

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-176/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ИТСК» на действия (бездействие) оператора электронной площадки 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»

12.04.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>(далее – Комиссия ФАС России),

при участии представителя:

ООО «Газпром недра»: <...>,

ООО «ИТСК»: <...>,

представители ООО «ЭТП ГПБ» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате и времени рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «ИТСК» от 01.04.2021 б/д на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром недра» при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству разведочных скважин Невского ПХГ для нужд ООО «Газпром недра» (извещение № 32110124490) 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 «ИТСК» (далее – Заявитель) от 01.04.2021 б/д на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром недра» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурентного

отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству разведочных скважин Невского ПХГ для нужд ООО «Газпром недра» (извещение № 32110124490) (далее – Конкурсный отбор, 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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, Аукционной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом 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 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее – ЕИС) размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе

осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1.

1.

1. извещение об осуществлении закупки размещено в ЕИС – 25.03.2021;
2. начальная (максимальная) цена договора – 1 761 399 350,40 рублей;
3. дата окончания подачи заявок – 02.04.2021;
4. на участие в Конкурентном отборе подано – 4 заявки;
5. дата рассмотрения заявок на участие в Конкурентном отборе – 14.04.2021.

В ходе рассмотрения Жалобы 09.04.2021 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы в заседании Комиссии ФАС России объявлен перерыв до 12.04.2021.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком в Документации установлено неправомерное требование о банковском сопровождении договора.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Оператора, Заявителя, Заказчика Комиссия ФАС России установила следующее.

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.

Пунктом 3.3.10 Документации установлено требование банковского сопровождения договора.

В соответствии с пунктом 3.3.10 Документации банковское

сопровождение договора осуществляется «Газпромбанк» (Акционерное общество) (ОГРН 1027700167110) (далее – Банк) в соответствии с правилами, указанными в Приложении 5 «Банковское сопровождение договора».

При этом Законом о закупках не предусмотрено банковское сопровождение.

Министерством финансов Российской Федерации на основании сведений, полученных от Центрального банка Российской Федерации ведется перечень банков, отвечающих требованиям указанным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации, согласно которому для включения в перечень Министерства финансов РФ банк должен удовлетворять следующим требованиям:

- наличие лицензии на осуществление банковских операций, выданной Центральным банком Российской Федерации, и осуществление банковской деятельности в течение не менее пяти лет;
- наличие собственных средств (капитала) банка в размере не менее 1 миллиарда рублей;
- соблюдение обязательных нормативов, предусмотренных Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», на все отчетные даты в течение последних шести месяцев;
- отсутствие требования Центрального банка Российской Федерации об осуществлении мер по финансовому оздоровлению банка на основании параграфа 4.1 главы IX Федерального закона от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Данный Перечень ведется, и подлежит размещению на официальном сайте Министерства финансов Российской Федерации в информационно- телекоммуникационной сети «Интернет» и в настоящий момент включает многочисленное количество банков, отвечающий требованиям, перечисленным в статье 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

Таким образом, для осуществления взаиморасчетов участник закупки вправе пользоваться услуги вышеуказанных банков, а не исключительно АО «Газпромбанк».

Кроме того, осуществление взаиморасчетов с использованием счетов в иных банках не влияет на возможность исполнять обязательства по

договору, заключаемому по итогам закупки, либо на качество исполнения обязательств по договору, а также обременяет участника закупки в случае признания его победителем по результатам закупочной процедуры открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке, что ставит в зависимость от волеизъявления третьих лиц и может привести к ограничению количества участников закупки.

Таким образом, установление указанного требования в Документации, противоречит пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Кроме того, представителем Заявителя представлены дополнения к ранее поданной Жалобе, согласно которым Заявителем обжалуются иные положения Документации.

Вместе с тем Комиссия ФАС России сообщает, что в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, дата и время окончания срока подачи заявок — 02.04.2021. Вместе с тем дополнительные доводы на положения Документации направлены Заявителем в ФАС России 12.04.2021, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Учитывая изложенное, дополнительные доводы на положения Документации, поданные после окончания срока подачи заявок, не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая, что доводы Жалобы содержат основания, предусмотренные пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

1.

1.

2. 3. Согласно пункту 6.4.1 Документации участник закупки в качестве подтверждения соответствия квалификационным требованиям Документации должен представить в составе заявки, в том числе информацию о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2.1

## Документации.

Вместе с тем согласно пункту 3 Методики отсутствие документов или несоблюдение требований к таким документам, установленных в Документации. Наличие в представленных документах недостоверных сведений является основанием для отклонения заявки.

