

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-172/16

по результатам рассмотрения жалобы ФГУП Институт археологии Российской академии наук 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»

28.04.2016 Москва

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

<...>

при участии представителей:

ПАО «Газпром»: Листаров Д.Б. - доверенность от 27.05.2014 № 01/04/04-292д, Николаева О.М. - доверенность от 27.05.2014 № 01/04/04-293, Баталов М.С. - доверенность от 03.07.2015 № 77АБ5663767.

ФГУП Институт археологии Российской академии наук: Конкина В.В. - доверенность от б/д № 14102/1,

рассмотрев жалобу ФГУП Институт археологии Российской академии наук от б/н № 14102 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских спасательных археологических работ на объектах культурного наследия в зоне стройки «Реконструкция и расширение Кущевского ПХГ свыше 5 млрд.куб.м активной емкости и максимальной суточной производительности до 65 млн.куб.м/сут.» (056-2002851) для нужд ПАО «Газпром» (ДЛЯ СУБЪЕКТОВ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА) (2279) (извещение № 31603527461), 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 ФГУП Институт археологии Российской академии наук (далее — Заявитель) от б/н № 14102 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских спасательных археологических работ на объектах культурного наследия в зоне стройки «Реконструкция и расширение Кущевского ПХГ свыше 5 млрд.куб.м активной емкости и максимальной суточной производительности до 65

млн.куб.м/сут.» (056-2002851) для нужд ПАО «Газпром» (ДЛЯ СУБЪЕКТОВ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА) (2279) (извещение № 31603527461) (далее – 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.

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, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (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 в ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

07.04.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из текста жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно, Заказчиком в Документации установлены неправомерные требования к участникам Запроса предложений.

Представители Заказчика с доводом Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке.

Рассмотрев представленные материалы Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. 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 предусмотрен пунктом 1.1.3 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.

Согласно пункту 4.1.21 «Информационной карты» Документации участник должен обладать:

« - свидетельство СРО с наличием следующих пунктов:

1.1. Создание опорных геодезических сетей.

1.3. Создание и обновление инженерно-топографических планов в масштабах 1:200 – 1:5000, в том числе в цифровой форме, съемка подземных коммуникаций и сооружений.

- - Трассирование линейных объектов. является критерием для отклонения – является критерием для отклонения».

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика пояснили, что работы по созданию опорных геодезических сетей входят в состав работ предусмотренных «Техническими требованиями к выполняемым работам» Документации.

Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено надлежащих доказательств свидетельствующих, о том что установление обязательного требования о наличии свидетельства СРО с наличием пункта: 1.1. Создание опорных геодезических сетей является неправомерным и ограничивает число участников закупки.

Таким образом довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика сообщили, что для выполнения всех работ, предусмотренных «Техническим заданием» Документации наличие СРО не требуется, и что выполнение указанных работ может осуществляться, как самим исполнителем, так и силами третьих лиц.

Учитывая изложенное Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что требование о наличии у участника Запроса предложений СРО противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. В соответствии с пунктом 4.1.21 «Информационной карты» Документации: «Для выполнения работ, оказания услуг участник должен иметь в наличии следующих работников является критерием для отклонения:

- Специалист – археолог;

- Эксперт по проведению государственной историко-культурной экспертизы, аттестованный Министерством культуры РФ;

- Геодезист».

Из пояснения представителей Заказчика на заседании Комиссии ФАС России, следует, что данные работники должны находиться в штате у участника Запроса предложений.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений и отказ в допуске участникам Запроса предложений в случае несоответствия им ограничивает число участников закупки и противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Пунктом 3.8.1 Документации установлен перечень документов для каждого из субподрядчиков/соисполнителей Участника, выполняющих важные компоненты работ или работы, составляющих более 10 процентов объема работ необходимых для предоставления в составе заявки участника.

В соответствии с пунктом 2 «Анализ и оценка» Документации заявка участника отклоняется при отсутствии в составе заявки документов предусмотренных Документацией.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление о необходимости предоставления в составе заявки участниками закупки документов о субподрядчиках/соисполнителях предполагаемых к выполнению важных компонентных работ или работы, составляющих более 10 процентов объема работ ограничивает количество участников закупки, поскольку привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора, и не может являться основанием для отклонения заявки.

Таким образом, установление вышеуказанных требований в Документации противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. 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 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы,

оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Пунктом 1.4.2.1 Документации установлено требование к претендентам процедур закупки:

- претенденты процедур закупки должны иметь соответствующие производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые и трудовые ресурсы, обладать профессиональной компетентностью для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутацией.

При этом из Документации не представляется возможным определить персонал какой квалификации и в каком количестве, необходимо иметь участнику Запроса предложений, а также какое материально-техническое обеспечение, производственные мощности, технологическое оборудование, финансовые и трудовые ресурсы требуются для исполнения договора, что Заказчиком подразумевается под «профессиональной компетентностью для производства (поставки) товаров, выполнения работ и оказания услуг, являющихся предметом закупки, а также положительной репутацией».

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.1.3 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках и содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. 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, формы, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 2.4.4 Документации «...организатор обязуется ответить на любой вопрос, связанный с разъяснением Документации, который он получит не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до истечения срока приема заявок на участие в запросе предложений, указанного в Извещении. При этом ответ (без указания источника запроса) размещается на официальном сайте и на сайтах, указанных в пункте 4.1.3 информационной карты, не позднее чем в течение трех дней со дня получения запроса от Претендента».

Вместе с тем, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, 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.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ФГУП Институт археологии Российской академии наук от б/н № 14102 на действия (бездействие) заказчика ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложении на право заключения договора на выполнение научно-исследовательских спасательных археологических работ на объектах культурного наследия в зоне стройки «Реконструкция и расширение Кущевского ПХГ свыше 5 млрд.куб.м активной емкости и максимальной суточной производительности до 65 млн.куб.м/сут.» (056-2002851) для нужд ПАО «Газпром» (ДЛЯ СУБЪЕКТОВ МАЛОГО И СРЕДНЕГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА) (2279) (извещение № 31603527461) обоснованной в части установленного обязательного требования о наличии в штате участника геодезиста.
    - Признать ПАО «Газпром» нарушившим часть 1 статьи 2, пункты 9, 10 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 не выдавать, так как закупочная процедура отменена.
    - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.04.2016 № 223ФЗ-172/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 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.