

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-273/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «БИОЭКОПРОМ» 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»

16.06.2016 Москва

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

<...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителей:

ООО «БИОЭКОПРОМ»: <...> - доверенность от 14.06.2016 № 007, <...> - доверенность от 14.06.2016 № 007.

ПАО «Газпром»: <...> - доверенность от 27.05.2014 № 01/04/04-293Д, <...> - доверенность от 27.05.2014 № 01/04/04-292Д.

ООО «Газпром флот»: <...> - доверенность от 12.11.2015 № ГФ-19-130Д, <...> - доверенность от 11.03.2016 № ГФ-19-87Д,

рассмотрев жалобу ООО «БИОЭКОПРОМ» от 06.06.2016 № 3113-БЭП/662016 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром флот», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение комплекса услуг по обращению (получение, перегрузка, переработка и размещение) с отходами производства и потребления, образующимися в процессе строительства скважин Р1, Р2, Р3, Р7 в 2016 году и Р3, Р7 в 2017 году на Киринском газоконденсатном месторождении для нужд ООО «Газпром флот» (извещение № 31603655810) 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 «БИОЭКОПРОМ»(далее - Заявитель) от 06.06.2016 № 3113-БЭП/662016 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром флот» (далее - Заказчик), организатора ПАО «Газпром» (далее - Организатор) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение комплекса услуг по обращению (получение, перегрузка, переработка и размещение) с отходами производства и потребления,

образующимися в процессе строительства скважин P1, P2, P3, P7 в 2016 году и P3, P7 в 2017 году на Киринском газоконденсатном месторождении для нужд ООО «Газпром флот» (извещение № 31603655810) (далее – Запрос предложений).

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 регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным решением Совета директоров ОАО «Газпром» от 19 апреля 2012 г. № 1969 (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.

13.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Из текста жалобы следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком, Организатором нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно, Заказчиком неправомерно выбран победитель Запроса предложений.

- - - В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке указываются требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения

их соответствия установленным требованиям.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.1.3 Положения о закупках.

Пунктом 4.1.21 Документации установлено требование к участникам процедуры закупки, а именно обязательное наличие положительного заключения ГЭЭ (государственной экологической экспертизы) на объекты размещения и технологии обезвреживания отходов, а также заключения Росприроднадзора РФ (в случае, если участник в качестве основного метода обращения с отходами предлагает обезвреживание отходов).

В соответствии с пунктом 3.6.8 Документации в случае, если Участник намеревается использовать субподрядчиков для выполнения важных компонентов работ или работ составляющих более 10% основного объема работ, в составе заявки на участие в запросе предложений должны быть представлены документы по таким субподрядчикам/соисполнителям в соответствии с п. 3.8».

Согласно пункту 3.8 Документации участнику необходимо представить в составе заявки на участие в Запросе предложений копии лицензий и других разрешительных документов, если таковые требуются для поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг на всех субподрядчиков/соисполнителей.

На заседании Комиссии ФАС России представители Организатора, Заказчика пояснили, что победителем в заявке в качестве основного метода обращения с отходами предложена система переработки, что составляет 92% субподрядных работ, остальные 8% субподрядных работ составляет обезвреживание.

Комиссия ФАС России изучив представленную заявку победителя пришла к выводу, что данная заявка содержит все необходимые документы в соответствии с требованиями Документации, таким образом довод заявителя не нашел своего подтверждения.

2. 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.

Согласно пункту 2.4.4 Документации «Организатор обязуется ответить на любой вопрос, связанный с разъяснением документации о запросе предложений, который он получит не позднее, чем за 5 (пять) рабочих дней до истечения срока приема заявок на участие в запросе предложений, указанного в извещении о проведении запроса предложений. Дата начала срока предоставления Участнику запроса предложений разъяснений Документации о запросе предложений: дата размещения документации на Официальном сайте и на сайтах, указанных в п. 4.1.3 информационной карты. Дата окончания срока предоставления Участнику запроса предложений разъяснений Документации о запросе предложений: за 2 (два) рабочих дня до истечения срока подачи заявок на участие в запросе предложений».

Таким образом, в Документации не установлены дата начала и дата окончания срока предоставления участникам Запроса предложений разъяснений положений Документации, что нарушает 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.

