

Заказчик –

Департамент по
недропользованию по
Дальневосточному федеральному
округу

Океанский пр-кт, д. 29, каб. 30,

г. Владивосток, Приморский край,
690091

АО «Геотек»

ул. Республики, д. 173,

г. Тюмень, Тюменская область,
625023

АО «ТЭК-Торг»

ул. Тимура Фрунзе, д. 24,

г. Москва, 119021,

Р Е Ш Е Н И Е № 025/06/48-168/2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов

27 февраля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю закупок (далее – Комиссия
Приморского УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>– начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов

власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти;

рассмотрев жалобу АО «Геотек»

в присутствии:

от Заявителя посредством видеоконференцсвязи: <...>, <...>– представители по доверенности;

от заказчика посредством видеоконференцсвязи: <...>– и. о. начальника, <...>– представители по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба АО «Геотек» на действия Заказчика – Департамент по недропользованию по Дальневосточному федеральному округу при проведении открытого конкурса в электронной форме на проведение оценочных работ на бериллиевое оруденение в пределах Снежного рудного поля (Республика Бурятия) (извещение № 0122100000924000002) (далее – конкурс).

По мнению заявителя, заказчик допустил нарушение требований Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Закон № 44-ФЗ), так как:

- неверно выбран код ОКПД2;

- порядок оценки, установленный Заказчиком, противоречит действующему законодательству и ограничивает число участников закупки.

Согласно представленным возражениям Заказчик с доводами жалобы не согласен и считает ее необоснованной.

Рассмотрев представленные документы, заслушав пояснения сторон Комиссия Приморского УФАС России установлено следующее.

Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст утвержден Общероссийский классификатор продукции по видам экономической деятельности (далее - ОКПД2), предназначенный для обеспечения информационной поддержки задач, связанных с:

- классификацией и кодированием продукции (услуг, работ) для целей государственной статистики;

- разработкой нормативных правовых актов, касающихся государственного регулирования отдельных видов экономической деятельности;
- реализацией комплекса учетных функций в рамках работ по государственной статистике, связанных с обеспечением потребностей органов государственной власти и управления в информации о продукции по видам экономической деятельности при решении аналитических задач;
- обеспечением системы государственной контрактации и оптовой торговли на внутреннем рынке;
- подготовкой статистической информации для сопоставлений на международном уровне;
- размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ (оказание услуг) для государственных и муниципальных нужд;
- налогообложением;
- обеспечением классификации основных фондов, используемой в Общероссийском классификаторе основных фондов;
- стандартизацией и обязательным подтверждением соответствия продукции;
- классификацией и кодированием услуг, оказываемых населению хозяйствующими субъектами.

Законом №44-ФЗ не предусмотрено каких-либо императивных требований по выбору конкретного кода по ОКПД2, кода по позиции КТРУ. Заказчик самостоятельно определяет код по ОКПД2 или код позиции КТРУ, путем соотнесения объекта закупки к соответствующим кодам и наименованиям позиций ОКПД или КТРУ, как наиболее подходящим с учетом специфики закупки, области применения закупаемого товара (работы, услуги), а также его характеристик. Аналогичная позиция отражена в Письме ФАС России от 13.03.2019 №ИА/19176/19.

Учитывая изложенное, Комиссия Приморского УФАС России не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона №44-ФЗ при выборе кода ОКПД2.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Закона №44-ФЗ электронный конкурс начинается с размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении закупки.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком неправомерно сужен предмет контрактов, которые необходимо предоставить для оценки. Указанное обстоятельство приводит к ограничению числа участников закупки.

Так, по мнению Заявителя, Заказчик должен для оценки заявок принимать исполненные контракты (договоры) указанные в дополнительных требованиях к участникам закупки.

Согласно пунктам 11, 12 части 1 статьи 42 Закона №44-ФЗ при осуществлении закупки путем проведения открытых конкурентных способов заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе извещение об осуществлении закупки, содержащее следующую информацию:

- критерии оценки заявок на участие в конкурсах, величины значимости этих критериев в соответствии с настоящим Федеральным законом;
- требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частью 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, требования, предъявляемые к участникам закупки в соответствии с частями 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона, и исчерпывающий перечень документов, подтверждающих соответствие участника закупки таким требованиям, а также требование, предъявляемое к участникам закупки в соответствии с частью 1.1 статьи 31 настоящего Федерального закона (при наличии такого требования).

Пунктами 3, 4 части 2 статьи 42 Закона №44-ФЗ установлено, что извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, должно содержать следующие электронные документы:

- требования к содержанию, составу заявки на участие в закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки;
- порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсах в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Из анализа приведенных выше норм следует, что законодательством разграничены понятия и документы необходимые для подтверждения соответствующего опыта для участия в закупке и необходимые для осуществления оценки заявок участников.

