

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-520/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Яхтинг» 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»

05.06.2017

Москва

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

при участии представителей: <...>,

рассмотрев жалобу ООО «Яхтинг» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на закупку зимний и летний спецобувь (2017-2019гг.) (извещение № 31704707116), 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 «Яхтинг» (далее — Заявитель) от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (далее - заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на закупку зимний и летний спецобувь (2017-2019гг.) (извещение № 31704707116), (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 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.

26.01.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса предложений (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок на участие в Запросе предложений — 22.02.2017 в 23:59;

дата и время рассмотрения заявок - 04.04.2017 в 18:00;

дата и время подведения итогов – 18.04.2017 в 18:00.

начальная максимальная цена: 1 468 498 584 ,81 рубля.

На участие в закупке подано 25 заявок, допущено 19 заявок, в том числе заявка Заявителя.

Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком в пунктах 6, 7 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлены требования для прохождения аккредитации, ограничивающие количество участников;

2. В Документации установлено избыточное требование к участникам закупки, в части наличия у участника опыта изготовления и поставки спецобуви;

3. В Документации установлено избыточное требование к участникам закупки, в части отсутствия в течение последних двух лет до даты начала закупочной процедуры, случаев судебных разбирательств в качестве участника с Заказчиком или его дочерними обществами;

4. Заказчиком ограничен допуск участников закупки, путем установления в Документации требования, в части отсутствия отрицательного заключения технического аудита производства.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и указал, что при проведении Запроса предложении Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

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

1. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком в пунктах 6, 7 Блока 8 Документации установлены требования для прохождения аккредитации, ограничивающие количество участников.

В соответствии с пунктом 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.

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.

В соответствии с пунктом 3.2.1 Блока 2 Документации Заказчиком предусмотрена аккредитация участников закупки. Требования и порядок проведения аккредитации расположены в Блоке 8 .

Пунктом 3.2.1 Блока 3 Документации предусмотрено, что участники закупки, претендующие на заключение договора с Заказчиком, должны удовлетворять минимальным требованиям, указанным в Блоке 8 Документации (пройти аккредитацию). Для подтверждения соответствия указанным требованиям Участник закупки должен представить в составе квалификационной части заявки сведения об успешном прохождении аккредитации, указав реквизиты документа, подтверждающего факт прохождения аккредитации, либо представить в отдельном конверте в составе квалификационной части заявки полный пакет документов, указанных в Блоке 8 Документации.

Так, по мнению Заявителя, установленные пунктами 6, 7, 12.2, 12.5 и 12.13 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации минимальным требованиям к участникам, в том числе критерии оценки представленных сведений для аккредитации, влекут ограничение участников закупки.

Согласно пунктам 6,7 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации, установлено требование об отсутствии процессуальных решений правоохранительных органов в отношении руководителя (собственника) Поставщика/ Участника закупки, принятых по фактам мошеннических действий, в том числе умышленного завышения объема выполненных работ, оказанных услуг, поставленных товаров, материалов и других подобных действий в течение последних 2-х лет (24 календарных месяца до момента осуществления проверки), а именно должны отсутствовать процессуальные решения правоохранительных органов (в том числе судебные решения либо решения органа дознания/следователя/прокурора о прекращении уголовного

преследования на основании ст. 25, 27 ч. 1 п. 3, 28, 28.1 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации).

Вместе с тем, наличие, в том числе, решения органа дознания/следователя/прокурора, принятых по фактам совершения тех или иных противоправных действий, не может являться основанием для отказа в аккредитации участника Запроса предложений, поскольку из указанного не предоставляется возможным определить об отсутствии каких процессуальных решений правоохранительных органов идет речь в данном положении Документации.

Кроме того, согласно пункту 7, 8 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации, Заказчиком также установлено требование об отсутствии судебных решений о применении в отношении собственника руководителя, члена коллегиального органа или главного бухгалтера действующего наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которая связана с поставкой товаров, выполнением работ, оказанием услуг, и об административном наказании в виде дисквалификации, срок наказания по которым не истек.

