

по результатам рассмотрения жалобы ООО «НИИ ЭРИПР» 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»

27.05.2016 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – Заместителя начальника Управления контроля размещения государственного заказа Лобова А.Ю.,

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX

XX

XX
(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «НК «Роснефть»: XXXXXXXXXXXX – доверенность от 12.02.2016 № 77 АБ 8699713, XXXXXXXXXXXX – доверенность от 20.01.2016 № 77 АБ 8699759,

рассмотрев жалобу ООО «НИИ ЭРИПР» от 19.05.2016 № 0047/01-16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на утилизацию отходов бурения образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на Горшковской площади Приобского месторождения (извещение № 31603404350) 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 «НИИ ЭРИПР» (далее – Заявитель) от 19.05.2016 № 0047/01-16 (вх. от 19/05/2016 № 71332-ЭП/16) на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» (далее – Заказчик), организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» (далее – Организатор) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на утилизацию отходов бурения образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на Горшковской площади Приобского месторождения (извещение № 31603404350) (далее – Запрос цен).

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 на момент проведения Запроса предложений регламентировалась Положением компании о закупках товаров, работ, услуг № П2-08 Р-0019, утвержденным Решением Совета директоров ОАО «НК «Роснефть» (протокол от 06.04.2015 № 27) (далее – Положение о закупках).

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.

11.03.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок – 23.03.2016 в 18:00;

дата и время рассмотрения заявок – 20.05.2016 в 00:00;

дата и время подведения итогов – 20.05.2016 в 00:00.

На участие в Запросе цен подано 4 заявки.

Из жалобы следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части неправомерного отказа в допуске к участию в Запросе цен Заявителю в связи с несоответствием требованиям пункта 3.2.2 Информационной карты Документации.

Представители Заказчика с доводом жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса цен действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, а также руководствуясь частью 17 статьи

18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 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.

В соответствии с протоколом закупочной комиссии от 12.04.2016 № 19.3 НПУ участнику ООО «НИИ ЭИРИПР» отказано в допуске на основании пункта 11.3.1.3 Положения о закупках в связи с несоответствием требованиям, установленным в пункте 3.2.2 Информационной карты Документации.

Согласно пункту 11.3.1.3 Положения о закупках рассмотрение заявок осуществляется в следующем порядке:

1) проведение отбора, в рамках которого Заказчик рассматривает заявки на соответствие требованиям, установленным в документации о закупке; цель отбора — допуск к дальнейшему участию в процедуре закупки заявок, отвечающих требованиям документации о закупке, и отклонение остальных заявок как неприемлемых.

2) проведение оценки заявок, в рамках которой Заказчик оценивает и сопоставляет заявки допущенных Участников закупки путем их ранжирования по степени предпочтительности с целью выбора Победителя.

В соответствии с пунктом 11.3.3.1 Положения о закупках «в ходе отбора заявок Заказчик оценивает соответствие заявок Участников закупки каждому из требований, установленных в документации о закупке в соответствии с пунктом 10.5.6.2 настоящего Положения. В результате отбора Заказчик принимает решение о допуске либо об отказе в допуске каждого Участника закупки к дальнейшему участию в процедуре закупки».

Пунктом 3.2.2 Информационной карты Документации установлены требования к квалификации участников закупки.

Согласно подпункту 6 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации «В случае использования при выполнении работ, являющихся предметом закупки, новой технологии и техники (установки/оборудование), вещества, наличие полученного в соответствии с законодательством положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники./вещества предусматривающую обезвреживание/утилизацию буровых отходов. Подтверждающий документ: копия положительного заключения государственной экологической экспертизы, приказа об ее утверждении на проект технической документации новой технологии/техники./вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ/оказания услуг, или письмо уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы».

В качестве подтверждения соответствия требованию ООО «НИИ ЭИРИПР» Заявителем в составе заявки представлен приказ Департамента Росприроднадзора по Уральскому федеральному округу от 01.12.2014 №1487 «Об утверждении заключения экспертной комиссии государственной экологической экспертизы проектной документации «Технология получения строительного материала для обустройства месторождений углеводородного сырья» ООО «Спектр-Т» (далее – Технология).

Положительное заключение государственной экологической экспертизы не содержит указание на возможность применения Технологии на территории Уральского федерального округа.

Из раздела заключения государственной экологической экспертизы «Общие сведения об объекте экспертизы» следует, что:

«Проект технической документации рассматривает следующие технологии:

1) использование отходов бурения скважин для производства строительного материала грунта дисперсного техногенного (далее – ГДТ);

2) обезвреживание нефтесодержащих отходов и нефтезагрязненных грунтов с получением минерального отхода термообезвреживания и дальнейшего его использования для производства строительного материала грунта песчаного техногенного (далее – ГПТ).

