

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-204/16

по результатам рассмотрения жалобы <...> 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»

19.05.2016 Москва

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

<...> (далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ОАО «НК «Роснефть»: <...> доверенность от 28.05.2015 № 77 АБ 5399991.

Физическое лицо <...> на основании гражданского паспорта Российской Федерации,

рассмотрев жалобу <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на морские геохимические исследования на лицензионных участках «Альбановский», «Варнекский» и «Западно-Приновоземельский» шельфа Баренцева моря (извещение № 31603363448) 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 <...> (далее — Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на морские геохимические исследования на лицензионных участках «Альбановский», «Варнекский» и «Западно-Приновоземельский» шельфа Баренцева моря (извещение № 31603363448) (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 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» от 06.04.2015 № 27 (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.

26.02.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений — 22.03.2016 в 23:05;

дата и время подведения итогов – 24.05.2016 в 23:59.

На участие в Запросе предложений подано 5 заявок.

Из жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя в части установления в «Проекте договора» требований об осуществлении расчетов между Заказчиком, Подрядчиком и Субподрядчиком только с использованием счетов открытых в АО «ВБРР».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложений действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

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.

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.

Согласно пункту 4.21 «Проекта договора» Документации:

« Стороны договорились, что

- **все расчеты по Договору между Заказчиком и Подрядчиком;**
- **все расчеты между Подрядчиком и привлеченными им Субподрядчиками;**
- **все расчеты между Субподрядчиками любого уровня;**
- **все платежи, осуществляемые Заказчиком в адрес любого Субподрядчика, на основании статьи 313 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, привлекаемыми Подрядчиком для исполнения обязательств по Договору, а также обеспечить включение такого условия в договоры между Субподрядчиками всех уровней.

При запросе предварительного письменного согласия на привлечение конкретного субподрядчика Подрядчик обязуется в составе информации о проект договора, планируемом к заключению с Субподрядчиком, предоставить информацию о наличии у Субподрядчика счета в АО «ВБРР», а также подтверждение наличия в проекте договора с Субподрядчиком 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 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.

В случае невыполнения Подрядчиком обязанности по обеспечению наличия в договорах с/между Субподрядчиками условия об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», Подрядчик выплачивает Заказчику штраф в размере 500 000 рублей за каждый такой факт.

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 обязательства обеспечить включение условия об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», в договоры со всеми Субподрядчиками, а также обязательств по наличию счетов в АО «ВБРР» как у Подрядчика, так и у Субподрядчиков 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 предложений, либо на качество исполнения таких обязательств.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников закупки и противоречит пункту 3.2.2 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 Блоком 3 «Информационная карта» Документации участник должен обладать:

Исследовательское судно - не менее 1 шт., возрастом на момент окончания полевых работ по календарному плану не более 35 лет, общей длиной не менее 40 м, с ледовым классом не хуже ICE-C по классификации DNV или Документы аналогичным по другим классификациям, с автономностью не менее 25 суток по любому параметру, с силовой установкой и движителями, не хуже, чем: двухвальная силовая установка с валами, способными работать независимо друг от друга, либо одновальная силовая установка и минимум одно заявленным для

подруливающее устройство, с крейсерской скоростью не выполнения работ менее 8 узлов, способное длительное время (не менее 24 Судов. часов) двигаться с постоянной заданной (2-5 узлов) скоростью при выполнении промера глубин моря, оснащенное всем необходимым для проведения работ сертифицированным спускоподъемным оборудованием

Вместе с тем, установление требования о наличии во владении у участника исследовательского судна ограничивает количество участников, так как на исполнение обязательство по договору не влияет будет ли данное судно находится в собственности участника, либо в рамках гражданско-правового договора.

