Резолютивная часть решения оглашена 16 апреля 2020 года.

Решение в полном объеме изготовлено 21 апреля 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров на территории Курганской области в составе:

Председатель Комиссии – отдел контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

члены Комиссии:

– государственный инспектор - отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России;

– старший государственный инспектор – отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России,

в отсутствие Заявителя – Общество с ограниченной ответственностью «ПРОМЭКСПЕРТИЗА» (ИНН 6658217250, адрес (место нахождения): 620034, Свердловская область, город Екатеринбург, ул. Одинарка, стр. 6) (далее - ООО «ПРОМЭКСПЕРТИЗА;

в присутствии представителя Заказчика – ООО «Газпром газораспределение Курган» (ИНН 4501126386, адрес (место нахождения): 640026, Курганская область, г. Курган, К.Мяготина, ул. 90А), ООО «Газэнергоинформ» – Оганесян Астхик Паргевовна (доверенность № б/н от 26.11.2018г.),

заседание Комиссии осуществляется посредством видеоконференц-связи,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ПРОМЭКСПЕРТИЗА» (далее - ООО «ПРОМЭКСПЕРТИЗА», Заявитель) (вх. № 1687 от 09.04.2020 г.) на действия заказчика Общества с ограниченной ответственностью «Газпром газораспределение Курган» (далее – ООО «Газпром газораспределение Курган») при проведении запроса предложений в электронной форме по номенклатурной группе «Услуги по проведению обследования и экспертизы промышленной безопасности» (извещение № 32009046985 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Из содержания и материалов жалобы следует следующее.

По мнению ООО «Промэкспертиза» в разделе Оценка по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 5 (Пять) лет, предшествующие дате публикации Извещения о закупке» для расчета формулы необходимо представить информацию о количестве исполненных Участником договоров за последние 5 лет. Данное требование является некорректным, так как под «опытом» понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний могут быть только физические лица - работники юридического лица, то и требовать наличия опыта можно только у штатных работников, а не у самого юридического лица. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству.

В разделе Оценка по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 3 (Три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке» для расчета формулы необходимо представить информацию о количестве исполненных Участником договоров за последние 3 года. Данное требование является некорректным, так как под «опытом» понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний могут быть только физические лица - работники юридического лица, то и требовать наличия опыта можно только у штатных работников, а не у самого юридического лица. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству. Так как требование о наличии опыта работы по экспертизе промышленной безопасности не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее 3 лет, препятствует доступу к участию в закупке. Данное требование противоречит части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.06.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В разделе Оценка по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ в натуральном выражении за последние 5 (Пять) лет, предшествующие дате публикации Извещения о закупке» для расчета формулы необходимо представить информацию о количестве исполненных Участником договоров за последние 5 лет. Данное требование является некорректным, так как под «опытом» понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний могут быть только физические лица - работники юридического лица, то и требовать наличия опыта можно только у штатных работников, а не у самого юридического лица. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству.

В разделе Оценка по критерию «Опыт выполнения аналогичных работ в натуральном выражении за последние 3 (Три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке» для расчета формулы необходимо

представить информацию о количестве исполненных Участником договоров за последние 3 года. Данное требование является некорректным, так как под «опытом» понимается совокупность практически усвоенных знаний, умений, навыков. Учитывая, что носителями этих знаний могут быть только физические лица - работники юридического лица, то и требовать наличия опыта можно только у штатных работников, а не у самого юридического лица. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству. Так как требование о наличии опыта работы по экспертизе промышленной безопасности не предусмотрено законодательством, препятствует доступу к участию в закупке хозяйствующих субъектов, опыт работы которых менее 3 лет, препятствует доступу к участию в закупке. Данное требование противоречит части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.06.2016 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заявитель указывает, что в документации о запросе предложений установлен следующий критерий оценки заявок: «Наличие обособленных либо структурных подразделений в регионе». Полагаем, что данный критерий оценки заявок нарушает требования части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» - равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Предъявление такого требования является фактом дискриминации, также создает условия для ограничения конкуренции для участников закупок.

