

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-426/20

по результатам рассмотрения жалобы ООО «НГТИИ» 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»

05.06.2020 Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «НГТИИ» от 27.05.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром Межрегионгаз» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ для нужд ООО «Газпром межрегионгаз» по строительству объектов газораспределения в Ульяновской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009052690), 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 «НГТИИ» (далее — Заявитель) от 27.05.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ для нужд ООО «Газпром межрегионгаз» по строительству объектов газораспределения в Ульяновской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009052690) (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.

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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром (далее – Положение о закупке).

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 настоящим Федеральным законом 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 закупке:

1.

1.

1. Извещение о проведении Конкурентного отбора, документация о проведении Конкурентного отбора (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 31.03.2020;
2. Дата окончания подачи заявок — 23.04.2020;
3. Дата рассмотрения заявок — 22.05.2020;
4. Дата подведения итогов закупки — 22.05.2020;
5. Начальная (максимальная) цена договора — 3 691 134 230 рублей;
6. На участие в закупке подано 6 заявок, из них 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации.

В целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 04.06.2020 Комиссией ФАС России объявлен перерыв до 05.06.2020.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона 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 Заказчиком при проведении Конкурентного отбора нарушены права и законные интересы Заявителя, а именно:

1.

1.

1. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурентном отборе;
2. Заказчиком неправомерно осуществлена замена протокола подведения итогов закупки;
3. Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка

заявки Заявителя по не стоимостным критериям.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и пояснил, что при проведении закупки Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках, Положения о закупке и Документации.

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 представителя Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурентном отборе.

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.

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 3.5.4 Документации участник должен предоставить согласие на обработку персональных данных всех физических лиц, сведения о которых содержатся в составе заявки.

При этом согласно пункту 3 раздела 1 методики оценки заявок участников закупки Документации (далее – Методика оценки) основанием для отклонения заявки участника закупки является, в том

числе, отсутствие заполненных форм, несоответствие представленных в формах сведений требованиям форм или недостоверность представленных сведений в соответствии с пунктом 5 Документации.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок и подведения итогов закупки от 22.05.2020 № 22-02-26/034-3 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурентном отборе на основании пункта 3 раздела 1 Методики анализа и оценки заявок участников и пункта 3.5.4 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что согласно пункту 3.5.3 Документации участник закупки в составе заявки на участие в закупке должен представить, в том числе, информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (форма 2.1 Документации), с приложением подтверждающих документов, при этом согласно пункту 3.5.4 Документации участник также должен представить согласие на обработку персональных данных на всех физических лиц, указанных в заявке. Вместе с тем, в составе заявки Заявителя не представлено согласия на обработку персональных данных <...>, указанного в форме 2.1 Документации (бенефициар).

Вместе с тем, изучив положения Документации, а также представленные материалы, Комиссией ФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 3.5.3 Документации участник закупки в составе заявки на участие в закупке должен представить, в том числе, информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) (форма 2.1 Документации), с приложением подтверждающих документов.

При этом в соответствии с пунктом 3 раздела 1 Методики оценки в случае не представления в составе заявки информации, в том числе, о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), с приложением подтверждающих документов, является основанием для отклонения заявки участника закупки.

Вместе с тем, в случае если участником закупки, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций, что может

повлечь за собой отклонение заявки участника закупки за предоставление недостоверных сведений.

При этом представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, требования Документации о предоставлении в составе заявки указанных сведений в отношении бенефициаров, а также согласия на обработку персональных данных указанных в заявке бенефициаров являются излишними и ограничивают круг участников закупки.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 6 статьи 3 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно осуществлена замена протокола подведения итогов закупки.

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках в Извещении должны быть установлены, в том числе, порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

При этом частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках установлены требования к протоколам, составляемым по результатам проведения закупки.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что согласно первоначальному протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов закупки Заявитель был допущен к участию в Конкурентном отборе, при этом согласно второй версии протокола рассмотрения заявок и подведения итогов закупки от 22.05.2020 № 22-02-26/034-3 Заявителю отказано в допуске к участию в закупке.

Вместе с тем, представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил документы и пояснил, что по итогам рассмотрения заявок участников закупки Заказчиком единожды сформирован протокол рассмотрения заявок и подведения итогов закупки от 22.05.2020 № 22-02-26/034-3, при этом Заказчиком не осуществлялась замена указанного протокола.

При этом представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, позволяющих Комиссии ФАС России прийти к выводу о том, что Заказчиком осуществлена подмена протокола рассмотрения заявок и подведения итогов закупки.

Кроме того, Комиссией ФАС России отмечается, что Заявителем не представлена информация о том, что при проведении Конкурентного отбора на компьютере Заявителя не использовалось специализированное программное обеспечение информационной системы «Независимый регистратор», предназначенное для видеофиксации действий участников закупок в процессе проведения закупок на электронных площадках и в ЕИС, в связи с чем у Комиссии отсутствуют сведения, подтверждающие обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

1.

1.

3. Согласно доводу Жалобы Заказчиком ненадлежащим образом осуществлена оценка заявки Заявителя по не стоимостным критериям.

Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 2.9.3 Документации анализ, рассмотрение и оценка заявок проводится в соответствии с Методикой оценки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России представил документы и пояснил, что согласно протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов закупки от 22.05.2020 № 22-02-26/034-3 Заявителю отказано в допуске к участию в Конкурентном отборе на основании пункта 3 раздела 1 Методики анализа и оценки заявок участников и пункта 3.5.4 Документации, в связи с чем оценка заявки Заявителя по критериям, установленным в Методике оценки, не осуществлялась.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

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.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. *Признать жалобу ООО «НГТИИ» (ИНН: 7814605287, ОГРН: 1147847092216) от 27.05.2020 б/н на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром межрегионгаз» (ИНН: 5003021311, ОГРН: 1025000653930) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ для нужд ООО «Газпром межрегионгаз» по строительству объектов газораспределения в Ульяновской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009052690) обоснованной в части довода о неправомерном решении Заказчика об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурентном отборе.*
2. *Признать в действиях ООО «Газпром межрегионгаз» нарушение части 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».*
3. *Выдать ООО «Газпром межрегионгаз», ООО «ЭТП ГПБ» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 05.06.2020 № 223ФЗ-426/20.*
4. *Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.06.2020 № 223ФЗ-426/20 для*

рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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