РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-42/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Белтрубопроводстрой» на действия (бездействие) заказчика электронной площадки 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»

29.01.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «Газпром межрегионгаз»: <...>,

ООО «Белтрубопроводстрой»: <...>,

представители ООО «ЭТП ГПБ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате и времени рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференцсвязи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу ООО «Белтрубопроводстрой» от 18.01.2021 № 27 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром Межрегионгаз» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ и пусконаладочных работ «в холостую» по объекту «Газопровод-отвод и ГРС Питкяранта Питкярантского района Республики Карелия» (извещение № 32009789996) 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 «Белтрубопроводстрой» (далее -

Заявитель) от 18.01.2021 № 27 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром межрегионгаз» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение выполнение строительно-монтажных работ и пусконаладочных работ «в холостую» по объекту «Газопровод-отвод и ГРС Питкяранта Питкярантского района Республики Карелия» (извещение № 32009789996) (далее - Конкурентный отбор, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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):

1.
    1.
        1. Извещение о проведении Конкурентного отбора, документация о проведении Конкурентного отбора (далее - Извещение, Документация) размещены в ЕИС - 10.12.2020;
        2. Дата окончания подачи заявок - 18.12.2020;
        3. Дата рассмотрения заявок - 25.12.2020;
        4. Дата подведения итогов закупки - 25.12.2020;
        5. Начальная (максимальная) цена договора - 5 138 636 690 рублей;
        6. На участие в закупке подано 11 заявок, из них 8 заявок признаны соответствующими требованиям Документации и Закону о закупках.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 25.01.2021 до 29.01.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком при проведении Конкурентного

отбора нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

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 итоговому протоколу от 25.12.2020 № 22-02-26/164-3 Заявителю отказано в допуске на участие в Конкурентном отборе на основании несоответствия пункту 3 раздела 1 методики анализа и оценки участников Конкурентного отбора приложение 3 Документации (далее - Методика), пункту 3.5.23 Документации.

Методикой установлен перечень оснований для отклонения заявки, в том числе в случае несоответствия/недостоверности представленных сведений в соответствии с пунктом 3.5 Документации (пункт 3 раздела 1 Методики).

Пунктом 3.5 Документации определен перечень документов, предоставляемых в составе заявки на участие в Конкурентном отборе, а также требование к таким документам.

Согласно пункту 3.5.23 Документации перечень документов, предоставляемых в составе заявки на участие в Конкурентном отборе должен содержать документы, подтверждающие полномочия всех лиц, подписывающих заявку и (или) входящие в ее состав электронные документы, на осуществление действий от имени участника закупки - юридического лица в соответствии с их полномочиями.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что поданная Заявителем заявка на участие в Конкурентном отборе посредством функционала электронной торговой площадки отклонена в

связи с тем, что данная заявка подписана электронной цифровой подписью Горянского Д.В., при этом доверенность, подтверждающая полномочия Горянского Д.В., отсутствует в составе заявки.

Вместе с тем представителем Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств, а также материалов, свидетельствующих о том, что Заказчиком неправомерно отклонена заявка Заявителя.

Учитывая изложенное, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что указанные действия Заказчика нарушают требования Документации, Положения о закупке и Закона о закупках.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

Учитывая, что доводы жалобы содержат основания, предусмотренные пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

2. Согласно пункту 3.5.3 Документации участник закупки в качестве подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации должен представить в составе заявки, в том числе информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2.1 Документации.

Вместе с тем согласно пункту 3 Методики отсутствие заполненной формы 2.1, а также непредставление документов, подтверждающих сведения является основанием для отклонения заявки.

При этом в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведении о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление данного требования в Документации, а также отказ в допуске в случае отсутствия заполненной формы 2.1, а также, несоответствие представленных в форме сведений требованиям

формы или недостоверность представленных сведений ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурентного отбора не отклонялись.