В разделе Оценка по критерию «Наличие трудовых ресурсов» для расчета формулы необходимо представить информацию о максимальном среди всех заявок Участников количестве трудовых ресурсов Участника, необходимого для выполнения работ по Договору. Данное требование является некорректным, так как Заказчиком в закупочной документации не установлен необходимый верхний предел по максимальному количеству трудовых ресурсов, как, например, установлен необходимый верхний предел оценки по критерию «Условия оплаты», и неизвестно, каким образом будет происходить оценка трудовых ресурсов. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству.

В разделе Оценка по критерию «Количество положительных отзывов за последние 5 (Пять) лет» для расчета формулы необходимо представить информацию о максимальном среди всех заявок Участников количестве положительных отзывов о выполнении аналогичных работ за указанный период. Данное требование является некорректным, так как Заказчиком в закупочной документации не установлен необходимый верхний предел по максимальному количеству положительных отзывов за последние 5 (Пять) лет как, например, установлен необходимый верхний предел оценки по критерию «Условия оплаты», и неизвестно, каким образом будет происходить

оценка положительных отзывов по количеству. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству.

В разделе Оценка по критерию «Срок выполнения работ» для расчета формулы необходимо представить информацию о минимальном и максимальном сроке выполнения работ. Данное требование является некорректным, так как Заказчиком в закупочной документации не установлен необходимый нижний и верхний предел по максимальному количеству трудовых ресурсов, как, например, установлен необходимый верхний предел оценки по критерию «Условия оплаты», и неизвестно, каким образом будет происходить оценка минимального и максимального срока выполнения работ. В таком случае, установленное заказчиком в закупочной документации требование противоречит федеральному законодательству.

В разделе Оценка по критерию «Наличие сертификата системы добровольной сертификации «Газсерт» или «Интергазсерт» для расчета формулы необходимо представить информацию о наличие данного сертификата.

Исходя из вышеперечисленного ООО «Промэекспертиза» просит Курганское УФАС России:

1. рассмотреть настоящую жалобу по существу;
2. признать действия Заказчика незаконными;
3. признать положения документации о запросе предложений незаконными;
4. принять решение о выдаче предписания контролирующего органа об устранении данных нарушений;
5. привлечь заказчика к ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области рассмотрела представленные доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения по жалобе, и пришла к следующим выводам.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за

исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту – Закон о закупках) предусмотрено, что целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений данного Федерального закона.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 указанной статьи.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 данного Федерального закона.

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 единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

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.

Комиссией Курганского УФАС 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.

Согласно письменным пояснениям ООО «Газэнергоинформ» (вх, №1766 от 14 апреля 2020 года), АО «Газпром газораспределение Курган» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Курганским УФАС России установлено, что между АО «Газпром газораспределение Курган» (далее - Заказчик) и ООО «Газэнергоинформ» заключен агентский договор, во исполнение которого ООО «Газэнергоинформ» осуществляет функции организатора закупочных процедур, Заказчиком которых выступает АО «Газпром газораспределение Курган». Следуя положениям агентского договора, ООО «Газэнергоинформ» организовало проведение открытого запроса предложений № 339030 в интересах АО «Газпром газораспределение Курган».

28 марта 2020 года ООО «Газэнергоинформ» опубликовало извещение о проведении запроса предложений в электронной форме по номенклатурной группе «Услуги по проведению обследования и экспертизы промышленной безопасности» (извещение № 32009046985 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Комиссия Курганского УФАС России, изучив закупочную документацию и разъяснения к документации, признает жалобу ООО «Промэкспертиза» не обоснованной, в виду следующего.

В возражении на жалобу ООО «Газэнергоинформ» поясняет, что Заявитель в доводах жалобы указывает на то, что критериями оценки являются: «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 5 (пять) лет, предшествующие дате публикации Извещения о закупке», «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке», «Опыт выполнения аналогичных работ в натуральном выражении за последние 5 (пять) лет, предшествующие дате публикации Извещения о закупке», «Опыт выполнения аналогичных работ в натуральном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке», «Наличие обособленных либо структурных подразделений в регионе», «Наличие трудовых ресурсов», «Количество положительных отзывов за последние 5 (пять) лет», «Срок выполнения работ», «Наличие сертификата системы добровольной сертификации «Газсерт» или «Интергазсерт».

