РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-840/18

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Чистая планета» 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»

15.11.2018 Москва

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

ведущего заседание Комиссии - <...>

членов комиссии:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «Чистая планета» от 09.11.2018 № 220/м на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительство эксплуатационных скважин на территории Майского, Юганского, Правдинского регионов (извещение № 31807061219), 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 «Чистая планета» (далее - Заявитель) от 09.11.2018 № 220/м (вх. 184359/18 от 09.11.2018) на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при

строительство эксплуатационных скважин на территории Майского, Юганского, Правдинского регионов (извещение № 31807061219) (далее – Жалоба, 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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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, конкурсной 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.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 26.05.2015 № 230 (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 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 извещениями об осуществлении закупок, документацией о закупках, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

-
  -
    - Извещение о проведении Запроса предложений, закупочная документация (далее — Извещения, Документации) размещена в единой информационной системе в сфере закупки (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) – 24.10.2018;
    - Дата окончания подачи заявок — 08.11.2018;
    - Дата рассмотрения заявок и подведения итогов Запросе предложений — 28.11.2018;
-
  -
    - Начальная (максимальная) цена договора — 133 004 700 рублей;

В ходе заседания 14.11.2018 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения жалобы Заявителя объявлен перерыв до 15.11.2018.

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 настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы Заявителя следует, что при проведении Запросов предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

-
  -
    - Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено требование о наличии лицензии на деятельность по обращению с отходами;
    - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки;
    - Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической

документации технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки технических условий (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки, в случае утилизации отходов, технологического свидетельства, подтверждающего пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве);

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки соответствующего опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов по предмету закупки;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Запроса предложений об отсутствии в течении 2 лет судебных разбирательств;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на привлечение субподрядных организаций для выполнения работ по предмету закупки;

- Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о соответствии квалификационным требованиями каждого коллективного участника;

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации ненадлежащим образом установлено требование о наличии лицензии на деятельность по обращению с отходами, поскольку неправомерно установлены требования к видам работ, а также к месту производства работ.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки, а также требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Подпунктом 1 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование «Наличие у участника закупки действующей лицензии на деятельность по обращению с отходами I - IV классов опасности, полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей осуществление сбора и утилизации отходов бурения в планируемом месте производства работ (территория ХМАО-Югры).

Под лицензией на деятельность по обращению с отходами I - IV классов опасности понимается лицензия на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности.

Под видами работ (услуг), выполняемых (оказываемых) в составе лицензируемого вида деятельности понимается: сбор и утилизация отходов бурения. (С учетом положений Федерального закона от 29.06.2015 № 203-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» требование о наличии лицензии на деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности применяется с 01.01.2016).

Под отходами бурения понимаются: шламы буровые при бурении, связанном с добычей сырой нефти, малоопасные (ФККО № 2 91 120 01 39 4); растворы буровые при бурении нефтяных скважин отработанные малоопасные (ФККО № 2 91 110 01 39 4); воды сточные буровые при бурении, связанном с добычей нефти, малоопасные (ФККО № 2 91 130 01 32 4)».

В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений: «Заверенная ЭЦП копия действующей лицензии участника закупки на деятельность по обращению с отходами I - IV классов опасности (с приложением, содержащим перечень конкретных видов отходов и разрешенных видов работ по обращению с ними), полученной в установленном законодательством о лицензировании порядке, разрешающей осуществление сбора и утилизации отходов бурения в планируемом месте производства работ (территория ХМАО-Югры)».

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что предметом Запроса предложений является утилизация отходов, относящихся к IV классу опасности.

В соответствии с пунктом 30 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее — Закон о лицензировании) лицензированию подлежит деятельность по сбору, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности.

При этом Постановлением Правительства Российской Федерации от 03.10.2015 № 1056 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению, отходов I – IV классов опасности» утвержден перечень работ составляющих деятельность в области обращения с отходами (далее — Перечень). При этом Перечень содержит указание на работы по утилизации отходов IV класса опасности. Также согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 06.10.2018 № 2011 № 826 утверждена

типовая форма лицензии (далее — типовая форма). При этом в соответствии с примечанием Типовая форма может иметь приложения, являющиеся ее неотъемлемой частью и содержащей информацию об особенностях лицензирования отдельных видов деятельности, следовательно, может содержать указание на наименование отходов.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о неправомерности требования о предоставлении лицензии на оказание услуг по предмету Запроса предложений с указанием перечня конкретных видов отходов и разрешенных видов работ по обращению с ними.

