г».

Кроме того, пунктом 2.1 проекта договора Документации также установлено, что подрядчик должен обладать положительным заключением государственной

экологической экспертизы.

Представитель Организатора пояснил, что требование о наличии заключения применяется в случае использования участником закупки новой технологии/ техники/ вещества и основано на положениях пункта 5 статьи 11 Федерального Закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе». Кроме того, Федеральным Законом от 29.12.2014 № 458-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об отходах производства и потребления», отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации», вступившим в силу 01.01.2015, введено понятие «утилизация отходов», являющееся предметом закупки, а также, изменен перечень объектов государственной экологической экспертизы. Таким образом, оспариваемое требование установлено в целях соблюдения требований природоохранного законодательства Российской Федерации.

Вместе с тем, установление требования о представлении в составе заявки участника закупки положительного заключения государственной экологической экспертизы или копии письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированное не ранее 01.01.2015 г., является неправомерным и ограничивает количество участников закупки, так как участники закупки могли не обращаться в государственный орган за получением вышеуказанных документов до 01.01.2015 г., кроме того наличие указанных документов, датированных позднее 01.01.2015 г., не влияет на исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, неправомерно установившего в Документации вышеуказанное требование, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

•
○

- По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки права на используемую участником закупки технологию по утилизации отходов бурения в соответствии с главой 77 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Информационная карта Документации содержит требование к участникам закупки, о наличие у участника закупки прав на технологию/техническую документацию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки «Утилизация отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин». Основание — главой 77 часть IV Гражданского кодекса Российской Федерации.

Подтверждается документами на использование участником закупки технологии/технической документации по утилизации отходов бурения (в соответствии со статьей 1550 глава 77 часть IV Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или другим

законом, лицо, обладающее правом на технологию, может по своему усмотрению распоряжаться этим правом путем передачи его полностью или частично другим лицам по договору или по иной сделке, в том числе по договору об отчуждении этого права, по лицензионному договору либо по иному договору, содержащему элементы договора об отчуждении права или лицензионного договора) и/или заверенной руководителем предприятия копия проекта технической документации на технологию, содержащую описание условий использования и порядка проведения работ.

Согласно статье 1550 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено данным кодексом или другим законом, лицо, обладающее правом на технологию, может по своему усмотрению распоряжаться этим правом путем передачи его полностью или частично другим лицам по договору или по иной сделке, в том числе по договору об отчуждении этого права, по лицензионному договору либо по иному договору, содержащему элементы договора об отчуждении права или лицензионного договора.

Вместе с тем, вышеуказанный документ будет необходим в период оказания услуг, выполняемых по договору заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование в Документации о представлении в составе заявки документов на использование участником закупки технологии/технической документации по утилизации отходов бурения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

9. Согласно доводу Заявителя, Заказчиком предъявлены некорректные требования к участникам закупки о наличии лицензии по обращению с отходами, а именно указанное требование противоречит нормам законодательства (пункт 9.1), действие лицензии должно распространяться на конкретную территорию (часть 9.2), лицензия должна содержать конкретный перечень работ (часть 9.3) что противоречит требованиям Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», при этом в лицензии должны быть предусмотрены работы по обезвреживанию отходов, а также указание на конкретные виды отходов.

9.1 Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено, что участник закупки должен соответствовать индивидуальным для данной закупочной процедуры квалификационным требованиям и предоставить подтверждающие документы, в том числе: наличие у участника закупки действующей лицензии на деятельность по обращению с отходами I - IV классов опасности, полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей осуществление сбора и утилизации отходов бурения в планируемом месте производства работ (территория ХМАО-Югры).

Согласно статьи 9 Федерального закона от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах) деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности подлежит обязательному лицензированию.

9.2 Пунктом 11 Технического задания Документации также установлено, что участник закупки должен обладать действующей лицензией на деятельность по

обращению с отходами I - IV классов опасности, полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей осуществление сбора и утилизации отходов бурения в планируемом месте производства работ (территория ХМАО-Югры).

Частью 2 статьи 9 Закона об отходах установлено, что юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, получившие лицензию, вправе осуществлять деятельность, на которую предоставлена лицензия, на всей территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Организатора пояснил, что предметом закупки являются услуги по утилизации отходов бурения с последующей рекультивацией объектов временного накопления отходов бурения Заказчика. Указанная деятельность осуществляется без привязки к конкретному объекту утилизации отходов, в связи с чем, указание в лицензии участника закупки конкретного адреса местонахождения объектов, на которых предполагается осуществлять деятельность по утилизации отходов, не требуется.