Вместе с тем, установление требования в виде отсутствия у руководителя, члена коллегиального органа или главного бухгалтера участника закупки действующего наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которая связана с поставкой товаров, выполнением работ, оказанием услуг, не является требованием, которое может ограничить количество участников закупки, поскольку такое требование направлено на отбор участников закупки и защиту интересов заказчика.

Вместе с тем, в колонках 3 и 4 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации не конкретизировано, что исключительно отсутствие судебных решений в виде конкретного наказания является основанием для отказа в аккредитации участника закупки и его отклонения, а не решения о признании руководителя, члена коллегиального органа или главного бухгалтера участника закупки не виновным и признании его действий, соответствующими законодательству Российской Федерации, кроме того, в данном пункте отсутствует связь исключено с поставкой товара, выполнения работ, оказания услуг, являющихся объектом осуществляемого Запроса предложений.

Кроме того, согласно части 1 статьи 49 Конституции Российской Федерации каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Таким образом, данные положения Блока 8 «Требования к

Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации фактически противоречат положениям законодательства Российской Федерации, так как основанием для наличия и признания в действиях руководителя, члена коллегиального органа или главного бухгалтера участника закупки наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью является исключительно наличие обвинительного приговора суда вступившего в законную силу, то есть наличие судимости.

Учитывая изложенное, установление указанных требований в качестве обязательного минимального требования для аккредитации участников 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.

2. Согласно Жалобе Заявителя в Документации установлено избыточное требование к участникам закупки, в части наличия у участника опыта изготовления и поставки спецобуви.

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 Документации предусмотрены квалификационные требования к участникам закупки, в том числе участник закупки, не являющийся производителем, должен обладать опытом поставки спецобуви на протяжении не менее 1 года в течение последних 3-х лет, предшествующих дате начала закупочной процедуры (для серийного производства). При этом, требования к опыту изготовления МТР, предъявляемые к Производителю должны соответствовать требованиям, отраженным в пункте а), в том числе и требованиям по обеспечению гарантийных обязательств производителя. В качестве подтверждения указанному требованию участнику в составе заявки необходимо представить референс лист по опыту поставки спецобуви за подписью руководителя участника закупки, копии договоров без указания цены с указанием объема производства и поставки спецобуви с разбивкой по годам, заверенный оригинальной печатью. Договор между Производителем и Участником закупки (дилерский, дистрибьюторский и т.п.) с условием о сохранении гарантийных обязательств Производителя в отношении МТР при реализации МТР, являющихся предметом закупки, третьему лицу, либо письмо от Производителя о подтверждении гарантийных обязательств на МТР, являющихся предметом закупки, и предлагаемых к поставке участником закупки. В целях подтверждения полномочий подписанта должны быть представлены копии соответствующих документов (приказ о назначении или доверенность).

Вместе с тем, установление указанного требования к участникам на момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не являющихся изготовителями и не обладающих на момент подачи заявки правом поставки товара, подтвержденным изготовителем, но имеющих возможность представить указанные документы при заключении и исполнении договора.

Таким образом, отсутствие у участника Запроса предложений документов, указанных в пункте 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации, подтверждающих соответствие указанному требованию в составе заявки, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки. Кроме того, в отсутствие обязанности изготовителя как-либо реагировать на соответствующие запросы участников закупки, возможность участников подать заявку на участие в закупке в соответствии с вышеуказанными требованиями всецело зависит от волеизъявления третьих лиц – изготовителя/его официального представителя, что ограничивает количество участников 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.

3. Согласно Жалобе Заявителя в Документации установлено избыточное требование к участникам закупки, в части отсутствия в течение последних двух лет до даты начала закупочной процедуры, случаев судебных разбирательств в качестве участника с Заказчиком или его дочерними обществами.

Пунктом 3.2.2 Блока 2 Документации предусмотрены квалификационные требования к участникам закупки, в том числе отсутствие в течение последних 2 (двух) лет до даты начала закупочных процедур, случаев судебных разбирательств в качестве участника с ПАО «НК «Роснефть» или ее дочерними обществами по причине нарушения поставщиком существенных условий договора, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществ Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями его условий. Соответствие указанному требованию подтверждается письмом на фирменном бланке с печатью, в свободной форме за подписью руководителя организации – участника закупки.