При этом в случае если участником закупки является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, установление данного требования в Документации ограничивает количество участников закупки, противоречат пункту 1.1.3 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

*4. Пунктом 1.8.9 Документации установлено, что Заказчик вправе запросить у участников разъяснения положений поданных ими заявок на участие в Конкурентном отборе.*

Вместе с тем возможность участия в Конкурентном отборе с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Конкурентного отбора.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанные положения Документации, ограничивают количество участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

*5. Согласно пунктам 1.7.5.3, 1.7.5.4 Документации, в связи с отсутствием одобрения заключения договора со стороны органов управления Заказчика в случаях, когда оно необходимо в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора,*

либо с принятием препятствующего заключению договора решения антимонопольного органа или суда, и в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых Заказчик исходил при объявлении Конкурентного отбора, в том числе существенного изменения рыночной конъюнктуры, повлекшей изменение цен на товары, работы, услуги, процедура Конкурентного отбора завершается.

Вместе с тем в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего положения о праве Заказчика не заключать договор в случае отсутствия одобрения заключения договора со стороны органов управления Заказчика, нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

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

В соответствии с пунктом 5.1.27 Документации участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной Документацией, а именно лицензию на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности.

При этом согласно законодательству Российской Федерации о лицензировании ряд работ или услуг могут выполняться исключительно лицами, обладающими соответствующей лицензией. В случае, если в один объект закупки включены работы, для выполнения которых требуется наличие соответствующей лицензии, а также работы, для выполнения которых такая лицензия не требуется, то установление требования о предоставлении участником закупки в составе заявки на участие в закупке копии лицензии на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности может ограничить количество участников закупки.

Учитывая, что участником может быть привлечен субподрядчик для выполнения сбора, транспортирования, обработки, утилизации, обезвреживания, размещения отходов I - IV классов опасности, требование о наличии лицензии на право осуществления деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности является избыточным, поскольку отсутствие подтверждения наличия указанной лицензии у участника Конкурентного отбора не свидетельствует о невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурентного отбора.

Таким образом, действия Заказчика, установившего указанное требование в Документации, которое влечет ограничение количества участников закупки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3, части 1 статьи 2 Закона о закупках и нарушают пункт 9 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.

7. Согласно пунктам 5, 6 приложения № 3 Документации Заказчиком установлен следующий порядок оценки по критериям «Наличие справки о материально-технических ресурсах участника», «Наличие справки о кадровых ресурсах участника».

При этом оценка производится на основании представления справок о материально-технических и кадровых ресурсах участника в соответствии с пунктами 6.6, 6.7 Документации. Предоставление указанных справок оценивается в 10 баллов, непредставление 0 баллов.

Изучив указанный порядок присвоения баллов, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что совокупность установленных требований Документации не позволяет выявить лучшее условие исполнения договора, так как Заказчиком не установлены материально-технические и кадровые ресурсы, подлежащие оценке, предельно необходимое максимальное количественное значение характеристик, а также пропорциональная зависимость между предметом оценки по установленным критериям и начисляемым количеством баллов участникам закупки, поскольку участникам закупки, представившим различные сведения о материально-технических и кадровых ресурсах по указанным критериям будет присвоено одинаковое количество баллов, что свидетельствует об отсутствии объективности оценки по указанным критериям.

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком установлен ненадлежащий порядок оценки заявок участников закупки по критериям «Наличие справки о материально-технических ресурсах участника», «Наличие справки о кадровых ресурсах участника», что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Конкурентного отбора и нарушает пункты 13, 14 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.

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

## **РЕШИЛА:**

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «ИТСК» (ИНН: 0277904310; ОГРН: 1150280040558) от 01.04.2021 б/д на действия (бездействие) заказчика ООО «Газпром недра» (ИНН: 7709769582; ОГРН: ) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по строительству разведочных скважин Невского ПХГ для нужд ООО «Газпром недра» (извещение № 32110124490) обоснованной.
2. Признать ООО «Газпром недра» нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2, пункты 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 12.04.2021 № 223ФЗ-176/21 .
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля

размещения государственного оборонного заказа ФАС России материалы дела от 12.04.2021 № 223ФЗ-176/21 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых 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.