

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-152/18

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»

12.03.2018 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>

при участии представителей: <...>

рассмотрев жалобу ООО «МЦ УОП» от 28.02.2018 № 026/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «Нефтяная компания «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения при эксплуатационном бурении скважин по Южно-Харампурскому месторождению на 2018-2019 год ООО «РН-Пурнефтегаз» (извещение № 31705828119), 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 14.02.2018 № 026/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «Нефтяная компания «Роснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения при эксплуатационном бурении скважин по Южно-Харампурскому месторождению на 2018-2019 год ООО «РН-Пурнефтегаз» (извещение № 31705828119) (далее – Жалоба, Запрос предложений).

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 настоящей статьи 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.

Согласно части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

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.

04.12.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 12.01.2018 в 12:00;

дата рассмотрения заявок — 30.03.2018;

дата подведения итогов – 30.03.2018.

Согласно протоколу закупочной комиссии от 07.03.2018 № ЗК-0065 Заказчик отказался от проведения Запроса предложений.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках жалоба на положения документации о проведении закупки может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. В случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только

участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно извещению о проведении Запроса предложений, дата окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений — 12.01.2018. Вместе с тем, жалоба Заявителя подана в ФАС России 28.02.2018, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений.

Таким образом, доводы Заявителя о том, что положения Документации не соответствуют требованиям законодательства Российской Федерации о закупках, не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

На основании вышеизложенного, Комиссией ФАС России рассмотрены доводы Жалобы Заявителя исключительно на действия (бездействие) Заказчика при проведении Запроса предложений.

Из Жалобы Заявителя следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

- - - Заказчиком неправомерно внесены изменения в Документацию после окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений;
 - Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от проведения Запроса предложений, поскольку в связи с рассмотрением Жалобы в антимонопольном органе, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика по существу.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

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 представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

- Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно внесены изменения в Документацию после окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений.

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом

3.2.2 Положения о закупке.

Согласно пункту 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках, в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, место и дата рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

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 соответствии с пунктом 3 Таблицы 5 «Место (способ) и сроки размещения информации в ходе процедуры закупки» Положения о закупках, размещение в ЕИС изменений, вносимых в извещение и документацию о закупке, осуществляется Заказчиком в течение 3-х календарных дней со дня принятия решения о внесении изменений, но не позднее окончания срока подачи заявок. При этом срок подачи заявок должен быть продлен так, чтобы до его окончания оставалось не менее 3-х рабочих дней (запрос цен, запрос предложений, конкурентные переговоры, редукцион).

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Заказчиком вносились изменения в Документацию, Извещение, в том числе, в отношении срока окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений, а именно:

- срок окончания подачи заявок по Извещению, Документации (в редакции № 1, опубликованной в ЕИС 04.12.2018) — 15.12.2017 до 12:00;
- срок окончания подачи заявок по Извещению, Документации (в редакции № 2, опубликованной в ЕИС 12.12.2018) — 18.12.2017 до 12:00;
- срок окончания подачи заявок по Извещению, Документации (в редакции № 3, опубликованной в ЕИС 15.12.2018) — 29.12.2017 до 12:00;
- срок окончания подачи заявок по Извещению, Документации (в редакции № 4, опубликованной в ЕИС 28.12.2018) — 12.01.2018 до 12:00.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования Закона о закупках, Положения о закупках, в части продления срока подачи заявок на участие в Запросе предложений при внесении изменений в Документацию, Извещение о закупке.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил иных доказательств, подтверждающих обоснованность довода Жалобы, в связи с чем, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- -

- Согласно доводу Заявителя, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от проведения Запроса предложений, поскольку в связи с рассмотрением Жалобы в антимонопольном органе, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика по существу.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11](#) статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе осуществлять дальнейшие действия по закупочной процедуре, в том числе, принимать решение об отказе от проведения закупки.

Таким образом, законодательно установлены меры обеспечения производства по защите гражданских прав в административном порядке в виде приостановления торгов в период их обжалования в антимонопольном органе.