В соответствии с частью 2 статьи 31 Закона № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации вправе устанавливать к участникам закупок отдельных видов товаров, работ, услуг дополнительные требования, в том числе к наличию:

- 1) финансовых ресурсов для исполнения контракта;
- 2) на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов для исполнения контракта;
- 3) опыта работы, связанного с предметом контракта, и деловой репутации;
- 4) необходимого количества специалистов и иных работников определенного уровня квалификации для исполнения контракта.

Согласно части 4 статьи 31 Закона № 44-ФЗ в случае установления Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 настоящей статьи дополнительных требований к участникам закупок заказчики при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязаны устанавливать такие дополнительные требования.

В соответствии с п. 3 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 «О требованиях к участникам закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации» (далее - Постановление Правительства РФ № 2571 от 29.12.2021) положения постановления применяются при проведении конкурентных способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно позиции 39 Приложения к постановлению Правительства РФ № 2571 от 29.12.2021 г. при осуществлении закупки на работы по геологическому изучению недр устанавливаются дополнительные требования.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 установлено, что позиции 39 и 40 приложения применяются в случае, если при осуществлении закупки начальная (максимальная) цена контракта превышает 100 млн. рублей.

Начальная (максимальная) цена закупки - 522 487 971,00 рублей.

Объект закупки - оценочные работы на бериллиевое оруденение в пределах Снежного рудного поля (Республика Бурятия).

Комиссия Приморского УФАС России рассмотрев извещение о

проведении закупки установила, что Заказчиком во исполнение Постановления Правительства РФ от 29.12.2021 № 2571 установлены дополнительные требования к участникам закупки в соответствии с действующим законодательством.

Необходимо отметить, что дополнительные требования к участникам закупки устанавливаются с целью невозможности участия в закупке организаций не имеющих должный опыт выполнения аналогичных работ/услуг.

Победителем конкурса признается участник закупки, который предложил лучшие условия исполнения контракта и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке)

Постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2021 № 2604 «Об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, внесении изменений в пункт 4 Постановления Правительства Российской Федерации от 20 декабря 2021 г. №2369 и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» утверждено Положение об оценке заявок на участие в закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Положение).

В соответствии с пунктом 24 Положения для оценки заявок по критерию оценки «квалификация участников закупки» могут применяться, если иное не предусмотрено настоящим Положением, один или несколько из следующих показателей оценки:

- а) наличие у участников закупки финансовых ресурсов;
- б) наличие у участников закупки на праве собственности или ином законном основании оборудования и других материальных ресурсов;
- в) наличие у участников закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта;
- г) наличие у участников закупки деловой репутации;
- д) наличие у участников закупки специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Подпунктом «в» пункта 28 раздела V Положения установлено, что в случае применения показателя оценки, предусмотренного подпунктом

«в» пункта 24 настоящего Положения документом, предусмотренным приложением № 1 к настоящему Положению (Порядок рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе):

устанавливается предмет договора (договоров), оцениваемого по каждому детализирующему показателю, сопоставимый с предметом контракта, заключаемого по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

устанавливается перечень документов, подтверждающих наличие у участника закупки опыта поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, связанного с предметом контракта, в том числе исполненный договор (договоры), акт (акты) приемки поставленного товара, выполненных работ, оказанных услуг, составленные при исполнении такого договора (договоров);

может быть установлено положение о принятии к оценке исключительно исполненного договора (договоров), при исполнении которого поставщиком (подрядчиком, исполнителем) исполнены требования об уплате неустоек (штрафов, пеней) (в случае начисления неустоек).

В свою очередь, установленные заказчиком информация и документы не должны приводить к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупки.

При этом заказчик самостоятельно определяет с учетом специфики планируемой закупки необходимые требования к участникам закупки, в том числе к установлению соответствующего опыта у участника закупки, подлежащие оценке заказчиком, необходимые для поставки товара, выполнения работ, оказания услуг, являющихся объектом закупки.

Согласно разделу III Приложения №4 к Извещению предметом оценки по показателю «Характеристика квалификации участников закупки № 1 (общая цена исполненных участником закупки договоров)» является опыт участника закупки по успешному выполнению работ по геологическому изучению недр на цветные, редкие и благородные металлы (исключая россыпи), исполненных участником открытого конкурса.

По данному показателю оценке подлежит общая цена исполненных участником закупки договоров или контрактов на выполнение работ по геологическому изучению недр на цветные, редкие и благородные металлы (исключая россыпи), предусматривающих выполнение совокупности видов и методов работ, предусмотренных техническим (геологическим) заданием:

- топографо-геодезические работы;

- горнопроходческие работы;
- буровые работы;
- лабораторные работы.

Предметом оценки по показателю «Характеристика квалификации закупки №2 (общее количество исполненных участником закупки договоров)» является опыт участника закупки по успешному выполнению работ по геологическому изучению недр на цветные, редкие и благородные металлы (исключая россыпи), исполненных участником открытого конкурса.

По данному показателю оценке подлежит количество исполненных участником закупки договоров или контрактов на выполнение работ по геологическому изучению недр на цветные, редкие и благородные металлы (исключая россыпи), предусматривающих выполнение совокупности видов и методов работ, предусмотренных техническим (геологическим) заданием:

- топографо-геодезические работы;
- горнопроходческие работы;
- буровые работы;
- лабораторные работы.