3. Согласно пункту 2.15 Документации в целях контроля за целевым использованием денежных средств и обоснованностью осуществления расходов по договору, заключаемому по итогам Конкурентного отбора, Заказчиком применяется механизм банковского сопровождения договора. Банковское сопровождение договора осуществляется исключительно АО «Газпромбанк» и АО «Акционерный банк «Россия». Участник, заявка которого признана лучшей должен открыть в указанном банке отдельный счет.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;

- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;

- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;

- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает многочисленное количество банков, отвечающий

требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе использоваться услуги вышеуказанных банков, а не исключительно АО «Газпромбанк» и АО «Акционерный банк «Россия».

Кроме того, 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 закупочной процедуры открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке, что может привести к ограничению количества участников закупки.

Таким образом, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем, выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку по указанному основанию жалобы не подавались.

4. Пунктом 2.9.5 Документации установлено, что Заказчик вправе запросить у участников о предоставлении разъяснений положений поданных ими заявок.

Вместе с тем возможность участия в Конкурентном отборе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурентного отбора.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку Заказчиком не использовалось данное право .

5. Согласно пункту 1.3.3.3 Документации претенденты должны обладать

правом и возможностью поставки товара, являющегося предметом закупки, иметь необходимые документы, подтверждающие право пользования и владения товаром, находящимся на складе.

Вместе с тем участник Конкурентного отбора может не являться производителем товара *по предмету Конкурентного отбора*, и не иметь договорных отношений с производителем такого товара, при этом ранее осуществлять поставки иного товара надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки, не обладая документально подтвержденным правом поставки такого оборудования.

Кроме того, в отсутствие обязанности производителя/дилера товара как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки о представлении, в срок до окончания подачи заявок на участие в Конкурентном отборе, подтверждающих документов о том, что участник обладает правом поставки товара по предмету Конкурентного отбора, возможность участников закупки подать заявку на участие в Конкурентном отборе в соответствии с вышеуказанными требованиями Документации всецело зависит от волеизъявления третьих лиц - производителя/дилера/поставщика, его официального представителя, что ограничивает возможность участия в Конкурентном отборе.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего к участникам Конкурентного отбора неправомерное требование о том, что у*частник Конкурентного отбора должен являться производителем либо обладать правом поставки* ограничивают количество участников Конкурентного отбора, противоречат подпункту 2 пункта 32 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурентного отбора не отклонялись.

6. Пунктом 3.5.8 Документации установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурентном отборе информации о субпоставщиках (субподрядчиках, соисполнителях).

Таким образом, установление требования о необходимости предоставления в составе заявки участниками закупки документов и сведений о субподрядчиках/соисполнителях равно требованиям к участникам, ограничивает количество участников закупки, поскольку

привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора.

Действия Заказчика, установившего вышеуказанные требования в Документации противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурентного отбора не отклонялись.

7. Пунктом 3.5.9 Документации установлено требование о предоставлении в составе заявки на участие в Конкурентном отборе справки о деловой репутации участника.

Установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурентного отбора ограничивает круг участников Конкурентного отбора, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Конкурентного отбора противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает положение пункта 9 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем выявленное нарушение на результаты проведения Конкурентного отбора не повлияло, поскольку по указанному основанию заявки участников Конкурентного отбора не отклонялись.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Белтрубопроводстрой» (ИНН: 9909085640) от 18.01.2021 № 27 *на действия (бездействие) заказчика* ООО «Газпром межрегионгаз» *(ИНН: 5003021311, ОГРН: 1025000653930)* при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ и пусконаладочных работ «в холостую» по объекту «Газопровод-отвод и

ГРС Питкяранта Питкярантского района Республики Карелия» (извещение № 32009789996) *необоснованной.*

2. Признать ООО «Газпром межрегионгаз» *нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».*

3. Не выдавать обязательное к исполнению предписание, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 29.01.2021 № 223ФЗ-42/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых 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.