

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 ЕООО «ИНКОМ БГ» (далее – Заявитель) б/д б/н (вх. от 07.10.2015 № 110335-ЭП/15), направленная письмом Московского УФАС России от 07.10.2015 № ИШ/40116, на действия (бездействие) заказчика ЗАО «РН-Транс» (далее – Заказчик), организатора ОАО «НК «Роснефть» (далее – Организатор) при проведении открытого запроса цен на право заключения договора на предоставление комплекса транспортно-экспедиционных услуг по перевозке грузов (нефтепродуктов) железнодорожным транспортом и доставке порожнего подвижного состава по территории Украины в период с даты подписания по 31.03.2016г. (извещение № 31502450458) (далее – Запрос цен).

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 (далее - положение о закупке).

Закупочная деятельность Заказчика на момент проведения Запроса цен регламентировалась Положением компании о закупках товаров, работ, услуг № П2-08 Р-0019 ЮЛ-193, утвержденным Решением единственного акционера ЗАО «РН-Транс» № 7 «28» декабря 2012 г. (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) 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 на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

10.06.2015 на официальном сайте размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Из жалобы и пояснений представителя Заявителя на заседании Комиссии ФАС России следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком, Организатором нарушены законные права и интересы Заявителя, а именно:

1) нарушен срок размещения Протокола Центрального закупочного Комитета ОАО «НК «Роснефть» № ЦЗК-137.2-15 на официальном сайте;

2) в нарушение требований Закона о закупках из Протокола Центрального закупочного Комитета ОАО «НК «Роснефть» об утверждении результатов отборочной, оценочной стадий рассмотрения заявок на участие в закупке и выборе победителя закупки от 17.09.2015 № 31502450458-01 не следует, в чем именно выразилось несоответствие заявок участников Запроса цен требованиям Положения о закупке, Документации;

3) участнику ЕООО «ИНКОМ БГ» необоснованно отказано в допуске к участию в Запросе цен.

Представители Организатора с доводами жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса цен действовали в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

1. Согласно пункту 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении о закупке должны быть указаны, в том числе, сведения о дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (часть 12 статьи 4 Закона о закупках).

В соответствии с подпунктом «ж» пункта 5.1.1. Положения о закупке, протоколы, составляемые в процессе проведения закупки, подлежат размещению на официальном сайте не позднее 3 дней со дня подписания таких протоколов.

Вместе с тем согласно пункту 9.1.15.1 Положения о закупке, протоколы, составленные в процессе проведения закупки, считаются подписанными и вступившими в силу с момента их утверждения уполномоченным лицом заказчика, которое осуществляется по окончании 7 рабочих дней с момента принятия решения закупочным органом, при условии предусмотренного

кворума.

В соответствии с пояснениями представителя Организатора на заседании Комиссии ФАС России решение закупочного органа ОАО «НК «Роснефть» о продлении срока рассмотрения заявок на отборочной, оценочной стадиях и подведения итогов закупки принято 21.08.2015 года (дата подписания крайним членом Центрального закупочного комитета посредством электронного документооборота). Протокол № ЦЗК-137.2-15 о продлении срока рассмотрения заявок на отборочной, оценочной стадиях и подведения итогов закупки утвержден 04.09.2015 года, опубликован 06.09.2015.

Таким образом, Протокол № ЦЗК-137.2-15 опубликован в установленные Законом о закупках, Положением о закупке сроки, не позднее трех дней со дня подписания указанного протокола.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о том, что Заказчиком, Организатором нарушен срок размещения Протокола Центрального закупочного Комитета ОАО «НК «Роснефть» № ЦЗК-137.2-15 на официальном сайте, не нашел своего подтверждения.

2. В соответствии с пунктом 9.1.15.3 Положения о закупках, в протокол, составляемый в процессе проведения закупки, включается только информация, которая относится ко всем участникам, в отношении которых принято решение, минимально необходимая информация о принятых закупочным органом решениях, а также не указываются сведения о составе закупочного органа, данных о персональном голосовании членов комиссии закупочного органа (указывается общее количество голосов, отданных членами закупочного органа по каждому вопросу заседания закупочного органа).