ООО «НИИ ЭИРИПР» были проведены опытно-промышленные испытания по апробации строительных материалов, получаемых в результате переработки отходов бурения, нефтесодержащих отходов, образующихся при строительстве скважин на территориях Тюменской области, ХМАО-Югры, ЯНАО.

Охват территории проведения опытно-промышленных испытаний сырья, а также полученных строительных материалов, позволяет допустить использование полученных ГДТ и ГПТ в качестве строительных материалов и при рекультивации шламовых амбаров на территории Уральского федерального округа».

Таким образом, в общих сведениях об объекте экспертизы указывается на допустимость использования полученных материалов на территории Уральского федерального округа, но не указывается на территорию осуществления деятельности по производству материала.

Раздел заключения «Оценка воздействия на окружающую территорию» содержит указание на то, что воздействие деятельности по переработке отходов рассмотрено на примере деятельности на месторождениях Уватского района Тюменской области.

Вместе с тем, согласно статье 14 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе» материалы оценки воздействия на окружающую среду входят в состав документации, которая подлежит экологической экспертизе.

Порядок проведения оценки воздействия на окружающую среду хозяйственной и иной деятельности регламентирован Положением, утвержденным Приказом

Госкомэкологии РФ от 16.05.2000 № 372 «Об утверждении Положения об оценке воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в Российской Федерации» (далее – Положение).

Исходя из содержания Положения оценка воздействия производится в отношении определенной территории (пункты 3.1.1, 3.2.2, 5.2 Положения).

Вместе с тем, из Технологии, представленной Заявителем, следует, что исследования проводились исходя из того, что намечаемая деятельность реализуется на территории Уватского района Тюменской области, оценка воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду дана в отношении указанной территории.

Учитывая изложенное, оценка воздействия на окружающую среду рассматриваемой Технологии проведена только в отношении территории Уватского района Тюменской области, материалы оценки воздействия не содержат информацию о допустимости использования Технологии на иных территориях.

Таким образом, Заявителем в составе заявки не представлена копия положительного заключения государственной экологической экспертизы, приказа об ее утверждении на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ/оказания услуг, или письмо уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы» в соответствии с требованиями подпункта 6 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

К неизменяемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пункта 3.2.4 Положения о закупках.

Пунктом 3.2.2 Информационной карты Документации установлены требования к квалификации участников закупки, в том числе:

- Наличие у участника закупки работников, имеющих профессиональную подготовку, подтвержденную свидетельствами (сертификатами) на право работы с опасными отходами I-IV классов опасности, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с технической/технологической документацией Претендента. Соответствие указанному требованию подтверждается сведениями о кадровых ресурсах о наличии (штатных или привлеченных на договорной основе) работников, имеющих профессиональную подготовку, подтвержденную свидетельствами (сертификатами) на право работы с опасными отходами I-IV классов опасности в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с технической документацией Подрядчика (Письмо за подписью руководителя предприятия) (подпункт 3 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации).
- Наличие у участника закупки оборудования, предназначенного для утилизации (переработки) отходов бурения в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с технической/технологической документацией Претендента. Соответствие указанному требованию подтверждается сведениями о наличии оборудования на праве собственности или ином законном праве (аренда, лизинг, договор оказания услуг) в количестве, необходимом для выполнения работ по утилизации (переработке) отходов бурения в соответствии с технической документацией Подрядчика (письмо за подписью руководителя предприятия) (подпункт 4 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации).

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить минимальные требования к количеству необходимых работников, а также какое именно оборудование и в каком количестве необходимо наличие оборудования, предназначенного для утилизации отходов, для получения допуска к участию в Запросе цен и последующего исполнения договора.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.4.4 Информационной карты Документации дополнительным требованием к комплекту подтверждающих документов, входящих в коммерческую часть заявки, является представление в составе коммерческой части заявки сводной таблицы.

Пунктом 1.6 Сводной таблицы показателей оферты установлено требование об обязательном наличии производственных баз в регионе.

Вместе с тем, в Документации не указано какие производственные базы и в каком количестве необходимы для участия в Запросе цен.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 3.2.4 Положения о закупках, пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2, пункт 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.

Установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса цен, поскольку в связи с несоответствием вышеуказанным требованиям заявки не отклонялись.

3. 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 пункта 3.2.2 Положения о закупке.

Пунктом 3.2.2 Информационной карты Документации установлены требования к квалификации участников закупки, в том числе:

- Отсутствие в течение 2 лет у участника судебных разбирательств в качестве ответчика по искам ОАО «НК «Роснефть», ООО «РН-Юганскнефтегаз» или Обществом Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а так же случаев расторжения ОАО «НК «Роснефть», ООО «РН-Юганскнефтегаз» и или Обществ Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями его условий (подпункт 7 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации).

- Общий объем принятых на себя обязательств в периметре Компании, подтвержденный заключенными договорами и акцептованными офертами участника закупки, не должен превышать его среднегодового оборота за последние 3 года (подпункт 8 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации).