Как отмечено выше, объектом закупки является проведение оценочных работ на бериллиевое оруденение в пределах Снежного рудного поля (Республика Бурятия).

Согласно ст. 2.1 Закона Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» к участкам недр федерального значения относятся участки недр, содержащие месторождения урана, особо чистого кварцевого сырья, редких земель иттриевой группы, никеля, кобальта, тантала, ниобия, бериллия.

В настоящее время в Российской Федерации действует Государственная программа «Воспроизводство и использование природных ресурсов», утверждённая постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 322. Указанной Программой предусмотрен Перечень основных видов стратегического минерального сырья, утверждённый Распоряжением Правительства Российской Федерации от 30.08.2022 № 2473-р, согласно которому бериллий выделяется как самостоятельный вид полезного ископаемого, включенного в категорию редких металлов.

Следовательно, основными актами в сфере недропользования бериллий выделяется как отдельный вид полезного ископаемого, отнесённый к редким металлам.

ГОСТ Р 59071-2020 «Национальный стандарт Российской Федерации. Охрана окружающей среды. Недра. Термины и определения», утвержденный и введенный в действие приказом Госстандарта от 01.10.2020 № 732-ст, обособляет углеводородное сырьё от твёрдых полезных ископаемых и устанавливает классификацию твердых полезных ископаемых, выделяя рудные твердые полезные ископаемые, в число которых включены самородные металлы, руды черных, цветных, редких металлов и редкоземельных элементов.

Ввиду разделения полезных ископаемых по их видам применительно к каждому полезному ископаемому, устанавливаются специальные требования и рекомендации по обработке, анализу и методике работы с ним.

Исходя из изложенного следует, что к разным видам полезных ископаемых применяются различные требования по способам и методам их геологического изучения, классификации, определения, технологии их добычи, обработки и использования, что свидетельствует о важности наличия опыта у потенциального подрядчика на осуществление геологоразведочных работ именно с бериллием, а не с каким-либо другим видом полезного ископаемого, в том числе нерудным твёрдым полезным ископаемым.

Таким образом, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик правомерно установил требование к предмету представляемых участниками закупки договоров таким образом, чтобы их предмет наиболее соответствовал предмету контракта, заключаемому по результатам рассматриваемой закупки Аналогичная позиция отражена в том числе и судебной практике (постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 18.01.2023 по делу N А28-4980/2022, которое являлось предметом рассмотрения Верховного суда Российской Федерации и оставлено без изменения определением N 301-ЭС23-3442 от 12.04.2023).

Комиссия отмечает, что основная функция критерия оценки заявок участников конкурентных процедур заключается в том, чтобы обеспечить заказчику возможность из общего числа участников выбрать то лицо, которое будет максимально соответствовать потребностям публично-правового образования в качественном и своевременном выполнении работ, учитывая специфику объекта закупки (определения Верховного Суда Российской Федерации от 27.02.2020 N 307-ЭС19-21226, от

18.11.2019 N 307-ЭС19-12629 и от 08.10.2019 N 307-ЭС19-12629).

Таким образом, Заказчик действовал в соответствии с нормами действующего законодательства и не был ограничен в возможности установить требование к предмету представляемых участниками закупки договоров, таким образом, чтобы такой опыт в наибольшей степени соответствовал работам, которые подрядчику необходимо выполнить по результатам заключаемых контрактов.

Согласно части 2 статьи 106 Закона №44-ФЗ, имеющие право действовать от имени участника закупки, подавшего жалобу, от имени субъекта (субъектов) контроля, действия (бездействия) которого (которых) обжалуются, вправе участвовать в рассмотрении жалобы по существу, в том числе с использованием систем видео-конференц-связи при наличии в контрольном органе в сфере закупок технической возможности осуществления видео-конференц-связи.

В силу части 4 статьи 106 Закона №44-ФЗ участник закупки, подавший жалобу, вправе представить для рассмотрения жалобы по существу информацию и документы, подтверждающие обоснованность доводов жалобы.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе в сфере закупок Законом №44-ФЗ возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке Главы 6 Закона №44-ФЗ.

Отсутствие опыта выполнения работ по геологическому изучению недр на цветные, редкие и благородные металлы (исключая россыпи) не исключает возможность участия в том числе Заявителя в участии в конкурсе (при наличии опыта выполнения работ в соответствии с Постановлением Правительства №2571).

В свою очередь Заявитель не представил документов и сведений, однозначно свидетельствующих об ограничении числа участников закупки.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. ст. 99, 106 Закона № 44-ФЗ, Комиссия Приморского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу АО «Геотек» на действия Заказчика – Департамент по недропользованию по Дальневосточному федеральному округу при проведении открытого конкурса в электронной форме на проведение

оценочных работ на бериллиевое оруденение в пределах Снежного рудного поля (Республика Бурятия) (извещение № 0122100000924000002) необоснованной.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>