

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-379/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Чистая планета» 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»

03.04.2019 Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Чистая планета» от 27.03.2019 № 037/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на территории производственной деятельности ООО «РН-Юганскнефтегаз» (Приобское месторождения (приоритетный район - левый берег) (извещение № 31807061249), 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 «Чистая планета» (далее – Заявитель) от 27.03.2019 № 037/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (далее – Заказчик), организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» (далее – Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения

договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на территории производственной деятельности ООО «РН-Юганскнефтегаз» (Приобское месторождения (приоритетный район - левый берег) (извещение № 31807061249) (далее – Запрос предложений, 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.

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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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.

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 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, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

24.10.2018 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

1. дата окончания подачи заявок — 06.11.2018;
2. дата рассмотрения заявок — 22.03.2019;
3. дата подведения итогов – 22.03.2019;
4. начальная (максимальная) цена договора: **147 487 434** рублей;
5. на участие в Запросе предложений подано 10 заявок, из них 2 заявки признаны соответствующими требованиям Документации.

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

1.
 1. Заказчиком неправомерно установлены требования к участникам закупки;
 2. Заказчиком не исполнено предписание ФАС России от 15.11.2018 № 223ФЗ-842/18;
 3. Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений;
 4. Заказчиком размещен в ЕИС итоговый протокол, не соответствующий требованиям, установленным частью 14

статьи 3.2 Закона о закупках.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, 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.

1.

1.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно установлены требования к участникам закупки.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках 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.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений – 06.11.2018 в 16:00. Вместе с тем, Жалоба направлена Заявителем в ФАС России 27.03.2019, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, доводы Заявителя на положения Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно не исполнено предписание ФАС России от 15.11.2018 № 223ФЗ-842/18 (далее – Предписание № 223ФЗ-842/18).

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

Часть 12 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции устанавливает, что организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 22 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в течение трех рабочих дней со дня принятия решения по жалобе антимонопольный орган направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, в уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, решения, акты и (или) действия (бездействие) которых обжалуются, копии решения, предписания, принятых по результатам рассмотрения жалобы, и размещает сведения о таких решении, предписании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа.

При этом согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели,

обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

По итогам рассмотрения жалобы от 09.11.2018 № 220/м (вх. 184359/18 от 09.11.2018) на действия (бездействие) Заказчика, Организатора (далее – Жалоба 1) Комиссией ФАС России принято решение от 15.11.2018 № 223ФЗ-842/18 (далее – Решение № 223ФЗ-842/18), согласно которому Жалоба 1 признана обоснованной в части доводов Заявителя, в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 3 статьи 3.2, части 5 статьи 4, пунктов 11, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

На основании Решения № 223ФЗ-842/19, Заказчиком выдано обязательное для исполнения Предписание № 223ФЗ-842/18, направленное на устранение выявленных нарушений, согласно которому Заказчику предписано:

- отменить протоколы, составленные в ходе проведения Запроса предложений, вернуть заявки участникам, уведомить участников (при наличии) об отмене протоколов;
- Заказчику, внести изменения в документацию о проведении Запроса предложений в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке, Решением № 223ФЗ-842/18;
- Заказчику назначить новую дату окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, а также разместить в Единой информационной системе информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений, дате рассмотрения заявок на участие в Запросе предложений и дате подведения итогов Запроса предложений.

В соответствии с Предписанием № 223ФЗ-842/18 Заказчику необходимо в срок до 30.11.2018 представить в ФАС России подтверждение исполнения указанного предписания.

На заседании Комиссии ФАС России, представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что Предписание № 223ФЗ-842/18 не исполнено, так как обжалуется в Арбитражном суде города Москвы.

Вместе с тем, согласно определению Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-282879/18-119-2612, исковое заявление было принято к производству 03.12.2018, то есть после даты в соответствии с которой Заказчику было необходимо представить в ФАС России подтверждение исполнения предписания.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что

05.03.2019 Заказчиком внесены изменения в Документацию, при этом при внесении изменений в Документацию Заказчиком не исполнены требования, предписанные Заказчику Предписанием № 223ФЗ-842/18.

Таким образом, действия Заказчика, Организатора, выразившиеся в неисполнении предписания, противоречат статье 36 Закона о защите конкуренции, нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1.

1.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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 протоколу закупочной комиссии от 21.03.2019 № ЗК (НП)-11-19-03 (далее – Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в закупке на основании подпункта «а» пункта 10.5.6.2 Положения о закупке - несоответствие требованиям пунктам 3 Блок 2 Документации, а именно:

1. По технологии «Технологическая платформа по ликвидации отходов бурения»: Участником не предоставлена копия Приказа об утверждении заключения Государственной экологической экспертизы № 35 от 27.03.1992 г.
2. По технологии «Мобильный технологический комплекс по транспортировке и переработке нефтяных и буровых шламов с промывочным блоком ПБ-1»: не предоставлена копия

положительного заключения ГЭЭ на проект технической документации либо письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом ГЭЭ.

