

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-53/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «МЦ УОП» 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»

24.01.2017

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе: <...>,

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «МЦ УОП» от 08.01.2017 № 11 (вх. 4712/17 от 13.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке шламонакопителей, обезвреживанию, использованию нефтешламов, образованных после 01.10.2006г. на территории хозяйственной деятельности ПАО «НК «Роснефть» в ХМАО-Югра (извещение № 31604194357), 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 «МЦ УОП» (далее — Заявитель) от 08.01.2017 № 12 (вх. 4714/17 от 13.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ» (далее — Заказчик), организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» (далее — Организатор) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке шламонакопителей, обезвреживанию, использованию нефтешламов, образованных после 01.10.2006г. на территории хозяйственной деятельности ПАО «НК «Роснефть» в ХМАО-Югра (извещение № 31604194357) (далее – Жалоба, 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 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 закупке в единой информационной системе (далее - ЕИС) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой ЕИС предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15 и 16](#) статьи 4 Закона о закупках.

11.10.2016 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе цен — 25.10.2016 в 12:00;

дата и время подведения итогов – 15.12.2016 в 18:00;

начальная максимальная цена: 103 722 148 ,68 рублей.

На участие в закупки подано 4 заявок, допущено 2 заявки.

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

1. Заказчиком необоснованно отказано Заявителю в допуске к участию в Запросе цен;
2. Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, об отказе Заказчика от подписания договора на любой стадии закупки.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса цен действовали в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, а также руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Из Жалобы Заявителя следует, что при проведении Запроса цен Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, выразившиеся в необоснованном отказе в допуске к участию в Запросе цен.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупке

документация также должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 3.2.2 Положения о закупке.

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.

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 протоколу от 30.12.2016 № 90.8 НПУ/НП Заявителю отказано в допуске к участию в Запросе цен, в связи с не соответствием заявки Заявителя пункту 11.3.3.1 Положения о закупке, подпункту 2 пункта 3.2.2 «Информационной карты» Документации: Заявитель приложил лицензию № 86 00098 от 30.08.2011 на осуществление деятельности по сбору, использованию, обезвреживанию, тр-ке, размещению отходов I-IV класса опасности. В приложении прописан отход - отходы при добыче нефти и газа (буровой шлам) 4го класса опасности; вид деятельности - сбор, обезвреживание, транспортировка. Другие отходы бурения (ОБР, БСВ) отсутствуют. Предоставленная лицензия не соответствует предмету закупки «утилизация буровых отходов», а также условиям договора (включенного в закупочную документацию), в рамках исполнения которого предусмотрен конкретный вид обращения с отходами — утилизация, а также представлен: договор № НПТБО-8 от 15.03.2013г. на выполнение комплекса работ по обезвреживанию нефтешламов -(свыше 36 мес.)

В соответствии с абзацем «и» пункта 10.5.1 Положения о закупке в Документации должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с абзацем «и» пункта 10.5.1 Положения о закупке в Документации должны быть указаны, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации

установлено, что участник закупки должен соответствовать индивидуальным для данной закупочной процедуры квалификационным требованиям и предоставить подтверждающие документы, в том числе: 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 намечаемого (в рамках исполнения Договора) вида работ по обращению с отходами конкретных видов (указанных в Договоре) в планируемом месте его осуществления (подпункт 2 пункта 3.2.2).

1.1 Согласно статьи 9 Федеральный закон от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» (далее — Закон об отходах) деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности подлежит обязательному лицензированию.

Пунктом 7 Технического задания Документации также установлено, что участник закупки должен обладать действующей лицензией на деятельность по утилизации отходов бурения на территории ХМАО (буровой шлам, отработанный буровой раствор, буровые сточные воды).

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил документы, заявку Заявителя и пояснил, что представлена в составе заявки Заявителя лицензия от 30.08.2011 г. 86 № 000098 на деятельность по сбору, использованию, обезвреживанию, транспортировке, размещению отходов I-IV класса опасности, в соответствии с которой Заявитель имеет право на сбор, использование, обезвреживание, транспортировку отходов при добыче нефти и газа (буровой шлам) (далее - Лицензия). При этом Лицензия Заявителя не распространяется на отходы (отработанный буровой раствор, буровые сточные воды), а также данной лицензией не предусмотрена утилизация буровых отходов.

При этом во исполнение требования Документации предусмотренного подпунктом 2 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационная карта Документации участнику закупки необходимо представить копию Лицензии на конкретные виды отходов, указанные в договоре с приложением, содержащим перечень разрешенных видов работ по обращению с ними.

В приложении № 13 Перечня отходов к Договору не установлены виды отходы, такие как буровые сточные воды, отработанный буровой раствор.