Таким образом, под лицензией участника закупки, разрешающей осуществление намеченного вида работ по обращению с отходами в планируемом месте его осуществления, понимается лицензия, в которой место осуществления лицензированного вида деятельности — утилизации отходов бурения, не привязано к конкретным объектам утилизации отходов.

9.3 В соответствии с частью 1.1 статьи 15 Закона об отходах, Приказ (распоряжение) лицензирующего органа о предоставлении лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности и сама лицензия имеют приложение, в котором указываются виды отходов I - IV классов опасности и виды деятельности, соответствующие этим видам отходов.

Для получения лицензии, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности», соискатель лицензии направляет или представляет в лицензирующий орган заявление, в котором указывает для работ по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности - перечень конкретных видов отходов I - IV классов опасности, содержащий их наименования, классы опасности и коды согласно федеральному классификационному каталогу отходов, а также перечень работ, составляющих деятельность в области обращения с отходами, которые соответствуют наименованиям конкретных видов отходов I - IV классов опасности.

При этом, представитель Организатора пояснил, что лицензируемый вид деятельности может осуществляться только в соответствии с конкретным перечнем видов работ в отношении указанных в лицензии (приложении к лицензии) видов отходов, в связи с чем требование о наличии у участника закупки соответствующей лицензии не противоречит требованиям законодательства о закупках.

Вместе с тем, представителями Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не

представлено доказательств, что указанное требование к участникам закупки ограничивает количество участников закупки, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Ссылка Заявителя, что в случае, если Заказчиком, Организатором правомерно установлены требования к лицензии, то необходимо принять во внимание тот факт, что виды отходов, подлежащие утилизации, смешаны между собой, при федеральный классификационный каталог отходов не содержит в смешанных видов отходов, в связи с чем указать такие виды отходов в лицензии не представляется возможным.

Вместе с тем, представители Заявителя не представил документов, информации подтверждающих обоснованность довода.

- - - Согласно Жалобе Заявителя, в Документации неправомерно установлено требование, что каждый участник консорциума должен обладать аккредитацией Заказчика.

По мнению Заявителя, пункт 3.2.4 Блока 3 Документации содержит неправомерно требование о том, что коллективный участник закупки при подготовке квалификационной части заявки должен представить, в том числе сведения о реквизите документа, подтверждающего факт успешного прохождения аккредитации, либо полный пакет документов на аккредитацию, указанных в Блоке 8.

Вместе с тем, данным пунктом также предусмотрено, что лица входящие в состав коллективного участника заключают соглашение, соответствующую требованиям пункта 10.5.2.9 Положения о закупке, из которого следуют, права лидера на подачу заявки от имени коллективного Участника закупки, участие в переговорах, переторжки и заключение от имени коллективного Участника закупки Договора по итогам процедуры закупки.

Согласно требованиям пункта 3.2.1. Блока 3 Документации участники закупки, претендующие на заключение Договора с Заказчиком, должны удовлетворять минимальным требованиям, указанным в Блоке 8 Документации (пройти аккредитацию). Участник должен иметь статус «аккредитован» в течение установленного в документации о закупке срока действия заявки, а также на момент выбора победителя (либо на момент принятия решения о заключении договора с единственным Участником конкурентной закупки).

Учитывая изложенное, а также принимая во внимание тот факт, что по соглашению коллективного участника представителем такого участника

является лидер, а также исключительно лидер взаимодействует с Заказчиком в процессах связанных с проведением закупки, то Комиссия ФАС России приходит к выводу, что подтверждение факта успешного прохождения аккредитации необходимо иметь исключительно лидеру такого участника.