Кроме того, участнику необходимо обладать системой спутниковой связи и передачи данных - не менее 2 шт. (не менее 1 шт. на каждом из судов), обеспечивающей телефонию в режиме конференц-связи, передачу данных со скоростью не менее 512 кбит/с без ограничения объёмов, что должно быть подтверждено письмо поставщика услуг спутниковой связи, гарантирующее предоставление услуг с требуемыми характеристиками в пределах всего района работ.

Так же, в соответствии с Блоком 3 «Информационная карта» Документации участник закупки должен обладать трудовыми ресурсами для исполнения обязательств по Договору, что должно быть подтверждено: резюме специалиста, письмо-согласие заявленного специалиста на участие в выполнении данных работ в качестве ответственного исполнителя по проекту в указанные в календарном плане сроки, в случае объявления Участника победителем закупки.

В соответствии с пунктом 3.2.3 Блока 3 «Информационная карта» Документации субподрядчики (соисполнители) должны обладать документами запрашиваемыми от участника закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников Запроса предложений и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

3.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 неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

К неизмеряемым 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 закупке.

В соответствии с Блоком 3 «Информационная карта» Документации:

Участник закупки (и/или предприятие-изготовитель, предлагаемого Участником закупки товара) должен соответствовать следующим требованиям в отношении системы менеджмента качества:

№ Требования	Подтверждающие документы
1 Наличие у Участника закупки системы менеджмента качества продукции	Заверенная копия документа, подтверждающего наличие у Участника закупки изыскательской системы менеджмента качества продукции

Кроме того, участник закупки должен соответствовать следующим требованиям в отношении действующей системы управления промышленной безопасностью, охраной труда и окружающей среды:

№ Требования	Подтверждающие документы
1 Наличие утвержденных политик и/или процедур в области ПБОТОС, в т.ч. в рамках наличия сертифицированной Системы управления ПБОТОС в соответствии с требованиями российских и/или международных стандартов для обеспечения безопасного ведения работ	Заверенная печатью и подписью уполномоченного лица копия сертификата в области ПБОТОС или иного документа (Положение, Стандарт или другой локальный нормативный документ) подтверждающего наличие системы

При этом из данного требования Документации не представляется возможным определить какие документы, подтверждающего наличие у Участника закупки системы менеджмента качества изыскательской продукции и какой именно сертификата в области ПБОТОС необходимо представить участникам в составе заявки на участие в Запросе предложений.

Так же, в Блоке 3 «Информационная карта» Документации, Заказчиком установлено квалификационное требование:

Наличие на каждое из заявленных Судов действующих до даты окончания по календарному плану полевых работ судовых документов, судовых документов, выданных на аварийно-спасательное Классификационным обществом и имущество и оборудование, заверенные Государством флага, а так же печатью Участника сертификатов на все аварийно-спасательное имущество и или оборудование

Скан-копии судовых документов и сертификатов на аварийно-спасательное оборудование, заверенные печатью Участника, гарантирующее, в случае

9 или объявления Участника победителем закупки, продление до даты окончания по календарному плану полевых работ сроков действия каких-либо из действия судебных документов и вышеперечисленных документов сертификатов на аварийно-спасательное имущество и оборудование, срок действия которых истекает ранее даты окончания по календарному плану полевых работ - гарантийное письмо о продлении срока действия соответствующих документов до даты окончания по календарному плану полевых работ

Из данной формулировки Документации не представляется возможным определить каким сертификатом необходимо обладать участниками закупки, чтобы соответствовать данному квалификационному требованию установленному Заказчиком в Документации.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.4 Положения о закупке, 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.

•
○

- 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 закупке, 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 предложений разъяснений положений Документации до начала подачи заявок на участие в Запросе предложений, 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.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу жалоба <...> от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на морские геохимические исследования на лицензионных участках «Альбановский», «Варнекский» и «Западно-Приновоземельский» шельфа Баренцева моря (извещение № 31603363448) обоснованной.
 - 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 к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений с учетом решения от 19.05.2016 № 223ФЗ-204/16.
 - Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 19.05.2016 № 223ФЗ-204/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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