Кроме того, согласно части 2 статьи 9 Закона о лицензировании юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, получившие лицензию, вправе осуществлять деятельность, на которую предоставлена лицензия, на всей территории Российской Федерации и на иных территориях, над которыми Российская Федерация осуществляет юрисдикцию в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права, со дня, следующего за днем принятия решения о предоставлении лицензии.

При этом согласно формулировке требования подпункта 1 пункта 3.2.2 Блока 3 Информационной карты Документации и пояснениям представителя Заказчика, Заказчиком установлено требование не противоречащее части 2 статьи 9 Закона о лицензировании.

Учитывая изложенное, в отсутствие доказательств со стороны представителя Заявителя, Комиссии ФАС России не представляется возможным прийти к выводу о неправомерности требований к лицензии на оказание услуг по предмету Запроса предложений, в связи с чем, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки.

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 установлен подпунктом 3.2.2 Положения о закупке.

Подпункт 2 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации содержит требование к участникам закупки, о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки. Основание — глава 77 часть IV Гражданского кодекса Российской Федерации. Подтверждается документами, подтверждающими право на использование участником закупки технологии обращения с отходами, планируемой к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки (согласно ст.1550 гл.77 ч. IV Гражданского

кодекса Российской Федерации), а также заверенной руководителем предприятия выпиской из проекта технической документации на технологию, содержащую описание условий использования и порядка проведения работ.

Согласно статье 1550 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено данным кодексом или другим законом, лицо, обладающее правом на технологию, может по своему усмотрению распоряжаться этим правом путем передачи его полностью или частично другим лицам по договору или по иной сделке, в том числе по договору об отчуждении этого права, по лицензионному договору либо по иному договору, содержащему элементы договора об отчуждении права или лицензионного договора.

С учетом изложенного, на момент подачи заявки на участие в Запросе предложений участник закупки может не обладать правом на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки. При этом, вышеуказанный документ будет необходим в период выполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, на основании чего соответствующее право участника закупки на технологию обращения с отходами может быть получено участником закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование в Документации о представлении в составе заявки документов, подтверждающих наличие права на использование участником закупки технологии/технической документации по утилизации отходов бурения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, а также предоставление в составе заявки на участие в закупке документа, подтверждающего соответствие участника закупки указанному требованию.

Подпунктом 3 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, в случае использования при обращении с отходами новой технологии/техники /вещества. Основание - пункт 5 статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений

копию положительного заключения государственной экологической экспертизы (в том числе приказа об утверждении заключения) на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ или копию письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы, датированное не ранее 01.01.2015г.

Вместе с тем, установление требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, является неправомерным и ограничивает количество участников закупки, так как обременяет участников Запроса предложений заблаговременно получить указанное заключение на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, которые будут использоваться в месте осуществления работ, установленном в Документации.

При этом, вышеуказанный документ будет необходим в период оказания услуг, выполняемых по договору, заключаемому по результатам закупки, и может быть получен участником закупки в установленном законом порядке в случае победы в Запросе предложений.

На основании вышеизложенного, требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, являются излишними, а также противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

4. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки технических условий (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля.

Согласно подпункту 4 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации участник закупки должен иметь в наличии технические условия (далее — ТУ) на получаемую в результате утилизации отходов продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля. Для подтверждения соответствия указанному требованию Документации участник в составе заявки на участие в Запросе предложений должен предоставить заверенные ЭЦП копии ТУ на продукцию, получаемую в результате утилизации отходов, а также копию документа, подтверждающего права участника закупки на использование ТУ.

Вместе с тем, наличие технических условий не является подтверждением невозможности участника перерабатывать отходы в продукцию.

Таким образом, установление вышеуказанного требования ограничивает количество участников закупки, поскольку участники закупки по результатам

утилизации отходов могут изготавливать свою продукцию исключительно на основе ГОСТ, что не будет учитываться Заказчиком и соответствовать требованию Документации.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки, в случае утилизации отходов, технологического свидетельства, подтверждающего пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве).

В соответствии с подпунктом 5 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации в случае утилизации отходов участнику закупки необходимо представить в составе заявки на участие в Запросе предложений техническое свидетельство, подтверждающее пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве). Основание - Приказ Госстроя от 16.04.2013 № 129/ГС, приказ Минрегиона РФ от 24.12.2008 № 292 (далее — Приказ).