Также, представитель Заказчика пояснил, что при рассмотрении заявок участников, в том числе на соответствие лицензии требованиям установленным Документации, Заказчик руководствовался требованиями к видам отходов предусмотренными Техническим заданием Документации

Вместе с тем, требования, установленные пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной картой Документации к участникам закупки носят императивный характер.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что вопреки требованиям части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчиком предъявлены к участникам закупки требования, которые не установлены подпунктом 2 пункта 3.2.2 Информационной карты Документации.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Документация содержит противоречивые требования к видам отходов установленные в «Техническом задании» и Приложении № 13 Перечня отходов к Договору, что не позволяет участникам закупки однозначно установить, на какие именно виды отходов необходимо представить лицензию в составе заявки, чтобы соответствовать требованиям установленным Документацией.

1.2 Кроме того, в соответствии с пунктом 2.1 Договора подрядчик, имея лицензию на осуществление необходимых видов деятельности обязуется выполнить по заданию Заказчика комплекс работ включающий следующие производственные операции: обезвреживание нефтешламов на объекте обезвреживания (утилизации)/переработки (очистки) нефтешламов и /или использование нефтешламов, с получением конечной продукции в результате технологии обезвреживания (утилизации)/переработки (очистки) и/или использования нефтешламов, соответствующей условиям настоящего Договора и действующим требованиям; переработку загрязненных нефтью грунтов до нормативов допустимого остаточного содержания нефти и продуктов ее трансформации в переработанных почвах (грунтах), действующих на территории ХМАО-Югра; транспортирование до площадки размещения готовой продукции; другие производственные операции, работы и мероприятия, указанные или прямо не указанные в настоящем Договоре, выполнение которых необходимо для исполнения Подрядчиком всех своих обязательств по настоящему Договору.

В соответствии со статье 1 Федерального закон от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» утилизация и обезвреживание являются разными методами переработки твердых бытовых отходов, так:

1. утилизация отходов — это использование отходов для производства товаров (продукции), выполнения работ, оказания услуг, включая повторное применение отходов, в том числе повторное применение отходов по прямому назначению (рециклинг), их возврат в производственный цикл после соответствующей подготовки (регенерация), а также извлечение полезных компонентов для их повторного применения (рекуперация);

2. обезвреживание отходов - уменьшение массы отходов, изменение их состава, физических и химических свойств (включая сжигание и (или) обеззараживание на специализированных установках) в целях снижения негативного воздействия отходов на здоровье человека и окружающую среду.

Таким образом, исходя из пункта 2.1 Договора невозможно определить, вправе подрядчик выполнить утилизацию или обезвреживание отходов, так как Заказчиком не предусмотрено однозначного требование о выполнении

конкретного вида работ по обращению с отходами.

Принимая во внимание тот факт, что из положений Документации не представляется возможным установить однозначные требования к лицензии Комиссия ФАС России приходит к выводу, что указанные действия Заказчика противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушают требования части 1 статьи 2.

1.3 Подпунктом 10 пункта 3.2.2 Блока 2 «Информационная карта» Документации установлено требование о наличии у участника закупки положительного опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в объеме не менее 32 350 м³ за 36 месяцев, предшествующих дате подачи заявки.

Указанное требование, также необходимо подтвердить копиями страниц договоров на выполнение работ, аналогичных предмету закупки, содержащих: наименование заказчика, предмет договора, срок действия договора, объем услуг/работ по договору, реквизиты и подписи сторон, копиями подписанных актов оказанных услуг/выполненных работ по каждому договору.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что по данному требованию допущена ошибка в протоколе от 30.12.2016 № 90.8 НПУ/НП, так как в составе заявки Заявителя представлены копии подписанных актов оказанных услуг от 25.10.2013 г.

Представители Заявителя в подтверждение соответствия требованию установленному подпунктом 10 пункта 3.2.2 Блока 2 «Информационная карта» Документации на заседание Комиссии ФАС России представили графические изображения содержащие информацию о сдаче заявки на участие в Запросе цен в адрес Заказчика 25.10.2016 г, что составляет не менее чем за 36 месяцев, предшествующих дате подачи.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что представленный в составе заявки Заявителя опыт соответствует требованиям Документации, а именно срок оказания услуг представленный Заявителем не менее чем за 36 месяцев, предшествующих дате подачи.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заявка Заявителя отклонена неправомерно, 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, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Указанные действия Заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заявителя, Заказчиком в Документации неправомерно установлено положение, об отказе Заказчика от подписания договора на любой стадии закупки.

