

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-448/20

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»

11.06.2020 Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев посредством видеоконференц-связи жалобу ООО «НГТИИ» б/д 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 Ленинградской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009109844), 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) б/д 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 Ленинградской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009109844) (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. Извещение о проведении Конкурентного отбора, документация о проведении Конкурентного отбора (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 24.04.2020;
 2. Дата окончания подачи заявок — 12.05.2020;
 3. Дата рассмотрения заявок — 12.05.2020;
 4. Дата подведения итогов закупки — 12.05.2020;
 5. Начальная (максимальная) цена договора — 536 171 270 рублей;
 6. На участие в закупке подано 5 заявок, из них 1 заявка признана соответствующей требованиям Документации.

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. Заказчиком принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Конкурентном отборе;
 2. Заказчиком нарушен срок публикации итогового протокола в ЕИС.

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 29.05.2020 № 22-02-26/075-3 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 нарушен срок публикации итогового протокола в ЕИС.

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 12 статьи 4 Закона о закупках установлено, что протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что протокол подведения итогов от 29.05.2020 № 22-02-26/075-3 размещен Заказчиком в ЕИС 02.06.2020 в нарушение срока, установленного частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Также, изучив представленные материалы, комиссией ФАС России установлено, что протокол подведения итогов закупки составлен 29.05.2020, вместе с тем, указанный протокол от 29.05.2020 № 22-02-26/075-3 размещен Заказчиком в ЕИС 02.06.2020, то есть в нарушение срока, установленного частью 12 статьи 4 Закона о закупках.

Таким образом, действия Заказчика, отклонившего заявку Заявителя по указанным основаниям, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 12 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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) б/д 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 Ленинградской области (2 этап) по Программе газификации РФ (извещение № 32009109844) обоснованной.*
2. *Признать в действиях ООО «Газпром межрегионгаз» нарушения части 6 статьи 3, части 12 статьи 4 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 11.06.2020 № 223ФЗ-448/20.*
4. *Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 11.06.2020 № 223ФЗ-448/20 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.*

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