3. Пунктом 3.6.8 Документации установлено, что для подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации участник представляет в составе заявки «Сведения о субподрядчиках/соисполнителях (Форма 6). В данной форме должны быть указаны все субподрядные организации, привлекаемые к выполнению работ. В случае если Участник намеревается использовать субподрядчиков для выполнения важных компонентов работ или работ составляющих более 10% основного объема работ, в составе заявки на участие в запросе предложений должны быть представлены документы по таким субподрядчикам/соисполнителям в соответствии с п. 3.8».

Пунктом 3.8. Документации установлен перечень документов для субподрядчиков/соисполнителей участника.

В соответствии с пунктом 11 Раздела 1 «Анализ заявок на предмет соответствия состава заявок и Участника требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» Документации основаниями для отклонения заявки участника Запроса предложений являются непредставление любого из документов, требуемых документацией о закупке, на любого из привлекаемых поставщиков/ субподрядчиков/ соисполнителей, а также несоответствие любого из привлекаемых поставщиков/ субподрядчиков/ соисполнителей требованиям, установленным документацией о закупке.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление требования о необходимости предоставления в составе заявки участниками закупки документов и сведений о субподрядчиках/соисполнителях, за исключением декларации субъекта малого или среднего предпринимательства о соответствии критериям, установленным статьей 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» в случае привлечения субпоставщиков, принадлежащих к субъектам малого и среднего предпринимательства, ограничивает количество участников закупки, поскольку привлечение субпоставщиков/соисполнителей предполагается в процессе исполнения договора и непредставление указанных сведений и документов не может являться основанием для отклонения заявки.

Пунктом 1.4.1.8 Документации установлено требование к участникам Запроса предложений о том, что общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/ выполнением работ/ оказанием услуг за последние 3 (Три) года не должна превышать 20 % начальной (максимальной) цены предмета закупки. При этом, под суммой судебных решений понимается совокупность взысканных с участника закупки денежных средств в соответствии с решением суда, в том числе задолженностей, неустоек, пени, процентов за пользование чужими денежными средствами, расходов по уплате госпошлин.

При этом, в соответствии с пунктом 14 Раздела 1 «Анализ заявок на предмет соответствия состава заявок и Участника требованиям Документации» Приложения 3 «Методика анализа и оценки заявок участников запроса предложений» Документации основанием для отклонения заявки участника

Запроса предложений является представлением сведений о репутации о том, что общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, по неисполнению или ненадлежащему исполнению или ненадлежащему исполнению обязательств, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/выполнением работ/оказанием услуг за последние 3 года превышает 20% начальной (максимальной) цены предмета закупки.

Комиссия ФАС России приходит к выводу, что наличие судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/выполнением работ/оказанием услуг за последние 3 года, не связано с исполнением договора, заключаемого по результатам Запроса предложений.

При этом, установление требования о том, что сумма судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией продукции/выполнением работ/оказанием услуг за последние 3 года равна, должна не превышать 20% от начальной (максимальной) цены, ограничивает количество участников Запроса предложений.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса предложений в качестве обязательных, а также отказ в допуске к участию в Запросе предложений в связи с несоответствием таким требованиям противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, что нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

- - - Согласно пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

Пунктом 4.1.21 Документации установлено требование к участникам о наличии на объектах размещения (временного хранения), принадлежащих участнику на праве собственности или ином законном основании, Лимитов на Размещение отходов с указанием площадок Размещения (временного хранения).

Из содержания данной формулировки Документации не представляется возможным определить, какими необходимо обладать участнику иными законными основаниями лимита на размещения отходов с указанием площадок Размещения.

Таким образом, установление вышеуказанных требований противоречит 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.

Вместе с тем, указанные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса предложений, поскольку в связи с несоответствием указанным требованиям заявки участников Запроса предложений не отклонялись.

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

РЕШИЛА:

- -
 - Признать жалобу ООО «БИОЭКОПРОМ» от 06.06.2016 № 3113-БЭП/662016 на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром флот», организатора ПАО «Газпром» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на проведение комплекса услуг по обращению (получение, перегрузка, переработка и размещение) с отходами производства и потребления, образующимися в процессе строительства скважин Р1, Р2, Р3, Р7 в 2016 году и Р3, Р7 в 2017 году на Киринском газоконденсатном месторождении для нужд ООО «Газпром флот» (извещение № 31603655810) необоснованной.
 - Признать заказчика ООО «Газпром флот», организатора ПАО «Газпром» нарушившими часть 1 статьи 2, пункт 9, 10 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
 - Обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, не выдавать в связи с тем, что выявленные нарушения не повлияли на результаты проведения закупки.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 16.06.2016 № 223ФЗ-273/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях.

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