Из пояснений представителя Заказчика следует, что согласно Приказу Госстроя от 16.04.2013 № 129/ГС «Об организации работы по подтверждению пригодности для применения в строительстве новой продукции, требования к которой не регламентированы нормативными документами полностью или частично и от которой зависят безопасность и надежность зданий и сооружений» в подтверждению пригодности для применения в строительстве новой продукции, требования к которой не регламентированы нормативными документами полностью или частично и от которой зависят безопасность и надежность зданий и сооружений необходимо иметь техническое свидетельство.

Вместе с тем, вышеуказанный Приказ распространяется исключительно на новую продукцию, при этом в соответствии с проектом договора Документации по результатам утилизации отходов у участников закупки не возникает обязанности производить новую продукцию.

Также участник в период изготовления может использовать нормативные документы полностью или частично регламентирующие изготовление новой продукции.

Учитывая изложенное, установление требования о наличии у участника закупки в составе заявки технического свидетельства неправомерно, поскольку не все участники закупки в случае утилизации будут производить новую продукцию.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно установившего в Документации вышеуказанные требования противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о наличии у участника закупки соответствующего опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов по предмету закупки.

Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки:

- опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки в соответствующем объеме. Под услугами, аналогичными предмету закупки, понимаются утилизация отходов бурения, образующихся при строительстве эксплуатационных скважин;

- на праве собственности или ином законном праве (аренда, лизинг, договор оказания услуг) техники и/или оборудования, предназначенного для выполнения работ, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с предметом закупки;

- работников (штатных или привлеченных на договорной основе), имеющих профессиональное обучение или дополнительное профессиональное образование, подтвержденное документами о квалификации в соответствии с законодательством об образовании на право работы с отходами, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с предметом закупки.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки фактов выполнения работ, оказания услуг по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Также, отсутствие у участника закупки на момент подачи заявки указанных материально-технических и кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие материально-технические и кадровые ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

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

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование к участникам Запроса

предложений об отсутствии в течении 2 лет судебных разбирательств

Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии в течение последних 2 (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок и в течение проведения закупочной процедуры случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора.

Вместе с тем, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники, имеющие судебные разбирательства с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом Группы, так и с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком») не может быть применено в равной степени к двум участникам, так как один из участников подлежит отклонению, а другой к допуску к участию в закупке, при этом имея судебные разбирательства с иными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников Запроса предложений, поскольку несоответствие указанным требованиям, относящимся к деловой репутации перед Заказчиком, не подтверждает невозможность участника закупки исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений 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.

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлен запрет на привлечение субподрядных организаций для выполнения работ по предмету закупки.

Пунктом 3.2.3 Блока 2 Информационной карты Документации установлено: «Возможно привлечение субподряда на следующие виды работ:

- оказание транспортных услуг по доставке персонала, ТМЦ (без права обращения с отходами);
- проведение лабораторных исследований аккредитованной лабораторией.

Субподрядчики (соисполнители) должны соответствовать следующим квалификационным требованиям, и представить подтверждающие документы в составе квалификационной части заявки:

- Наличие у субподрядчика собственной аккредитованной лаборатории;

- Обязательство на период предоставления услуг заключить договор (-ы) добровольного страхования работников от несчастных случаев со страховой суммой не менее 400 тыс. рублей, с включением в договор рисков смерти в результате несчастного случая; постоянной (полной) утраты трудоспособности в результате несчастного случая с установлением I, II, III групп инвалидности;

- Отсутствие в течение последних 2 (двух) лет до даты окончания срока подачи заявок и в течение проведения закупочной процедуры случаев судебных разбирательств в качестве ответчика с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществом группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора».

Вместе с тем, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, требования к субподрядным организациям устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно в соответствующем договоре, заключаемом между исполнителем и соисполнителем, и не могут быть установлены Заказчиком в Документации.

Также, ограничение возможности привлечения субподрядных организаций/соисполнителей по договору, заключаемому по результатам закупки, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ограничивает количество участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требований к субподрядным организациям, а также запрета на привлечение субподрядчиков/соисполнителей на виды работ не указанные в соответствующем пункте Документации, противоречат 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.

-
    -
        - Согласно доводу Жалобы, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование о соответствии квалификационным требованиями каждого коллективного участника.

Пунктом 3.2.4 Блока 2 Информационной карты Документации установлены дополнительные требования к квалификации коллективных участников закупки. При этом в соответствии с указанным пунктом Документации, такие требования применяются к члену коллективного участника закупки в зависимости от планируемых к выполнению видов и объемов работ, указанных в соглашении.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что дополнительные требования к квалификации коллективного участника закупки применяются в совокупности ко всем членам такого участника.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в неправомерном осуществлении и проведении Заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

10. Частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлено, что при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в ЕИС размещаются информация о закупке, в том числе разъяснения этой документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя представил материалы, согласно которым в адрес Заказчика направлен запрос разъяснений от 31.10.2018 № б/н, при этом ответ на такой запрос представлен Заказчиком на сайте оператора электронной площадки.