Требования об указании в итоговом протоколе оснований отказа в допуске к участию в закупке Законом о закупках и Положением о закупке не установлены.

В пункте 1.2 Протокола Центрального закупочного Комитета ОАО «НК «Роснефть» об утверждении результатов отборочной, оценочной стадий рассмотрения заявок на участие в закупке и выборе победителя закупки» от 17.09.2015 № 31502450458-01 (далее – итоговый протокол) указано следующее:

1.2. По результатам отборочной стадии рассмотрения заявок на участие в закупке «Предоставление комплекса транспортно-экспедиционных услуг по перевозке грузов (нефтепродуктов) железнодорожным транспортом и доставке порожнего подвижного состава по территории Украины в период с даты подписания по 31.03.2016г.» для АО «РН-Транс» в связи с выявленными несоответствиями критериям отбора, установленным в документации о закупке, отказать в допуске к дальнейшему участию в закупке следующим участникам открытого запроса цен:			
№№ пп	Участники закупки	Вид предложения	Основание для отказа в допуске

01.10.15	ЕООО «Инком БГ»	Основное	пп. а) и в) п.9.1.12.5 Положения о закупке (несоответствие требованиям 3.1.30. Документации о закупке)
2.	ООО «Союз-Энерго»	Основное	пп. а) и в) п.9.1.12.5 Положения о закупке (несоответствие требованиям 3.1.30. Документации о закупке)
3.	Plaske SA	Основное	пп. а) и в) п.9.1.12.5 Положения о закупке (несоответствие требованиям 3.1.30. Документации о закупке)
4.	Vigor ltd	Основное	пп. а) и в) п.9.1.12.5 Положения о закупке (несоответствие требованиям 3.1.30., 3.1.35. Документации о закупке)

Таким образом, Заказчиком, Организатором соблюдены требования к оформлению итогового протокола, установленные Положением о закупке.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о том, что в нарушение требований Закона о закупках из итогового протокола не следует, в чем именно выразилось несоответствие заявок участников требованиям Положения о закупке, Документации, не нашел своего подтверждения

3. В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках 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 пункту 9.1.12.5 Положения о закупке по итогам отборочной стадии закупочный орган на своем заседании в отношении каждого участника принимает решение о допуске к дальнейшему участию в закупке либо об отказе в допуске в соответствии с критериями отбора и в порядке, которые установлены в документации, по следующим основаниям:

а) несоответствие заявки по составу (за исключением случаев

непредоставления документов и (или) сведений, необходимых исключительно для целей оценки и сопоставления заявок, если это было предусмотрено документацией согласно пункту 9.1.3.11), содержанию и оформлению;

б) предоставление участником недостоверных сведений;

в) несоответствие участника требованиям документации;

г) несоответствие субподрядчиков (поставщиков, соисполнителей) требованиям документации, если такие требования были установлены;

д) несоответствие продукции и (или) договорных условий, указанных в заявке, требованиям документации;

е) несоответствие размера, формы, условий или порядка предоставления обеспечения (за исключением случая отсутствия в составе заявки документа, подтверждающего перечисление денежных средств на указанный в документации о закупке расчетный счет, при условии, что денежные средства в требуемом объеме были на этот счет своевременно получены);

ж) подписание заявки неуполномоченным лицом.

Кроме того, пунктом 2.9.4 Документации установлено, что по результатам рассмотрения заявок на участие в Запросе цен заявка может быть отклонена на основании:

«...а) отсутствия в составе рассматриваемой части заявки документов, требуемых документацией, недействительности предоставленных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике закупки, предлагаемой продукции;

б) заявка подписана ненадлежащим лицом (пункт 3.1.20);

в) несоответствия участника закупки требованиям, установленным в соответствии с подразделом 1.3;

г) несоответствия предложений участника требованиям технического задания (раздел 4) и (или) проекта договора (раздел 3) по существу;

д) несоответствия заявки по своему составу и (или) оформлению требованиям документации, в том числе несоответствия требованиям по описанию поставляемых товаров, их функциональных характеристик (потребительских свойств), количественных и качественных характеристик, а также выполняемых работ, оказываемых услуг, их количественных и качественных характеристик».

