

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-24/16 по результатам рассмотрения жалобы ООО «Опытный завод «Нефтнехим-Сервис» на действия 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»

27.01.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...> (далее – Комиссия ФАС России), при участии представителей: ПАО АНК «Башнефть» <...> – доверенность от 16.12.2015 № ДОВ/8/501/15, <...> – доверенность от 28.12.2015 № ДОВ/8/586/15, <...> – доверенность от 13.01.2016 № ДОВ/8/003/16, <...> – доверенность от 21.01.2016 № БНД/16-СД/290, ООО «Опытный завод «Нефтнехим-Сервис» <...> – доверенность от 22.01.2016 № 14, <...> – доверенность от 22.01.2016 № 15, рассмотрев жалобу ООО «Опытный завод «Нефтнехим-Сервис» от 18.01.2016 № 12/10 на действия (бездействие) заказчика ПАО АНК «Башнефть» при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной химизации осложненных скважин (570081) (извещение № 31502871734) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Опытный завод «Нефтнехим- Сервис» (далее – Заявитель) от 18.01.2016 № 12/10 (вх. от 18.01.2016 № 4861-ЭП/16) на действия заказчика ПАО АНК «Башнефть» (далее – Заказчик) при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной химизации осложненных скважин (570081) (извещение № 31502871734) (далее – 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. Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения Запроса цен регламентировалась Положением о закупке товаров, работ, услуг Группы компаний ПАО АНК «Башнефть», утвержденным решением совета директоров ПАО АНК «Башнефть» от 02.10.2015 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – ЕИС) 2016-8173(1) 3 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках. 20.10.2015 в ЕИС размещено извещение и Документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация). Из жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, выразившиеся в необоснованном отказе в допуске к участию в Запросе цен.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса цен Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Документацией, Положением о закупке. В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о закупках, рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее. 1. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. Согласно пункту 6.5 Положения о закупке для принятия решения о допуске (об отказе в допуске) применяются в том числе следующие, установленные документацией о закупке, критерии допуска: соответствие участника общим требованиям к участникам закупки (п. 6.3.1 Положения о закупке); соответствие участника специальным требованиям к участникам закупки (п. 6.3.2 Положения о закупке); соответствие товаров, работ, услуг, договорных условий, предлагаемых участником закупки, требованиям, установленным документацией о закупке; соответствие заявки участника требованиям документации о закупке; предоставление участником документов и сведений, предусмотренных документацией о закупке (с учетом представленных участником ответов на уточняющие запросы Общества, Филиала, ДО, в случае направления таких запросов в соответствии с п. 7 Положения о закупке); достоверность документов и сведений, предоставленных в составе заявки участника; своевременное предоставление участником ответов на направляемые Обществом, Филиалом, ДО запросы (при этом срок для предоставления участниками ответов на запросы должен устанавливаться не менее 3 (трех) рабочих дней при проведении закупок в конвертах, не менее 1 (одного) дня при проведении закупок в электронной форме). Кроме того, аналогичные критерии допуска к участию в закупке установлены в пункте 10 Порядка проведения запроса цен (Приложение № 7 Документации).

Согласно протоколу Центральной закупочной комиссии ПАО АНК «Башнефть» по рассмотрению заявок участников и подведению итогов закупки от 18.01.2016 № ЖОЗ БНД-А-0039-2015 по итогам рассмотрения заявок участников закупки (далее – Протокол рассмотрения заявок) в отношении Заявителя принято решение об

отказе в допуске к участию в закупке, в связи с не представлением договора на предрейсовые и послерейсовые медицинские осмотры в Республике Башкортостан, не предоставлением документов, подтверждающих наличие спецтехники (либо аренды) АДПМ (типа АДПМ- 12/150 на базе а/м УРАЛ-4320, Камаз-43115, 53504). Как следует из пункта 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 пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплён пунктом 1.3 Положения о закупках. Комиссия ФАС России, изучив заявку Заявителя, представленную представителями Заказчика, установила, что представленная Заявителем в составе заявки информация о необходимом количестве единиц специального транспорта (собственного или арендованного) для проведения технологических операций по предмету закупки не соответствует требованиям пункта 17 Технической анкеты для оценки квалификации организаций (участников закупки) (Приложение № 13 Документации), а именно: в составе заявки отсутствуют договоры аренды транспортных средств, заключённых на период выполнения работ по предмету закупки, на которые ссылается Заявитель.