Закупочная деятельность Заказчика осуществляется на основании Закона о закупках, Положения о закупке, Положением о закупке предусмотрена

возможность отказаться от заключения договора по результатам процедуры закупки, в связи с чем довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

Кроме того, при рассмотрении Жалобы в действиях Заказчика выявлены следующие нарушения.

3. В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках Документация должна содержать, в том числе сведения о сроках поставки товара, оказания услуг/ выполнения работ.

Согласно абзацу «г» 10.5.1 Положения о закупке Документация должна содержать информацию, в том числе о месте, условии и сроках (периодах) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Кроме того, согласно пункту 12.1.1. Положения о закупке договор по итогам процедуры закупки заключается в сроки и в порядке, которые предусмотрены действующим законодательством, Положением о закупке и условиями, установленными в Документации.

Пунктом 5 Технического задания Документации предусмотрен срок выполнения работ с 01.01.2017-31.12.2017.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что на момент рассмотрения Жалобы Заказчиком по результатам закупки не заключен договор.

Таким образом, установленные в Документации сроки выполнения работ являются не актуальными, что вводит участников закупки в заблуждения и не позволяет однозначно установить сроки начала выполнения работ, что нарушает пункт 4 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

4. Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено, что участник закупки должен соответствовать индивидуальным для данной закупочной процедуры квалификационным требованиям и предоставить подтверждающие документы, а именно:

– наличие у участника закупки разрешительной документации, требуемой для выполнения соответствующего вида работ, являющегося предметом закупки: разрешения на выброс вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух от источников выбросов, являющихся объектами обезвреживания / утилизации / размещения отходов; документа об утверждении нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (для субъектов малого и среднего предпринимательства - наличие сданной в установленном порядке отчетности об образовании, использовании, обезвреживании, о размещении отходов за отчетный период, предшествующий проведению закупки) (подпункт 5 пункта 3.2.2);

– в случае утилизации отходов наличие у участника закупки технических условий (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к

производству продукции, содержащих описание методов контроля (подпункт 8 пункта 3.2.2);

в случае утилизации отходов наличие у участника закупки технического свидетельства, подтверждающего пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве) (подпункт 9 пункта 3.2.2).

4.1 Подпунктом 5 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки разрешительной документации, требуемой для выполнения соответствующего вида работ, являющегося предметом закупки: разрешения на выброс вредных (загрязняющих) веществ в атмосферный воздух от источников выбросов, являющихся объектами обезвреживания / утилизации / размещения отходов; документа об утверждении нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (для субъектов малого и среднего предпринимательства - наличие сданной в установленном порядке отчетности об образовании, использовании, обезвреживании, о размещении отходов за отчетный период, предшествующий проведению закупки).

В соответствии со статьей 18 Закона об отходах субъекты малого и среднего предпринимательства в процессе осуществления которыми хозяйственной и (или) иной деятельности образуются отходы на объектах, подлежащих федеральному государственному экологическому надзору, представляют в уполномоченный Правительством Российской Федерации федеральный орган исполнительной власти, органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации в области обращения с отходами отчетность об образовании, утилизации, обезвреживании, о размещении отходов в уведомительном порядке.

В соответствии с указанной выше нормой Закона об отходах, а также требованием установленным Документацией следует, что участник, хозяйствующий субъект должен представить указанную отчетность на отходы образованные в результате деятельности за 2015 г., при этом не все хозяйствующие субъекты вели деятельность в результате которой образовывались отходы.

Вместе с тем, указанное в подпункте 5 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации требование является императивным для всех участников.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление в качестве обязательного требования наличия в составе заявки участника закупки отчетности об образовании, использовании, обезвреживании, о размещении отходов за отчетный период, предшествующий проведению закупки и отказ в допуске заявке участника в случае отсутствия указанного документа является неправомерным, ограничивает количество участников закупки, так как не все участники закупки вели деятельность в 2015 г. по результатам которой образовывались отходы.

4.2 Согласно подпункту 8 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты

Документации в случае утилизации отходов участнику закупки необходимо представить технические условия (ТУ) на получаемую продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля.

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.

4.3 Также в соответствии с подпунктом 9 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации в случае утилизации отходов наличие у участника закупки технического свидетельства, подтверждающего пригодность продукции для применения

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 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 изготовления новой продукции.

Учитывая изложенное, установление требования о наличии у участника закупки в составе заявки технического свидетельства неправомерно, так как 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.

5. Подпунктом 13 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации к участникам Запроса цен 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, искивые 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 участника, Запроса цен ограничивает круг участников Запроса цен, 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 цен 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.

6. В соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации постановляет, что участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц регулируется Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление о СМП).