Уведомления антимонопольного органа о принятии Жалобы Заявителя к рассмотрению Комиссией ФАС России отправлены в адрес Заказчика 05.03.2019 посредством электронной почты, а также размещены на официальном сайте антимонопольного органа 05.03.2018. При этом, согласно информации, размещенной в ЕИС, и пояснениям представителя Заказчика, дата принятия Заказчиком решения об отказе от проведения Запроса предложений — 07.03.2018.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что

принятие Заказчиком решения об отказе от проведения Запроса предложений, не учитывающего закрепленной в Законе о закупках, Законе о защите конкуренции, Положении о закупке процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла и направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав в административном порядке.

Таким образом, принятие Заказчиком решения об отказе от проведения Запроса предложений ранее даты рассмотрения Жалобы Заявителя Комиссией ФАС России по существу нарушает часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При этом, пунктом 11.1.8 Положения о закупке установлено, при проведении процедуры закупки способом запроса предложений, запроса цен, конкурентных переговоров, редукциона, мелкой закупки Заказчик вправе в любой момент принять решение об отказе от проведения процедуры закупки.

В соответствии с пунктом 4 Таблицы 5 «Место (способ) и сроки размещения информации в ходе процедуры закупки» Положения о закупках, размещение в ЕИС информации об отказе от проведения процедуры закупки осуществляется Заказчиком в течение 3-х календарных дней со дня принятия решения, но до даты подведения итогов процедуры закупки (запрос цен, запрос предложений, конкурентные переговоры, редукцион).

Согласно информации, размещенной в ЕИС, дата принятия Заказчиком решения об отказе от проведения Запроса предложений - 07.03.2018 (протокол закупочной комиссии от 07.03.2018 № ЗК-0065), дата подведения итогов Запроса предложений — 30.03.2018.

Таким образом, Заказчик отказался от проведения Запроса предложений в срок, предусмотренный Положением о закупках.

На основании вышеизложенного, а также учитывая право Заказчика отказаться от проведения Запроса предложений в любой момент до даты подведения итогов по закупке, Комиссия ФАС России пришла к выводу об отсутствии целесообразности выдачи предписания об устранении выявленных нарушений, поскольку приостановление торгов до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика по существу не препятствует Заказчику реализовать свое право на отказ от проведения закупки после рассмотрения жалобы по существу и исполнения соответствующего предписания антимонопольного органа об устранении выявленных нарушений.

Кроме того, частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

3. 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 положений 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.

4. В соответствии с абзацем «б» пункта 3.2.2 Блока 3 Документации участник закупки при подготовке квалификационной части заявки дополнительно должен представить, в том числе информацию о собственниках (акционерах) организации участника закупки с указанием всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2 (Блок 4 «Образцы форм документов»).

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений, противоречат 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.

5. 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 3 Документации победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР».

Кроме того, согласно разделу 3.2 Договора, подрядчик обязуется включить условие об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», в договоры со всеми субподрядчиками, привлекаемыми подрядчиком для исполнения обязательств по договору, а также обеспечить включение такого условия в договоры между субподрядчиками всех уровней.

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 предложений открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление в Документации указанного требования ограничивает количество участников Запроса предложений, 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.

6. 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 Запросе предложений 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 Запроса предложений.

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 предложений 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 предложений. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса предложений 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 предложений ограничивает круг участников Запроса предложений 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.

- - - Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Пунктом 6 Технического задания Документации установлены сроки оказания услуг, а именно: январь 2018 — декабрь 2019.

Вместе с тем, согласно Извещению и информации, размещенной в ЕИС, дата подведения итогов Запроса предложений — 30.03.2018.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации установлены невыполнимые сроки оказания услуг.

Таким образом, действия (бездействия) Заказчика в части установления в Документации невыполнимых сроков оказания услуг нарушают пункт 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- - - Согласно пункту 3.2.2 Информационной карты Документации, участник закупки должен соответствовать индивидуальным для данной закупочной процедуры квалификационным требованиям и предоставить подтверждающие документы: Таблица квалификационных требований, предъявляемых к участникам закупки по лоту «Оказание технической и методической помощи при работе на газовых хроматографах и подготовка их к сдаче в государственную поверку».