Пунктом 3.1.30 Информационной карты Документации установлены квалификационные требования к участникам Запроса цен и подтверждающим документам, входящим в квалификационную часть заявки на участие в Запросе цен, а именно:

№ п/п	Ссылка на пункт разделов 1 и 2 Документации	Условия Запроса цен

Квалификационные требования к участникам и подтверждающим документам, входящим в квалификационную часть заявки:		
3.1.30	2.5.2.1.к), 2.5.2.1.м), 2.5.2.1.м)	Соответствие требованиям установленным Инструкцией ОАО «НК «Роснефть» «Прохождение аккредитации лицами, претендующими на участие в закупочных процедурах ОАО «НК «Роснефть» № П2-08 И-0002 ЮЛ-001. Участники, в установленном ОАО «НК «Роснефть» порядке прошедшие аккредитацию, при условии, что срок действия их аккредитации истекает более чем через 45 календарных дней после планируемой даты подведения итогов закупки, указанной в п.3.1.14 настоящей Документации, могут вместо документов, перечисленных в п.п.3.1.25, 3.1.26, подать копию уведомления о прохождении аккредитации и письмо-декларацию (в свободной форме), подтверждающую неухудшение (неизменность) характеристик, согласно п.2.5.5.1 (б). Участники, в установленном ОАО «НК «Роснефть» порядке прошедшие аккредитацию, при условии, что срок действия их аккредитации истекает ранее чем через 45 календарных дней после планируемой даты подведения итогов закупки, указанной в п.3.1.14 настоящей Документации, должны подготовить отдельный конверт с документами на аккредитацию в соответствии с п.3.1.18 с приложением диска, содержащего электронную версию документов, представляемых на аккредитацию (п.п. 3.1.25, 3.1.26).

В соответствии с подразделом 1.3 Документации каждый участник на момент подачи любой части заявки должен соответствовать требованиям, установленным в Документации.

На заседании Комиссии ФАС России установлено следующее.

По результатам проверки на соответствие минимальным требованиям аккредитации (Требования к представлению информации на аккредитацию. Приложение № 6 «Минимальные требования для прохождения аккредитации») по критериям пункта 9 «Проверка Поставщика/Участника закупки в рамках проявления должной осмотрительности в соответствии с требованиями Минфина РФ и Федеральной налоговой службы» и на основании представленных в составе заявки документов ЕООО «ИНКОМ БГ» начислено 4 балла, а именно:

- по подпункту 9.5 — начислено 2 балла (среднесписочная численность ЕООО «ИНКОМ БГ» 2 человека);

- по подпункту 9.6 — начислен 1 балл (отрицательная прибыль за последний отчетный период, предшествующий проверке, бухгалтерский убыток за 2014 год составил 174 тыс. лв.);

- по подпункту 9.7 — начислен 1 балл (отрицательная прибыль за предыдущий отчетный период, бухгалтерский убыток составляет за 2013 год -

1719 тыс. лв).

По правилам формирования заключения при проверке на соответствие пункту 9 Требований аккредитации для нерезидентов РФ (кроме резидентов государств Участников СНГ) при начислении 4 и более баллов, поставщик/участник закупки признается несоответствующим указанному требованию.

Следовательно, ЕООО «ИНКОМ БГ» не соответствовало пункту 9 минимальных требований для прохождения аккредитации.

Таким образом, решение ОАО «НК «Роснефть» об отказе участнику ЕООО «ИНКОМ БГ» в допуске к участию в Запросе цен правомерно.

Учитывая вышеизложенное, довод Заявителя о том, что участнику ЕООО «ИНКОМ БГ» необоснованно отказано в допуске к участию в Запросе цен, не нашел своего подтверждения.

4. 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен подпунктом 2 пункта 3.2 Положения о закупке.