3. По технологии «Грунт техногенный»: заявленной технологией не предусмотрена утилизация отходов: буровые растворы, буровые сточные воды.
4. По технологии «Мобильный технологический комплекс по транспортировке и переработке нефтяных и буровых шламмов с промывочным блоком ПБ-1» не предоставлено Заключение Центра стандартизации и метрологии на продукцию, получаемую в результате утилизации отходов бурения.
5. Не предоставлено Техническое свидетельство, подтверждающее пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве).
6. Общий подтвержденный объем согласно представленным актам выполненных работ составляет менее 45 000 м³, что не соответствует требованиям закупочной документации.
7. Не предоставлены сведения о необходимом количестве техники/оборудования, в соответствии с технической документацией.
8. Не предоставлены сведения о необходимом количестве персонала, в соответствии с технической документацией.

Вместе с тем, неправомерность установления Заказчиком в Документации указанных требований к участникам закупки установлена Решением № 223ФЗ-842/18, в связи с чем действия Заказчика, Организатора, отклонивших Заявку Заявителя, *ввиду несоответствия указанным требованиям, противоречат пункту 3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 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.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком размещен в ЕИС итоговый протокол, не соответствующий требованиям, установленным частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком в итоговом протоколе от 21.03.2019 № ЗК (НП)-11-19-03 (далее – Протокол) неправомерно не указаны сведения в отношении ценовых предложений участников закупки.

Вместе с тем, на заседании Комиссии ФАС России установлено, что в пункте 1.4 Протокола указаны общие цены заявок участников, допущенных до участия в закупке.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в неправомерном осуществлении и проведении Заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

5. На основании части 17 статьи 18.1 Закона о закупках, Решением № 223ФЗ-842/18 в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 3 статьи 3.2, части 5 статьи 4, пунктов 11, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках, выразившиеся в следующем:

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, а также предоставление в составе заявки на участие в закупке документа, подтверждающего соответствие участника закупки указанному требованию;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки технических условий (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки, в случае утилизации отходов, технологического свидетельства, подтверждающего пригодность

продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве);

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки соответствующего опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов по предмету закупки;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Запроса предложений об отсутствии в течении 2 лет судебных разбирательств;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на привлечение субподрядных организаций для выполнения работ по предмету закупки;
 - Заказчиком не представлены разъяснения положения Документации;
 - Заказчиком не установлены конкретные даты представления разъяснений положений Документации;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому 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);
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР»;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, согласно которому Заказчик вправе направлять запросы участникам для разъяснения заявок;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам закупки о соответствии участников закупки минимальным требованиям, предъявляемых Заказчиком к участникам закупки, в том числе, в рамках соблюдения принципа «должной осмотрительности»;
 - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требования в аккредитации участников закупки:
1. 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 экстремистской деятельности или терроризму,

2. если имеется факт совмещения должностей собственника, руководителя и/или главного бухгалтера Поставщика/ Участника, ставится «1», нет факта совмещения должностей — «0»;
- Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлен порядок оценки заявок по минимальной приведенной стоимости с учетом коэффициента отвлечения денежных средств.

При этом согласно Протоколу заявки ООО «Экологический центр «ВЕК»», ООО «Экосистема», ООО «Сибпромсервис», ООО «Аварийно-спасательное формирование «Сибирский спасательный центр» отклонены на основании пункта 11.3.3.1 Положения о закупке, ввиду несоответствия указанных участников требованиям Документации, неправомерность установления в Документации которых установлена Решением № 223ФЗ-842/18.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, Организатора, отклонивших заявки ООО «Экологический центр «ВЕК»», ООО «Экосистема», ООО «Сибпромсервис», ООО «Аварийно-спасательное формирование «Сибирский спасательный центр», *противоречат пункту 3.2.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 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.*

Кроме того, в соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках, изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке 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 случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть

продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Вместе с тем, согласно сведениям, размещенным в ЕИС, Заказчиком 05.03.2019 были внесены изменения в Документацию, однако срок подачи заявок на участие в Запросе предложений продлен не был.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанные действия Заказчика, Организатора, не продливших срок подачи заявок на участие в закупке, нарушают часть 11 статьи 4 Закона о закупках, а также 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 частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Чистая планета» (ИНН: 7204184334, ОГРН: 1127232066026) от 27.03.2019 № 037/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (ИНН: 7706107510, ОГРН: 1027700043502), организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» (ИНН: 8604035473, ОГРН: 1058602819538) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на территории производственной деятельности ООО «РН-Юганскнефтегаз» (Приобское месторождения (приоритетный район - левый берег) (извещение № 31807061249) обоснованной в части неисполнения Заказчиком предписания ФАС России от 15.11.2018 №

223ФЗ-842/18, а также неправомерного принятия Заказчиком решения об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений.

2. Признать в действиях Заказчика, Организатора нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, части 3 статьи 3.2, части 5 статьи 4, пунктов 11, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьи 36 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать Заказчику, Организатору обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 03.04.2019 № 223ФЗ-379/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 03.04.2019 № 223ФЗ-379/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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