Кроме того, наличие аккредитации у всех лиц входящих в состав коллективного участника, не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств

по договору.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование в Документации о представлении в составе заявки документов, подтверждающих факт прохождения успешной аккредитации всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

11. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определяться календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату начала и календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком, не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- -

- Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки:

-положительного опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки «Утилизация отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин», в объеме не менее: 253000 м³ за 36 месяцев: Лот 8-17-17-НП-2-ТЗ; 313600 м³ за 36 месяцев: Лот 9-17-17-НП-2-ТЗ; 180700 м³ за 36 месяцев: Лот 10-17-17-НП-2-ТЗ предшествующих дате подачи заявки по форме 3 (Блок 4 «образцы форм документов» Документации);

- на праве собственности или ином законном праве (аренда, лизинг, договор оказания услуг) оборудования, предназначенного для выполнения работ в соответствии с предметом закупки «Утилизация отходов бурения с последующей рекультивацией объектов временного накопления отходов бурения» в количестве, необходимом для выполнения работ, являющихся предметом закупки;

- трудовых ресурсов для исполнения обязательств по Договору: наличие у участника закупки работников (штатных или привлеченных на договорной основе), имеющих профессиональную подготовку, подтвержденную свидетельствами (сертификатами) на право работы с опасными отходами I-IV класса опасности, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с предметом закупки «Утилизация отходов бурения с последующей рекультивацией объектов временного накопления отходов бурения».

Аналогичные требования к участникам закупки также предусмотрены Техническим заданием Документации.

Вместе с тем, наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения работ.

Кроме того, согласно протоколу об утверждении результатов отборочной, оценочной стадий рассмотрения заявок участников, итогов проведения переговоров и выбора победителя конкурентной закупки № ЦЗК-241-17_з-01 от 22.06.2017 участнику ООО «Энерго-Утилизационная компания» отказано в допуске на участие в закупке по Лоту № 2, как пояснил представитель Организатора за отсутствие в составе заявки надлежащего опыта выполнения работ.

Принимая во внимание тот факт, что Заказчиком неправомерно установлено требование о наличии в составе заявки документов подтверждающих опыт участника закупки, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно отказано в допуске заявке участника ООО «Энерго-Утилизационная компания».

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса цен, а также отказ в допуске на основании указанного требования Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, и нарушает требования части 1 статьи 2, части 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

13. Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации к участникам Запроса цен установлено требование об отсутствии в течение последних 2 (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок и в течение проведения закупочной процедуры случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в одностороннем

порядке договора в связи с существенными нарушениями договора.

Вместе с тем, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники, имеющие судебные разбирательства с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом Группы, так и с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком») не может быть применено в равной степени к двум участникам, так как один из участников подлежит отклонению, а другой к допуску к участию в закупке, при этом имея судебные разбирательства с иными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса цен ограничивает круг участников Запроса цен, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса цен противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

14. Абзацем «е» пункта 10.5. 1 Положения о закупке установлено, что в Документации должны быть указаны сведения, в том числе о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

Согласно пункту 3.4. 1 Блока 2 Информационной карты Документации победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР» (для договоров с резидентами РФ и нерезидентами, имеющими постоянное представительство на территории РФ).

Вместе с тем, осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам Запроса цен открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление указанного требования в пункте 3.4.1 Блока 2 Информационной карты Документации ограничивает количество участников Запроса цен, а также противоречит пункту 3.2.2. Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

15. В соответствии с пунктом 3.8.2 Блока 3 Документации запрос на уточнение и разъяснение заявок Участников закупки оформляется в соответствии с «Запросом Участникам на разъяснение заявок», который приведен в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов». Участники закупок предоставляют Организатору информацию по запросам в соответствии с шаблоном «Материалов от Участников для разъяснения заявок», приведенным в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов».

Вместе с тем, возможность участия в Аукционе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Аукциона.

Кроме того, в Положении о закупке и Документацией не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Запроса цен в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Запроса цен. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса цен организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса цен ограничивает круг участников Запроса цен и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

16. Пунктом 3.1.1 Блока 2 Документации предусмотрено, что участниками закупки являются любые лица, в том числе субъекты МСП, при этом к исполнению Договора могут быть привлечены субподрядчики (соисполнители) - любые лица. Выполнение работ своими силами, с использованием собственного оборудования и персонала в объеме не менее 90% от объема работ по договору.

Вместе с тем, установление соотношения разделения объема работ между подрядчиком /генподрядчиком и субподрядчиками, является вмешательством в деятельность хозяйствующего субъекта.

Кроме того, согласно пункту 3.2.3 Блока 2 Документации субподрядчики (соисполнители) должны соответствовать следующим квалификационным требованиям и представить подтверждающие документы в составе квалификационной части заявки: наличие у участника закупки работников (штатных или привлеченных на договорной основе), имеющих профессиональную подготовку, подтвержденную свидетельствами (сертификатами) на право работы с опасными отходами I-IV класса опасности; отсутствие в течение последних 2 (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок и в течение проведения закупочной процедуры случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществом группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора; обязательство на период предоставления услуг заключить договор (-ы) добровольного страхования работников от несчастных случаев со страховой суммой не менее 400 тыс. рублей, с включением в договор рисков смерти в результате несчастного случая; постоянной (полной) утраты трудоспособности в результате несчастного случая с установлением I, II, III групп инвалидности.

