РЕШЕНИЕ № 014/07/3-11/2020

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск 15 января 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее по тексту – Комиссия) в составе:

<...>

в присутствии представителей

заявителя, общества с ограниченной ответственностью «ЭлПромГазСтрой», <...>, директора на основании приказа № 7-ОД от 11.04.2017 г., <...>, представителя по доверенности № 01 от 13.01.2020 г.

заказчика, акционерного общества «Сахатранснефтегаз», <...>, представителя по доверенности № 405/19 от 17.12.2020 г., <...>, представителя по доверенности № 202/20 от 01.01.2020 г.

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «ЭлПромГазСтрой» (далее – ООО «ЭлПромГазСтрой», заявитель) (адрес: 677018, г. Якутск, ул. Строда, д. 31, ОГРН 1101435001227, ИНН 1435224921, КПП 1435010011) на действия (бездействие) закупочной комиссии заказчика акционерного общества «Сахатранснефтегаз» (далее – АО «Сахатранснефтегаз», заказчик, общество) (адрес: 677007, г. Якутск, ул. Кирова, 18, блок В, ОГРН 1031402073097, ИНН 1435142972, КПП 143501001) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по объекту «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км -191 км» (извещение № 31908581786), нарушающие законодательство о закупках,

у с т а н о в и л а:

30 декабря 2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступила жалоба ООО «ЭлПромГазСтрой» на действия (бездействие) АО «Сахатранснефтегаз» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по объекту «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км -191 км» (извещение № 31908581786), нарушающие законодательство о закупках путем ограничения конкуренции.

Из содержания жалобы следует, что заказчик, установив разные требования в техническом задании к наличию права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, преднамеренно ввел участников закупки в заблуждение, из-за чего заявку ООО «ЭлПромГазСтрой» неправомерно отклонили.

Также заявитель считает, что участник закупки ООО «Строй-Экспресс» неправомерно определен победителем, поскольку согласно выписки из ЕГРЮЛ у

него отсутствует вид деятельности по коду 43.12 «Подготовка строительной площадки».

Из возражений заказчика на жалобу заявителя следует, что заявка ООО «ЭлПромГазСтрой» была отклонена в связи с несоответствием требованию части 9.4 статьи 9 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Сахатранснефтегаз»: отсутствие в выписке из реестра СРО сведений о наличии права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

Код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКВЭД 2) и код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) необходимы для формирования Плана закупки товаров, работ, услуг АО «Сахатранснефтегаз» согласно постановлению Правительства РФ от 17.09.2012 № 932 «Об утверждении Правил формирования плана закупки товаров (работ, услуг) и требований к форме такого плана». Обязательное наличие определенного кода ОКВЭД в выписке из ЕГРЮЛ у участника закупки является нарушением пункта 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации.

*Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.*

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Сахатранснефтегаз», утверждено Советом директоров АО «Сахатранснефтегаз», протокол №238 от 05.12.2018г. (далее – Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе (далее - ЕИС) при закупке 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 единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке.

Как следует из материалов дела, 28 ноября 2019 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение
№ 31908581786 о проведении открытого конкурса, документация о закупке №424/2019 «Выполнение работ по объекту «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км -191 км. Земляные работы (ПК0+00-ПК90+00)», утвержденная генеральным директором АО «Сахатранснефтегаз» И.К. Макаровым от 28.11.2019 г. (далее – документация о закупке).

Предметом заключаемого по результатам закупки договора является Выполнение работ по объекту «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км -191 км. Земляные работы (ПК0+00-ПК90+00)». Начальная (максимальная) цена договора составляет 11 163 200,00 рублей без учета НДС.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичные требования установлены и в Положении (пункт 3.2).

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 Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в ЕИС положении о закупке такого заказчика.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, требования к участникам такой закупки.