В соответствии с пунктом 13 Постановления о СМП при осуществлении закупок в отношении участников которых заказчиком устанавливается требование о привлечении к исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства Заказчик не вправе требовать от субъектов малого и среднего предпринимательства, являющихся участниками такой закупки, иные документы и сведения, помимо сведений из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства или декларации, в целях подтверждения соответствия критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Подпунктом 1 пункта 3.1.1 Блока 2 Информационной карты Документации участниками закупки являются любые лица, в том числе субъекты МСП, при этом к исполнению договора должны быть привлечены субподрядчики (соисполнители) только из числа субъектов МСП (в

соответствии с абзацем в) пункта 4 Постановление о СМП.

Согласно пункту 3.2.2 Блока 3 Инструкция по заполнения заявки Документации для закупок, в отношении которых в подпункте 1 пункта 3.1.1 Блока 2 Информационной карты Документации не установлено ограничение на привлечение субподрядчиков (соисполнителей), Организатор закупки устанавливает в подпункте 4 пункта 3.1.1 Блока 2 Информационной карты Документации Информационной карты требования к субподрядчикам (соисполнителям) и подтверждающим документам.

В соответствии с подпунктом 4 пункта 3.2.3 Блока 2 Информационной карты Документации субподрядчики (соисполнители) должны полностью соответствовать всем установленным требованиям в отношении участников закупки установленных в пункте 3 Информационной карты Документации.

Учитывая изложенное, Заказчиком в Документации установлены избыточные требования к субподрядчикам (соисполнителям) из числа субъектов МСП, не предусмотренные Постановлением о СМП.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки.

Также, привлечение субподрядчиков предполагается в процессе исполнения договора, а представление вышеперечисленных документов напрямую зависит от воли третьих лиц.

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.

7. 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 2 Информационной карты Документации победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР» (для договоров с резидентами РФ и нерезидентами, имеющими постоянное представительство на территории РФ).

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 цен открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление указанного требования в пункте 3.4.1 Блока 2 «Информационная карта» Документации ограничивает количество участников Запроса цен, 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.

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

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.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика закреплен пункта 3.2.4 Положения о закупке.

Согласно пункту 3.2.2 Документации к участникам Запроса предложений установлено требование об отсутствии отрицательного заключения по результатам технического аудита производителя, проведенного по заявке ОАО «НК «Роснефть» за период 12 месяцев до даты объявления закупки, а также в период проведения закупочной процедуры.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным определить, что понимается под «техническим аудитом» и в каком порядке он проводится, какой срок его проведения.

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

Для нерезидентов Российской Федерации пунктом 1 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено требование о предоставлении документов, подтверждающих, что участник должен быть зарегистрированным в качестве субъекта гражданского права и иметь все необходимые разрешения для ведения деятельности по месту нахождения, месту выполнения работ (оказания услуг) в соответствии с законодательством государства и законодательством Российской Федерации.

При этом, из Документации не представляется возможным определить, какие именно документы подтверждают соответствие указанному требованию, 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, поскольку в столбце 3 пункта 1 Блока 8 отсутствует перечень документов, предоставление которых Заказчику необходимо.

Кроме того, согласно пункту 8 Блока 8 Документации установлено требование об отсутствии нарушений требований законодательства Российской Федерации, а также применимого законодательства Великобритании и любой иной 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 с законодательством Российской Федерации, является исключительно Правохранительный орган.

Также в Документации в пункте 9.1 Блока 8 Документации установлен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций оказывающих информационные услуги (СПАРК-Интерфакс, Интегрум и др. информационные агентства): «уровень риска «высокий» - «2», уровень риска «средний» - «1», уровень риска «низкий» - «0».

Вместе с тем, законодательством не предусмотрен порядок оценки риска сотрудничества по экспертным оценкам организаций оказывающих информационные услуги, а также в каком порядке устанавливается тот или иной уровень риска.

Вместе с тем, из Документации не представляется возможным однозначно определить, что Заказчик относит к «высокому», «среднему», «низкому» уровню риска.

Кроме того, в пункте 9.2 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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЦ УОП» от 08.01.2017 № 12 (вх. 4714/17 от

13.01.2017) на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ по очистке шламонакопителей, обезвреживанию, использованию нефтешламов, образованных после 01.10.2006г. на территории хозяйственной деятельности ПАО «НК «Роснефть» в ХМАО-Югра (извещение № 31604194357) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика ПАО «НК «РОСНЕФТЬ», организатора ООО «РН-Юганскнефтегаз» нарушения части 1 статьи 2, части 6 статьи 3, пункта 4 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное к исполнению предписание направленное на устранении выявленных нарушений.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 24.01.2017 № 223ФЗ-53/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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