Вместе с тем, установление требования о представлении в составе заявки участника закупки подтверждения вышеуказанным требованиям от каждого из субподрядчиков является неправомерным, ввиду законодательной возможности установления требований исключительно к участникам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требования о выполнении не менее 90% собственными силами, а также представление в составе заявки сведений об подтверждении соответствия субподрядных организаций установленным требованиям противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

17. Согласно пункту 3.2.1 Блока 3 Документации участники закупки, претендующие на заключение договора с Заказчиком, должны удовлетворять минимальным требованиям, указанным в Блоке 8 Документации (пройти аккредитацию).

Блок 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации к участникам Запроса цен устанавливает обязательные требования к участнику Запроса цен.

Для нерезидентов Российской Федерации пунктом 1 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих, что участник должен быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности по месту нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с законодательством государства и законодательством Российской Федерации.

При этом, из Документации не представляется возможным определить, какие именно документы подтверждают соответствие указанному требованию, какие разрешения являются необходимыми для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения участника, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации, поскольку в столбце 3 пункта 1 Блока 8 отсутствует перечень документов, предоставление которых Заказчику необходимо.

Кроме того, согласно пункту 8 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства Великобритании и любой иной страны, где Компания ведет или планирует вести деятельность в сфере противодействия коррупционной деятельности и мошенничеству, в том числе, в деятельности поставщика должны отсутствовать признаки корпоративного мошенничества и коррупционных действий, поставщик не должен быть включен в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения о причастности к экстремисткой деятельности или терроризму.

Вместе с тем, ни Документация, ни Положение о закупке не определяют, что относится к вышеуказанным признакам и каким образом Заказчик будет устанавливать данные признаки. Кроме того, уполномоченным на то органом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, является исключительно Правоохранительный орган.

Также в Документации в пункте 9.1 Блока 8 Документации установлен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций, оказывающих информационные услуги (СПАРК-Интерфакс, Интегрум и др. информационные агентства): «уровень риска «высокий» - «2», уровень риска «средний» - «1», уровень риска «низкий» - «0».

Вместе с тем, законодательством не предусмотрен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций, оказывающих информационные услуги, а также в каком порядке устанавливается тот или иной уровень риска.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным однозначно определить, что Заказчик относит к «высокому», «среднему», «низкому» уровню риска.

Кроме того, в пункте 9.2 Блока 8 Документации установлено, что если имеется факт совмещения должностей собственника, руководителя и/или главного бухгалтера Поставщика/ Участника, ставится «1», нет факта совмещения должностей — «0».

Вместе с тем, факт совмещения должностей не может являться основанием для ограничения участников Закупки, поскольку не свидетельствует о недобросовестности участника закупки, в случае совмещения должности, поскольку не свидетельствует об отсутствии соответствующей бухгалтерской службы и/или отсутствие договорных отношений с организацией осуществляющей бухгалтерское обслуживание такого участника.

Установление вышеуказанных требований не соответствует пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «МЦ УОП» от 04.07.2017 №110/нв на действия (бездействие) заказчика ООО «РН-ЮГАНСКНЕФТЕГАЗ», организатора ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на Выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин для ПАО «НК «Роснефть» (извещение №31704952414) обоснованной в части нарушения срока размещения протоколов, составленных в ходе проведения

закупки; неправомерно установленного требования о наличии у участника закупки технических условия на получаемую продукцию; установления неисполнимых сроков выполнения работ; неправомерно установленного требования о представлении в составе заявки участника закупки копии письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированного не ранее 01.01.2015; неправомерно установленного требования о наличии у участника закупки права на используемую участником закупки технологию по утилизации отходов бурения в соответствии с главой 77 Гражданского кодекса Российской Федерации; неправомерно установленного требования, что каждый участник консорциума должен обладать аккредитацией Заказчика.

- Признать в действиях заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 4, 10 части 10, частей 11, 12 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранении выявленных нарушений.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 10.07.2017 № 223ФЗ-639/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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