Представленный в составе заявки на участие в Запросе цен договор от 13.01.2015 № 02/15-ОС между Заявителем и ООО «Оренбургская сервисная компания» действовал до 31.12.2015. Представленное Заявителем письмо от 07.12.2015 № 36-15 о согласии ООО «Оренбургская сервисная компания» на увеличение стоимости аренды транспортных средств не является договором аренды транспортных средств на 2016-2018 гг. и не гарантирует заключение такого договора. Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что документы, необходимые для участия в процедуре Запроса цен Заявителем не представлены. Таким образом, довод Заявителя не нашёл своего подтверждения. Согласно пункту 6.2 Требований к участникам закупки в области охраны труда, промышленной безопасности и экологии (Приложение 8 Документации) при выполнении работ с применением транспортных средств проводится предрейсовый и послерейсовый медицинские осмотры водителей медицинским работником, имеющим сертификат и удостоверение на данный вид деятельности или договор с медицинским учреждением, имеющим соответствующую лицензию.

Вместе с тем, установление указанного требования к участнику закупки является излишним так как требует до заключения договора оформление на соответствующих сотрудников договоров на медицинские осмотры, что не связано с предметом договора, заключаемого по итогам Запроса цен, либо с качеством исполнения обязательств по договору. Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установления требований к участникам Запроса цен в Документации, противоречащих пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 1.3 Положения о закупках, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках. 2. В соответствии с пунктом 9 Порядка проведения запроса цен (Приложение № 7 Документации) при уточнении заявок согласно указанному порядку допускаются уточняющие запросы, в том числе по техническим условиям заявки (уточнение

перечня предлагаемых товаров, работ, услуг, их технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет проводимой процедуры закупки и объем, номенклатуру и цену предлагаемых участником закупки товаров, работ, услуг.

Не допускаются запросы, направленные на изменение существа заявки, включая изменение условий заявки (цены, валюты, сроков и условий поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, графика поставки продукции или платежа, иных условий). При уточнении заявок не должны создаваться преимущественные условия каким-либо участникам закупки. Вместе с тем, из представленных на заседание Комиссии ФАС России представителями Заказчика документов следует, что уточняющие запросы по предмету закупки, направлялись, в том числе участникам Запроса цен ООО «НСК СНЕГИРИ», ООО «СК «ТЕХНОТЭК» при этом в Документации отсутствуют критерии, исходя из которых Заказчик должен определять основания и круг участников закупки, которым направляются соответствующие запросы.

В Протоколе рассмотрения заявок в качестве оснований отказа участникам в допуске к участию в Запросе цен указаны документы, которые не запрашивались в рамках направленных Заказчиком уточняющих запросов. В этой связи Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком не установлен надлежащий порядок направления уточняющих запросов участникам Запроса цен, что не исключает избирательности в направлении данных уточняющих запросов и не обеспечивает объективности применения критериев и порядка оценки и сопоставления заявок в равной степени ко всем участникам закупки. Таким образом, не установление случаев и порядка направления уточняющих запросов участникам Запроса цен противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.3 Положения о закупке, нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. 3. 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 пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки. Аналогичное положение установлено пунктом 1.3 Положения о закупке, согласно которому при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно Предложению участника (Приложение № 3 Документации) установлены специальные требования к участнику закупки: «соответствие участника требованиям, предусмотренным приложением к документации о закупке «Техническая анкета для оценки квалификации организаций (Обществ) на проведение работ: «Капитальный и текущий ремонт скважин различного 2016-8173(1) 7 назначения». В подтверждение предоставить заполненную техническую анкету подписанную руководителем участника или лицом, уполномоченным им