Вместе с тем, На заседании Комиссии ФАС России установлено, что разъяснения Документации, представленные Заявителя, не размещены в ЕИС.

Учитывая изложенное, вышеуказанные действия Заказчика нарушают часть 5 статьи 4 Закона о закупках.

11. В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, форма, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой закупки разъяснений положений документации о закупке.

Согласно статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок может определятся календарной датой или истечением периода времени.

Как указывалось выше, в пункте 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках законодателем установлен срок предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке в датах, следовательно, документация о закупке должна содержать календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Вместе с тем, настоящая Документация не содержит указаний на календарную дату окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений Документации.

Таким образом, в Документации Заказчиком, не установлены конкретные даты

представления разъяснений положении Документации участникам закупки, что нарушает пункт 11 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.

12. В соответствии с абзацем «б» пункта 3.2.2 Блока 3 Документации участник закупки при подготовке квалификационной части заявки дополнительно должен представить, в том числе информацию о собственниках (акционерах) организации участника закупки с указанием всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2 (Блок 4 «Образцы форм документов»).

Вместе с тем, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем 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 сведении о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений, противоречат 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.

13. Абзацем «е» пункта 10.5. 1 Положения о закупке установлено, что в Документации должны быть указаны сведения, в том числе о форме, сроках и порядке оплаты товара, работ, услуг.

Согласно пункту 3.4.1 Блока 3 Документации победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР».

Кроме того, согласно разделу 4.11 Договора, 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.

Вместе с тем, 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 Запроса предложений открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление в Документации указанного требования ограничивает количество участников Запроса предложений, а также противоречит пункту 3.2.2. Положения о закупках, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

14. В соответствии с пунктом 3.8.2 Блока 3 Документации запрос на уточнение и разъяснение заявок Участников закупки оформляется в соответствии с «Запросом Участникам на разъяснение заявок», который приведен в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов». Участники закупок предоставляют Организатору информацию по запросам в соответствии с шаблоном «Материалов от Участников для разъяснения заявок», приведенным в Блоке 5 «Образцы оформления конвертов».

Вместе с тем, возможность участия в Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять выездные проверки может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Кроме того, в Положением о закупке и Документацией не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения выездной проверки в отношении конкретного участника Запроса предложений в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

Вместе с тем, препятствование участником осуществлению выездной проверки является основанием для отклонения заявки участника Запроса предложений. При этом, законодательством не установлена обязанность участника Запроса предложений организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Таким образом, 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.

-
  -
    - Согласно пункту 3.2.2 Информационной карты Документации, требования к квалификации участников закупки установлены в разделе «Руководство по оценке оферт» Документации.

Пункт 2 раздела «Руководство по оценке оферт», содержит требование к участникам закупки о соответствии участников закупки минимальным требованиям, предъявляемых Заказчиком к участникам закупки, в том числе, в

рамках соблюдения принципа «должной осмотрительности». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки документы, необходимые для подтверждения соответствия участника/поставщика минимальным требованиям, установленных Заказчиком, для прохождения аккредитации.

Блок 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации к участникам Запроса предложений устанавливает обязательные требования к участнику Запроса предложений.

Пункт 12 Блока 8 «Требования к поставщику/участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусматривает такое требование к участнику, как проверка такого участника в рамках проявления должной осмотрительности и осторожности в соответствии с требованиями Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной налоговой службы.

Вместе с тем, ни Документация ни Положение о закупке не определяют, что понимается под «проявлением должной осмотрительности» и каким образом Заказчик будет осуществлять вышеуказанную проверку.

Кроме того, установление указанного требования в качестве обязательного требования для прохождения аккредитации к участникам Запроса предложений, не свидетельствует о его неблагонадежности и не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены указанные требования в Документации, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

16. Блок 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации к участникам Запроса предложений устанавливает обязательные требования к участника Запроса предложений.

Согласно пункту 11 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии в деятельности Поставщика/Участника закупки нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства любой страны, где Компания ведет или планирует вести деятельность в сфере противодействия коррупционной деятельности и мошенничеству, в том числе, в деятельности поставщика должны отсутствовать признаки корпоративного мошенничества и коррупционных действий, поставщик не должен быть включен в перечень организаций и физических лиц, в отношении которых имеются сведения о причастности к экстремисткой деятельности или терроризму.

