

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-458/16

по результатам рассмотрения жалобы ООО «БИТИСИ-ГРУПП» 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»

23.08.2016 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>, рассмотрев жалобу ООО «БИТИСИ-ГРУПП» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП РК «Черноморнефтегаз» при проведении конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ с приобретением и последующим монтажом оборудования по объекту: «Строительство магистрального газопровода Керчь-Симферополь-Севастополь с отводами к Симферопольской ПГУ-ТЭС и Севастопольской ПГУ-ТЭС (42.21.21.000 – работы строительные по прокладке магистральных трубопроводов) (49265) (извещение № 31603650936) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «БИТИСИ-ГРУПП» (далее - Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП РК «Черноморнефтегаз» (далее - Заказчик) при проведении конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ с приобретением и последующим монтажом оборудования по объекту: «Строительство магистрального газопровода Керчь-Симферополь-Севастополь с отводами к Симферопольской ПГУ-ТЭС и Севастопольской ПГУ-ТЭС (42.21.21.000 – работы строительные по прокладке магистральных трубопроводов) (49265) (извещение № 31603650936) (далее — Конкурентные переговоры, 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 регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг ГУП РК «Черноморнефтегаз», утвержденным решениями Совета директоров ГУП РК «Черноморнефтегаз» (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.

12.05.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Конкурентных переговоров (далее – Извещение, Документация).

Из текста Жалобы следует, что при проведении Конкурентных переговоров Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно Заказчиком отменена процедура закупки и принято решение о проведении закупки у единственного поставщика, вместе с тем в ЕИС не размещено Извещение о проведении такой закупки.

Представители Заказчика в своем письменном пояснении с доводом Жалобы не согласились и указал, что при проведении Конкурентных переговоров действовал в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупках и Документации.

Рассмотрев представленные материалы, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Пунктом 5.13 Положения о закупке предусмотрено, что Заказчик вправе на любом этапе отказаться от проведения конкурентных переговоров, разместив соответствующую информацию в ЕИС.

В соответствии с пунктом 5.5 Документации Заказчик вправе на любом этапе отказаться от проведения конкурентных переговоров, разместив соответствующую информацию на ЭТП, в ЕИС и на сайте Заказчика. Извещение об отказе от проведения конкурентных переговоров размещается Заказчиком в течение одного рабочего дня со дня принятия такого решения.

Согласно информации в ЕИС Заказчик разместил извещение об отказе от проведения конкурентных переговоров 09.08.2016.

Пунктом 5.17 Положения о закупке установлено, что закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) – это неконкурентный способ закупки.

При этом Заявителем на заседание Комиссии ФАС России не представлено ссылки подтверждающей со стороны Заказчика решения о проведения закупки у единственного поставщика.

Кроме того, Заказчик в письменном пояснении сообщает, что решение о проведении закупки единственно поставщика Закупочной комиссией не принималось.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

- - - 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, а также порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно пункту 6.4 Документации любой претендент вправе направить через электронную торговую площадку запрос о разъяснении положений документации в письменной форме (на фирменном бланке претендента или с печатью претендента) и за подписью его руководителя или уполномоченного лица Претендента не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты окончания подачи заявок. Разъяснения положений такой документации размещаются в ЕИС, на ЭТП, на официальном сайте ГУП РК «Черноморнефтегаз» <http://www.gas.crimea.ru> (без указания претендента, от которого был получен запрос) не позднее чем в течении 2-х дней со дня предоставления указанных разъяснений.

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлены сроки начала и окончания срока предоставления участникам Запроса предложения разъяснений положений Документации, что нарушает пункт 10 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.

3. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками.

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.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.2 Положения о закупке.

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.

Согласно пункту 8 Документации участником процедуры закупки в составе заявки на участие в конкурентных переговорах должны быть представлены копии лицензий и всех приложений к ним, если деятельность, которую осуществляет

претендент в соответствии с предметом закупки, подлежит обязательному лицензированию в соответствии с действующим законодательством РФ; копии других документов, подтверждающих соответствие претендента требованиям, установленным законодательством РФ к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки (иные требуемые свидетельства, разрешения, все приложения к указанным документам и др.).

Вместе с тем, Заказчиком в Документации не установлен перечень лицензии необходимых для представления в составе заявки участника, а также документов подтверждающих соответствие претендента требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, что не позволяет участникам закупки сформировать заявку на участие в соответствии с требованиями Закона о закупках, Документации.

В соответствии с пунктом 8 Приложения №№ 1-2 «Квалификационные требования» Документации участнику в составе заявки необходимо подтвердить наличие у подрядчика обученного и аттестованного производственного персонала, необходимого для выполнения данного вида работ в том числе: рабочих; ИТР; служащих; МОП и охрана.

Из данного положения Документации не представляется возможным определить какие рабочие, ИТР, служащие будут учтены Заказчиком при рассмотрении заявки участника, а также Заказчиком в Документации не раскрыт термин «ИТР».

Вместе с тем, указанные действия Заказчика противоречат пункту 1.2 Положения о закупке, и нарушают часть 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.

- - - Согласно пункту 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в Документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Аналогичный принцип установлен в пункте 1.2 Положения о закупке.

В соответствии с пунктом 8 Приложения №№ 1-2 «Квалификационные требования» Документации участнику в составе заявки необходимо представить информацию о наличии у подрядчика обученного и аттестованного производственного персонала, необходимого для выполнения данного вида работ в том числе: рабочих; ИТР; служащих; МОП и охрана, что подтверждается копиями документов подтверждающих квалификацию на выполнение работ соответствующих предмета договора (копии аттестатов, удостоверений, сертификатов).

Кроме того, Приложением №№ 1-2 «Квалификационные требования» Документации предусмотрено, что участнику необходимо представить в составе заявки:

- документы на оборудование включая сертификаты поверки, в случае

аутсорсинга подтверждение копиями рамочных договорами о наличии аттестованной лаборатории контроля качества сварочных работ (мобилизованной на объекте);

- копии действующих аттестаций НАКС (персонала, технологий сварки, сварочного оборудования, сварочных материалов) для выполнения данного вида работ;
- справки балансодержателя и/или копии договоров аренды, копии ПТС на производственные мощности участника закупки;
- удостоверения аттестации ИТР и рабочих в органах Ростехнадзора.

Вместе с тем, представление вышеуказанных документов в составе заявки ограничивает количество участников закупки, а также не является подтверждением исполнения обязательств участника по договору.

Установление Заказчиком в составе Документации вышеуказанных требований к участникам Конкурентных переговоров противоречит пункту 1.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

- - - Признать жалобу ООО «БИТИСИ-ГРУПП» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ГУП РК «Черноморнефтегаз» при проведении конкурентных переговоров на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ с приобретением и последующим монтажом оборудования по объекту: «Строительство магистрального газопровода Керчь-Симферополь-Севастополь с отводами к Симферопольской ПГУ-ТЭС и Севастопольской ПГУ-ТЭС (42.21.21.000 – работы строительные по прокладке магистральных трубопроводов) (49265) (извещение № 31603650936) необоснованной.
 - Признать ГУП РК «Черноморнефтегаз» нарушившим часть 1 статьи 2, пункт 10, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Обязательное к исполнению предписание направленное на устранение выявленных нарушений не выдавать, так как закупка отменена.
- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 23.08.2016 № 223ФЗ-458/16 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за совершение которого 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.