доверенностью, оформленной в соответствии с законодательством Российской Федерации». Согласно Технической анкеты для оценки квалификации организаций (участников закупки) (Приложение № 13 Документации) критериями допуска к участию в закупке в том числе являются: - наличие квалифицированного, аттестованного персонала для оказания услуг по договору, с указанием профессий/должностей; Изучив Документацию, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что из Документации не представляется возможным определить категории/должности персонала, сведения о которых необходимо представить участнику закупки в составе заявки на участие в Запросе цен.

Таким образом, действия Заказчика нарушают пункт 4 части 1 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Кроме того, в качестве критерия допуска к участию в закупке Заказчиком установлено, что участник должен являться заводом-изготовителем или аккредитованным заводом-изготовителем дилером с обязательным подтверждением гарантийных обязательств изготовителя химреагентов (в подтверждении предоставить действующий дилерский договор, сертификат дилера, письмо на фирменном бланке завода-изготовителя о том, что участник является официальным представителем завода-изготовителя и договор поставки). Вместе с тем, установление приведенных требований к участнику закупки ограничивают количество потенциальных участников Запроса цен, и такие требования зависят от волеизъявления третьих лиц. Учитывая изложенное, вышеуказанное требование и положения Документации противоречат пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, ограничивает количество потенциальных участников закупки и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 3.2.7 проекта договора исполнитель имеет право привлекать для оказания услуг соисполнителей только при условии получения письменного предварительного согласия Заказчика на привлечение конкретного соисполнителя. Таким образом, возможность привлечения соисполнителей зависит от волеизъявления Заказчика, что противоречит пункту 1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках. Согласно разделу 2 Порядка проведения запроса цен (Приложение № 7 документации) «Общество, Филиал, ДОО вправе проверить достоверность сведений, содержащихся в заявках участников, в том числе путем проведения технического аудита, как до, так и после подведения итогов закупки. Технический аудит – процесс проведения комплексной или целевой проверки информации, представленной участниками закупки для подтверждения достоверности сведений (в том числе касающихся ОТ, ПБ и Э), содержащихся в заявках участников, проводимый путем выезда специалистов Общества, Филиалов, ДОО в место нахождения участника (его филиалов, представительств) или по месту фактического осуществления участником хозяйственной деятельности.

Итоги проведения технического аудита оформляются соответствующим актом (заключением)». Порядок проведения технического аудита установлен приложением № 14 Документации. Вместе с тем в нарушение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках положениями Документации не установлен порядок и сроки предоставления в рамках технического аудита документов, необходимых

Заказчику. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. Согласно Протоколу рассмотрения заявок участникам закупки ООО «НСК СНЕГИРИ», ООО «СК «ТЕХНОТЭК», ОАО «Котласский химзавод» отказано в допуске к участию в Запросе цен по основаниям, признанным Комиссией ФАС России не соответствующим положениям Закона о закупках. Учитывая изложенное, рассмотрение заявок участников закупки противоречит нормам части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. На основании вышеизложенного и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Опытный завод «Нефтнехим-Сервис» от 18.01.2016 № 12/10 (вх. от 18.01.2016 № 4861-ЭП/16) на действия заказчика ПАО АНК «Башнефть» при проведении запроса цен в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексной химизации осложненных скважин (570081) (извещение № 31502871734) необоснованной.

2. Признать в действиях ПАО АНК «Башнефть» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

3. Выдать ПАО АНК «Башнефть» обязательное для исполнения предписание с учетом принятого решения от 27.01.2016 № 223ФЗ-24/16.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.01.2016 № 223ФЗ-24/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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