Согласно пункту 3.2.3 Информационной карты Документации субподрядчики (соисполнители) должны полностью соответствовать всем установленным требованиям в отношении участников закупки, в том числе квалификационным требованиям в пункте 3.2.2 Информационной карты Документации.

Критерием отбора заявок участников закупки является соответствие участника закупки (в том числе коллективного участника закупки) и заявленных субподрядчиков (соисполнителей) предъявленным требованиям (пункт 3.8.2 Информационной карты Документации).

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса цен и отказ в допуске к участию в связи с несоответствием указанным требованиям ограничивает количество участников Запроса цен и противоречит пункту 3.2.2 Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса цен, поскольку в связи с несоответствием вышеуказанным требованиям заявки не отклонялись.

Согласно разделу 4 о порядке расчетов проекта договора Документации:

«Стороны договорились, что:

- все расчеты по Договору между Заказчиком и Подрядчиком,
- все расчеты между Подрядчиком и привлеченными им Субподрядчиками (Субисполнителями),
- все расчеты между Субподрядчиками (Субисполнителями) любого уровня,
- все платежи, осуществляемые Заказчиком в адрес любого Субподрядчика (Субисполнителя), на основании ст. 313 ГК РФ в качестве исполнения обязательства третьим лицом осуществляются только с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР».

Подрядчик обязуется включить условие об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», в договоры со всеми Субподрядчиками (Субисполнителями), привлекаемыми Подрядчиком для исполнения обязательств по договору, а также обеспечить включение такого условия в договоры между Субподрядчиками (Субисполнителями) всех уровней.

При запросе предварительного письменного согласия на привлечение конкретного Субподрядчика (Субисполнителя) Подрядчик обязуется в составе информации о проекте договора, планируемом к заключению с Субподрядчиком (Субисполнителем), предоставить информацию о наличии у Субподрядчика (Субисполнителя) счета в АО «ВБРР», а также подтверждения наличия в проекте договора с Субподрядчиком (Субисполнителем) условий об осуществлении взаиморасчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР».

В случае, если к моменту наступления срока осуществления любого из платежей по Договору у Заказчика отсутствует подтверждение наличия у любого из привлеченных Субподрядчиков (Субисполнителей) счета, открытого в АО «ВБРР», Заказчик имеет право приостановить оплату до получения такого подтверждения и не будет нести ответственность за просрочку оплаты. Приостановка оплаты не является основанием для корректировки сроков выполнения работ и не освобождает Подрядчика от ответственности за нарушение сроков выполнения работ по договору.

Условие об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», является существенным условием договора. В случае невыполнения Подрядчиком любого из обязательств, перечисленных выше, в том числе обязательств обеспечить включение условия об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», в договоры со всеми Субподрядчиками (Субисполнителями), а также обязательств по наличию счетов в АО «ВБРР» как у Подрядчика, так и у Субподрядчиков (Субисполнителей) любого уровня, Заказчик имеет право в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора без возмещения убытков Подрядчика, причиненных прекращением договора».

При этом, наличие у подрядчика и субподрядчика счета в другом банке, не влияет на возможность исполнять обязательства по договору, заключаемому по итогам Запроса цен, либо на качество исполнения таких обязательств.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление указанного требования об осуществлении расчетов исключительно в АО «ВБРР» в качестве обязательного требования в проекте договора ограничивает количество участников закупки и 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.

- - - 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.

Пунктом 3.6.4 Документации установлено, что при подготовке заявки Участник закупки вправе направить Организатору закупки запрос о разъяснении положений Извещения и/или Документации. Запрос оформляется в соответствии с установленной формой (Блок 5 «Образцы оформления конвертов»).

Согласно пункту 10.6.2.1 Положения о закупках «при проведении закупки Поставщик, начиная со дня официального размещения извещения и документации о закупке, вправе направить Заказчику в письменной форме на бланке организации за подписью ее руководителя или иного уполномоченного лица (или в виде электронного документа, подписанного ЭЦП) запрос о разъяснении положений извещения и/или документации о закупке в сроки, установленные в документации о закупке».

Таким образом, действия Заказчика, не установившего в Документации дату начала и дату окончания срока предоставления участникам Запроса цен разъяснений положений Документации до начала подачи заявок на участие в Запросе цен, нарушают 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.

Установленное нарушение не повлияло на результаты проведения Запроса цен.

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «НИИ ЭИРИПР» от 19.05.2016 № 0047/01-16 на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на утилизацию отходов бурения образующихся при строительстве эксплуатационных скважин на Горшковской площади Приобского месторождения (извещение № 31603404350) необоснованной.
- Признать ОАО «НК «Роснефть» 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».
- Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений с учетом решения от 27.05.2016 № 223ФЗ-219/16.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 27.05.2016 № 223ФЗ-219/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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