Однако перечень критериев оценки четко поименован в пункт 3.29 Документации: «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке», «Цена закупки», «Наличие обособленных либо структурных подразделений в регионе».

Соответственно, большинство словосочетаний, указанных Заявителем, не являются критериями оценки в данной закупочной процедуре № 339030, а значит, не могли нарушить права Заявителя.

В отношении перечня критериев, указанных в пункте 3.29 Документации, ООО «Газэнергоинформ» пояснило, что в соответствии с частью 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.

Согласно пунктов 2,3,4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупки должны быть указаны, в частности, требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке,

критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Требуемая законом информация была указана в Документации:

- критерии оценки были поименованы в пункте 3.29 Документации;

- порядок оценки представлен в подпункте 4 пункта 3.30 Документации (в отношении критерия «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке»), подпункте 1 пункте 3.30 Документации (в отношении критерия «Цена закупки»), подпункте 12 пункта 3.30 Документации (в отношении критерия «Наличие обособленных либо структурных подразделений в регионе»);

- информация о том, какие документы необходимо представить для начисления баллов и в каком виде они должны быть представлены, поименована в следующих пунктах Документации: пункта 2.3.1.6 Документации (в отношении критерия «Опыт выполнения аналогичных работ в денежном выражении за последние 3 (три) года, предшествующие дате публикации Извещения о закупке»), пункта 2.3.1.3.1 Документации (в отношении критерия «Цена закупки»), пункта 2.3.1.12 Документации (в отношении критерия «Наличие обособленных либо структурных подразделений в регионе»).

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках, в частности, необходимо создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей лиц, на которых распространяется действие Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг Заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки;

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

ООО «Газэнергоинформ» при организации данной закупочной процедуры действовал в соответствии с принципами Закона о закупках: закупка была

опубликована в надлежащем порядке, все требования и критерии данной закупочной процедуры в равной степени распространяются на всех потенциальных участников, были учтены интересы Заказчика, а также четко определены критерии оценки и порядок оценки, определено, каким образом потенциальный участник вправе получить баллы.

Между АО «Газпром газораспределение Курган» и ООО «Газэнергоинформ» заключен агентский договор, во исполнение которого ООО «Газэнергоинформ» осуществляет функции организатора закупочных процедур, Заказчиком которых выступает АО «Газпром газораспределение Курган». Следуя положениям агентского договора, ООО «Газэнергоинформ» организовало проведение открытого запроса предложений № 339030 в интересах АО «Газпром газораспределение Курган». Позже от АО «Газпром газораспределение Курган» поступило письмо от «08» апреля 2020 г. № 456 об отказе от проведения данного запроса предложений по причине отсутствия необходимости в проведении закупки. Заказчик вправе отказаться от закупки ввиду следующего. Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке. В соответствии с части 6 статьи 3.2 Закона о закупках решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения. Аналогичные положения содержатся в пункте 5.1.13 Положения о закупках Заказчика.

Учитывая, что письмо об отмене процедуры было получено «08» апреля 2020 года (до даты и времени окончания подачи Заявок), а соответствующее извещение об отмене процедуры для потенциальных участников было опубликовано в день принятия решения («08» апреля 2020 г.) как на электронной торговой площадке, так и в единой информационной системе, Заказчик и Организатор выполнили все действия по правомерному отказу от проведения процедуры. Отмененная процедура не состоялась, соответственно, нарушить права участников гражданского оборота не могла.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия заказчика при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия нарушают права и законные интересы участника закупки, в том числе в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках, содержащегося в утвержденном положении о закупке такого заказчика.

На момент рассмотрения жалобы Комиссия установила, что ООО «Промэкспертиза» не подавало заявку на участие в закупке, соответственно ООО «Промэкспертиза» не является участником закупки и

не вправе обжаловать в антимомнопольном органе действия заказчика закупки в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

С учетом вышеперечисленного, по результатам оценки имеющихся доказательств Комиссией УФАС по Курганской области в действиях Заказчика не установлено нарушения Положения о закупках, Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 1 части 10 статьи 3, Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

Решение:

1. Жалобу ООО «Промэкспертиза» признать необоснованной.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Курганской области в течение трех месяцев со дня его принятия.