При этом, согласно пункту 3.2.2 Информационной карты Документации, требования к квалификации участников закупки установлены в разделе «Руководство по оценке ofert» Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил о наличии технической ошибки в Документации, в части предъявления к участникам закупки квалификационных требований по лоту «Оказание технической и методической помощи при работе на газовых хроматографах и подготовка их к сдаче в государственную поверку».

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений 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.

- - Согласно пункту 3.2.2 Информационной карты Документации, требования к квалификации участников закупки установлены в разделе «Руководство по оценке оферт» Документации.

Пункт 2 раздела «Руководство по оценке оферт», содержит требование к участникам закупки о соответствии участников закупки минимальным требованиям, предъявляемых Заказчиком к участникам закупки, в том числе, в рамках соблюдения принципа «должной осмотрительности». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки документы, необходимые для подтверждения соответствия участника/поставщика минимальным требованиям, установленных Заказчиком, для прохождения аккредитации.

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

Пункт 12 Блока 8 «Требования к поставщику/участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусматривает такое требование к участнику, как проверка такого участника в рамках проявления должной осмотрительности и осторожности в соответствии с требованиями Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной налоговой службы.

Вместе с тем, ни Документация ни Положение о закупке не определяют, что понимается под «проявлением должной осмотрительности» и каким образом Заказчик будет осуществлять вышеуказанную проверку.

Кроме того, установление указанного требования в качестве обязательного требования для прохождения аккредитации к участникам Запроса предложений, не свидетельствует о его неблагонадежности и не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены указанные требования в Документации, 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.

10. Пункт 3 раздела «Руководство по оценке оферт» содержит требование к участникам закупки, о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки. Основание — глава 77 часть IV Гражданского кодекса Российской Федерации. Подтверждается документами, подтверждающими право на использование участником закупки технологии обращения с отходами, планируемой к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки (согласно ст. 1550 гл.77 ч. IV Гражданского кодекса Российской Федерации), а также заверенной руководителем предприятия выпиской из 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, в случае его необходимости, может потребоваться 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.

11. Пункт 4 раздела «Руководство по оценке оферт» содержит требование к участникам закупки, о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, в случае использования при обращении с отходами новой технологии/техники /вещества. Основание - пункт 5 статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений заверенную ЭЦП копию положительного заключения государственной экологической экспертизы (в том числе приказа об утверждении заключения) на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ или копию письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы.

Вместе с тем, установление требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, является неправомерным и ограничивает количество участников закупки, так как обременяет участников Запроса предложений заблаговременно получить указанное заключение на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, которые будут использоваться в месте осуществления работ, установленном в Документации.

При этом, вышеуказанный документ, в случае его необходимости и в случае использования победителем закупки новой технологии/техники/вещества, может потребоваться в период оказания услуг, выполняемых по договору, заключаемому по результатам закупки, и может быть получен участником закупки в установленном законом порядке в случае победы в Запросе предложений.

На основании вышеизложенного, требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, являются излишними, а также 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.

12. Пункт 5 раздела «Руководство по оценке оферт» содержит требование к участникам закупки, о наличии у участника закупки технических условий (далее — ТУ) на получаемую в результате утилизации отходов продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля. Для подтверждения соответствия указанному требованию Документации участник в составе заявки на участие в Запросе предложений должен предоставить заверенные ЭЦП копии ТУ на продукцию, получаемую в результате утилизации отходов, документа, подтверждающего права участника закупки на использование ТУ.

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

Установление вышеуказанного требования ограничивает количество участников закупки, поскольку участники закупки по результатам утилизации отходов могут изготавливать продукцию исключительно в соответствии с требованиями соответствующего ГОСТа, что не будет учитываться Заказчиком и соответствовать требованию Документации.

На основании вышеизложенного, 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.