Вместе с тем, ни Документация ни Положение о закупке не определяют, что относится к вышеуказанным признакам и каким образом Заказчик будет устанавливать данные признаки. Кроме того, уполномоченным на то органом, в соответствии законодательством Российской Федерации, является исключительно Правохранительный орган.

Кроме того, в пункте 12.2 Блока 8 Документации установлено, что если имеется факт совмещения должностей собственника, руководителя и/или главного бухгалтера Поставщика/ Участника, ставится «1», нет факта совмещения должностей — «0».

Вместе с тем, факт совмещения должностей не может являться основанием для ограничения участников закупки, поскольку не свидетельствует о недобросовестности участника закупки, в случае совмещения должности, поскольку не свидетельствует об отсутствии соответствующей бухгалтерской службы и/или отсутствие договорных отношений с организацией осуществляющей бухгалтерское обслуживание такого участника.

Установление вышеуказанных требований не соответствует пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, 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.

-
    -
        - Пунктами 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке указываются критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 3.8.4 «Порядок применения критериев оценки заявок для выбора Победителя» Информационной карты Документации, оценка и сопоставления заявок, поданных на участие в Запросе предложений, осуществляется заказчиком по минимальной приведенной цене. При этом при расчете минимальной приведенной цены Заказчиком используется коэффициент отвлечения денежных средств, который равен разнице значения предполагаемой Заказчиком даты исполнения обязательств и предполагаемой участником закупки даты исполнения обязательств.

Таким образом, Заказчиком осуществляется оценка величины срока оплаты услуг по договору, заключаемому по результатам проведения Запроса предложений.

В соответствии с пунктом 3 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить особенности участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупке, осуществляемой отдельными заказчиками, годовой объем закупки, который данные заказчики обязаны осуществить у таких субъектов, порядок расчета указанного объема, а также форму годового отчета о закупке у субъектов малого и среднего предпринимательства и требования к содержанию этого отчета.

Согласно пункту 14(3) Постановления Правительства Российской Федерации от 11.12.14 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление № 1352) при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Постановления № 1352 срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства (далее - СМП), должен составлять не

более 30 календарных дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора).

Таким образом, в случае если победителем Запроса предложения является субъект СМП, то договор с таким участником может быть заключен исключительно с условием об оплате оказанных услуг в течении 30 дней после подписания Заказчиком документа о приемке оказанных услуг.

Также, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика сообщил, что учитывая требования Постановления № 1352, участники Запроса предложений, являющиеся субъектами СМП, могут представить, в том числе для целей оценки, срок оплаты оказанных услуг не более 30 дней.

Вместе с тем, указанный в Документации порядок оценки заявок по минимальной приведенной стоимости с учетом коэффициента отвлечения денежных средств не может быть признан объективным при определении победителя Запроса предложений, поскольку участники, являющиеся субъектами СМП, ограничены в представлении конкурентного срока оплаты оказанных услуг, в связи с чем иные участники закупки обладают преимущественными условия при представлении Заказчику ценового предложения.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком ненадлежащим образом установлен порядок и критерии оценки заявок участников закупки, что не позволяет объективно сопоставить заявки участников Запроса предложений и выявить лучшее предложение участников закупки. Указанные действия нарушают часть 1 статьи 2, 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.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

- Признать жалобу ООО «Чистая планета» (ИНН: 7204184334, ОГРН: 1127232066026) от 09.11.2018 № 220/м на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (ИНН: 7706107510, ОГРН: 1027700043502) при проведении

открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по утилизации отходов бурения, образующихся при строительство эксплуатационных скважин на территории Майского, Юганского, Правдинского регионов (извещение № 31807061219) обоснованной в части неправомерных требований Документации:

- о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки;

- о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проект технической документации технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ;

- о наличии у участника закупки технических условий (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля;

- о наличии у участника закупки, в случае утилизации отходов, технологического свидетельства, подтверждающего пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве);

- о наличии у участника закупки соответствующего опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов по предмету закупки;

- об отсутствии в течении 2 лет судебных разбирательств.

- Признать в действиях ПАО «НК «Роснефть» нарушения части 1 статьи 2, части 3 статьи 3.2, части 5 статьи 4, пунктов 13, 14 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

- Выдать ПАО «НК «Роснефть» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 15.11.2018 № 223ФЗ-840/18.

- Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.11.2018 № 223ФЗ-840/18 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

2018-142655(1)

2018-142655(1)