Подпунктом 18 пункта 9.3.1 части 9.3 статьи 9 Положения определено, что заявка на участие в закупке должна содержать всю указанную Заказчиком в извещении об осуществлении конкурентной закупке (для запроса котировок в электронной

форме), документации о конкурентной закупке информацию, а именно: документы, подтверждающие соответствие участника закупки требованиям к участникам закупки, установленных Заказчиком частью 9.4 настоящей статьи, или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии таких документов, а также документы о соответствии участника закупки требованиям установленных настоящим Положением о закупке.

Частью 9.4 статьи 9 Положения установлено, что в случаях, предусмотренных законом, если участник закупки может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии), членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ, участник закупки обязан иметь такие разрешения.

Согласно части 14.34 статьи 14 Положения закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе в случае, если участник конкурса, подавший ее, не соответствует требованиям к участнику конкурса, указанным в конкурсной документации, и (или) такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации, в том числе участник конкурса признан не предоставившим обеспечение такой заявки.

В пункте 26 Блока I. Информационная карта документации о закупке установлены требования в соответствии с частью 9.4 статьи 9 Положения: предоставить оригинал или нотариально заверенную выписку из реестра членов СРО в соответствии с требованиями ч.12, ч.13 ст.55.16 Градостроительного кодекса РФ.

Наличие в выписке из реестра СРО сведений о наличии права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).

В Блоке III. Техническое задание на поставку товаров, работ, услуг для АО «Сахатранснефтегаз» документации о закупке установлены требования к наличию лицензий, допусков, согласований и иных разрешений в соответствии с требованиями законодательства РФ): Наличие выписки из реестра членов саморегулируемой организации (по утвержденной форме - приказ №86 от 04.03.2019г Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору) с указанием сведения о наличии у члена саморегулируемой организации права выполнения работ в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии).

Из вышеприведенных положений документации о закупке следует, что в пункте 26 Блока I. Информационная карта документации о закупке и в Блоке III. Техническое задание на поставку товаров, работ, услуг для АО «Сахатранснефтегаз» документации о закупке есть разночтения в части права выполнения работ в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства.

Из представленных заказчиком в составе возражений на жалобу документов следует, что в соответствии со свидетельством о регистрации «Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору» № А73-00736 от

12.09.2019 г. объект «МГ Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173-191 км» относится к I классу опасности, то есть к особо опасному производственному объекту.

Вместе с тем, поскольку требования пункта 26 Блока I. Информационной карты документации о закупке установлены в соответствии с Положением, то согласно обзору судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) в случае противоречия между содержанием положения о закупке и документации о закупке применению подлежит положение о закупке. Тем самым, участникам закупки следовало руководствоваться требованиями, установленными в соответствии с Положением.

Кроме того, заявителем не предоставлено доказательств о возможности надлежащего исполнения договора по предмету закупки в части наличия права осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода о неправомерном отклонении заявки ООО «ЭлПромГазСтрой», поскольку заявка заявителя была отклонена правомерно в соответствии с Положением.

В пунктах 2 и 3 Блока III. Техническое задание на поставку товаров, работ, услуг для АО «Сахатранснефтегаз» документации о закупке установлены ОКПД 43.12 и ОКВЭД 43.12 соответственно.

Комиссия, проанализировав положения документации о закупке, приходит к выводу, что обязательное наличие определенного кода вида деятельности у участников закупки по ОКПД и ОКВЭД документацией о закупке не предусмотрено, а коды 43.12 по ОКПД и ОКВЭД относятся к предмету закупки, а не к участникам.

Следовательно, закупочная комиссия АО «Сахатранснефтегаз» правомерно определила победителем участника «Строй-Экспресс» в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положением.

Таким образом, нарушений закупочной комиссией заказчика положений Закона о закупках, Положения, Комиссией Якутского УФАС России, при проведении открытого конкурса не установлено.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а:

Признать жалобу ООО «ЭлПромГазСтрой» на действия (бездействие) закупочной комиссии заказчика АО «Сахатранснефтегаз» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по объекту «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км -191 км» (извещение № 31908581786) необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.