13. Пункты 7, 10 раздела «Руководство по оценке оферт» содержат требования к участникам закупки, о наличии у участника закупки:

- положительного опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в объеме не менее 31850 м3 за 36 месяцев, предшествующих дате подачи заявки;

- 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 при эксплуатационном бурении скважин» в количестве, необходимом для выполнения работ, являющихся предметом закупки.

Вместе с тем, наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, 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, указанные в пункте 10 раздела «Руководство по оценке оферт» материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, и, напротив, налагает

дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

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

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

Согласно пункту 11 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии в деятельности Поставщика/Участника закупки нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства любой 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 законодательством Российской Федерации, является исключительно Правоохранительный орган.

Кроме того, в пункте 12.2 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.

15. В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 3.8.4 «Порядок применения критериев оценки заявок для выбора

Победителя» Информационной карты Документации, оценка и сопоставления заявок, поданных на участие в Запросе предложений, осуществляется заказчиком по критерию минимальной приведенной цене по соответствующей формуле. Также, согласно пункту 3.8.4 «Порядок применения критериев оценки заявок для выбора Победителя» Информационной карты Документации, оценка и сопоставления заявок, поданных на участие в Запросе предложений, осуществляется заказчиком «в ином порядке».

Вместе с тем, из содержания Документации не представляется возможным однозначно установить, какой именно порядок оценки и сопоставления заявок, поданных на участие в Запросе предложений, будет применяться Заказчиком. Кроме того, раздел «Руководство по оценке оферт» не содержит такого критерия оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений как «Цена договора», что не соответствует пункту 3.8.4 Информационной карты и вводит участников Запроса предложений в заблуждение.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки и сопоставления заявок участников Запроса предложений.

Таким образом, Заказчиком в Документации в нарушение пунктов 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках не установлены надлежащим образом критерии оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений, что не позволяет объективно выявить лучшее условие выполнения договора.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

16. Согласно пункту 1.4 проекта договора Документации (далее — Договор), Договор вступает в силу с момента его подписания обеими сторонами, распространяет свое действие на отношения сторон, возникшие с 01 января 2018 года, и действует по 31 декабря 2019 года.

Вместе с тем, учитывая, что согласно Извещению и информации, размещенной в ЕИС, дата подведения итогов Запроса предложений — 30.03.2018, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в Договоре ненадлежащим образом установлены сроки действия Договора.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

17. Согласно пункту 2.1.34 Договора, подрядчик обязуется не привлекать для оказания услуг по настоящему Договору транспортные средства, находящиеся в собственности работников Заказчика. До оформления договора аренды транспортного средства подрядчик обязан письменно согласовать с Заказчиком принятие в аренду конкретного транспортного средства с обязательным предоставлением документов, подтверждающих право собственности.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с третьим лицом,

является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

18. Согласно пункту 10.3 Договора, подрядчик вправе привлекать для выполнения работ/оказания услуг субподрядчиков только при условии получения предварительного письменного согласия Заказчика на привлечение конкретных субподрядчиков для выполнения работ/оказания услуг.

Вместе с тем, согласование условий договоров, заключаемых с субподрядчиком и третьим лицом, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ставит участников закупки в зависимость от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, условия и порядок привлечения третьих лиц — субподрядных организаций устанавливаются Исполнителем по договору самостоятельно, без согласования с Заказчиком указанных условий.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «МЦ УОП» (ИНН: 6731079790, ОГРН: 1106731001849) от 28.02.2018 № 026/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «Нефтяная компания «Роснефть» (ИНН: 7706107510, ОГРН: 1027700043502) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения при эксплуатационном бурении скважин по Южно-Харампурскому месторождению на 2018-2019 год ООО «РН-Пурнефтегаз» (извещение № 31705828119) обоснованной в части неправомерного принятия Заказчиком решения об отказе от проведения Запроса предложений.
- Признать в действиях Заказчика нарушения части 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», части 1 статьи 2, пунктов 4, 10, 12, 13 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранении выявленных нарушений, не выдавать, поскольку закупка отменена.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 12.03.2018 № 223ФЗ-152/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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