Согласно подпункту 5 пункта 3.1.35 Информационной карты Документации к участникам Запроса цен установлено обязательное требование об отсутствии в течение последних 2 (двух) лет судебных разбирательств в качестве ответчика с ОАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ОАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями его условий. Документом в составе заявки на участие в Запросе цен, подтверждающим указанное требование, является письмо-декларация в свободной форме об отсутствии у участника в течение последних 2 (двух) лет судебных разбирательств в качестве ответчика с ОАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в связи с существенными нарушениями договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ОАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями его условий.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса цен ограничивает круг участников Запроса цен.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2.6.10 Документации участники, не имеющие аккредитации в ОАО «НК «Роснефть» должны одновременно с участием в процедуре закупки подготовить отдельный (внутренний) конверт (в порядке определенном пунктом 2.6.1 Документации) с документами на аккредитацию, обозначив его «Для прохождения аккредитации». Подготовка документов для аккредитации осуществляется в соответствии с размещенной на сайте заказчика (по адресу: <http://zakupki.rosneft.ru/postinfo>) Инструкцией ОАО «НК «Роснефть» «Прохождение аккредитации лицами, претендующими на участие в закупочных процедурах ОАО НК «Роснефть» № П2-08 И-0002 ЮЛ-001.

Вместе с тем, Инструкция ОАО «НК «Роснефть» «Прохождение аккредитации лицами, претендующими на участие в закупочных процедурах ОАО НК «Роснефть» № П2-08 И-0002 ЮЛ-001 не размещена Заказчиком, Организатором в составе Документации на официальном сайте. При этом подготовка документов на аккредитацию является обязательной для участников Запроса цен, не имеющих аккредитации в ОАО «НК «Роснефть».

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований к участникам Запроса цен противоречит подпункту 2 пункта 3.2 Положения о закупке, пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушает часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен подпунктом 4 пункта 3.2 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.

Для нерезидентов Российской Федерации подпунктом 5 пункта 3.1.25 Информационной карты Документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих, что «иностраный участник закупки правомочен заключать и исполнять договор, право на заключение которого является предметом закупки, в том числе такой участник должен быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту его нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации».

При этом, из Документации не представляется возможным определить, какие именно документы подтверждают указанное требование, какие

разрешения являются необходимыми для ведения деятельности в соответствии с законодательством государства по месту нахождения участника, месту выполнения работ (оказания услуг) и законодательством Российской Федерации.

Таким образом, установление вышеуказанного требования противоречит пункту 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 1.2 Положения о закупке и нарушает требования части 1 статьи 2, пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Данные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона о закупках участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

Согласно пункту 1.3.4 Документации если в участником являются несколько лиц, выступающих на стороне одного участника закупки в разрешенной законодательством РФ форме, ими должны быть выполнены также требования подпунктов «а», «в», «г» пункта 1.3.1 Документации (либо подпункта «д» пункта 1.3.1 Документации)) каждым по отдельности; выполнение прочих требований должно быть также обеспечено каждым таким лицом по отдельности, если информационной картой не установлено иное (пункт 3.1.27 Информационной карты Документации).

При этом в соответствии с подпунктом «д» пункта 1.3.1 Документации каждый участник на момент подачи любой части заявки должен, в том числе, соответствовать иным требованиям, установленным в Документации в соответствии с локальным нормативным документом или на основании поручений Правительства Российской Федерации либо нормативно – правовых актов федеральных органов исполнительной власти.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц (далее – группа лиц).

Таким образом, в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна в совокупности отвечать такая

группа лиц, а не отдельно взятые лица, выступающие в составе группы лиц.

Учитывая изложенное, действия Заказчика в части установления требования, указанного в пункте 1.3.4 Документации, к коллективному участнику Запроса цен являются нарушением частей 5, 6 статьи 3 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 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. Признать жалобу ЕООО «ИНКОМ БГ» б/д б/н (вх. от 07.10.2015 № 110335-ЭП/15), направленную письмом Московского УФАС России от 07.10.2015 № ИШ/40116, на действия (бездействие) заказчика ЗАО «РН-Транс», организатора ОАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса цен на право заключения договора на предоставление комплекса транспортно-экспедиционных услуг по перевозке грузов (нефтепродуктов) железнодорожным транспортом и доставке порожнего подвижного состава по территории Украины в период с даты подписания по 31.03.2016г. (извещение № 31502450458) необоснованной.

2. Признать ЗАО «РН-Транс» нарушившим часть 1 статьи 2, части 5, 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. В связи с тем, что установленные нарушения не повлияли на результаты проведения Запроса цен, предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 15.10.2015 № 223ФЗ-301/15 для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 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.