Вместе с тем, указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий судебные разбирательства с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть допущен к участию в закупке, в то время как участник, имеющий судебные споры с Заказчиком, подлежит отклонению.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного

требования к участникам закупки ограничивает круг участников закупки, 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.

4. По мнению Заявителя, Заказчиком ограничен допуск участников закупки, путем установления в Документации требования в части отсутствия отрицательного заключения технического аудита.

Пунктом 3.2.2 Блока 2 Документации предусмотрено квалификационное требование к участникам закупки об отсутствии отрицательного заключения по результатам технического аудита производства за период 12 месяцев до даты подачи заявки, а также в течение всего срока проведения закупки. Соответствии указанному требованию подтверждается письмо на фирменном бланке с печатью, в свободной форме за подписью руководителя организации – участника закупки.

На заседание Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что участнику закупки в заявке достаточно задекларировать отсутствие указанного отрицательного заключения, при этом такая указанная информация не влияет на допуск к участию в закупке.

Вместе с тем, представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не явились и не представили сведений подтверждающих, что Заказчиком ограничен допуск участников закупки, путем установления в Документации требования об отсутствии отрицательного заключения технического аудита.

Учитывая изложенное, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

Кроме того, в рамках рассмотрения Жалобы Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

5. 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.

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

5.1 Пунктом 1 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации Документации установлено требование:

«Поставщик/ Участник закупки:

- должен быть зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в установленном в Российской Федерации порядке (для резидентов Российской Федерации)

или

- должен быть зарегистрирован 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 (для нерезидентов Российской Федерации)».

Перечень документов, для подтверждения соответствия указанному требованию установлен в пункте 3.1 Блока 8 Документации, согласно которому, участнику необходимо в том числе представить следующие документы:

« для резидентов:

- Сведения о цепочке собственников, включая конечных бенефициаров, по установленной форме (для организаций с формой собственности «акционерное общество» (публичное или непубличное; ЗАО, ПАО, АО, если организация не внесла соответствующие изменения в Устав общества) необходимо дополнительно приложить заверенную печатью организации (при наличии) и подписью руководителя копию реестра акционеров (владеющих не менее чем 5% акций) от даты не позднее 1 (одного) месяца с момента подачи документов);

– Оригинал или заверенная печатью организации (при наличии) и подписью руководителя Поставщика/ Участника закупки копия Справки об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов или копия Справки о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам (по формам, установленным законодательством РФ). Дата выдачи справки не более 1 (одного) месяца от даты подачи документов;

Для нерезидентов:

Сведения о цепочке собственников, включая конечных бенефициаров по установленной форме».

Кроме того, согласно пункту 3 Блока 8 «Требования к

Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусмотрено, что участник должен представить (раскрыть) полную цепочку собственников, включая конечных бенефициаров.

Вместе с тем, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

5.2 Согласно пункту 10 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» установлено, что поставщик/Участник закупки – физическое лицо или руководитель, член коллегиального исполнительного органа, собственник юридического лица – Поставщика/Участника закупки не должен являться руководителем, членом коллегиального органа собственником организации-должника, имеющей перед ПАО «НК «Роснефть» и/или Обществом Группы непогашенную задолженность свыше 3 календарных месяцев до момента проведения проверки (при наличии вступившего в законную силу судебного решения о признании обязанности Поставщика/Участника закупки по уплате такой задолженности).

Вместе с тем, указанное требование не может быть применено в равной степени к участникам закупки, поскольку участник закупки, имеющий непогашенные задолженности с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком» и др.), может быть допущен к участию в закупке, в то время как участник, имеющий непогашенные задолженности с Заказчиком, подлежит отклонению.

Также, указанное требование не может быть применено в равной степени к разным участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть как значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту соответствующего участника.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования для прохождения аккредитации к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников закупки, поскольку несоответствие указанному требованию, не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

5.3 Пунктом 11 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» 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. У Участника закупки должны отсутствовать признаки корпоративного мошенничества и коррупционных действий.

Вместе с тем, ни Документация, ни Положение о закупке не определяют, что относится к признакам корпоративного мошенничества и коррупционных действий и каким образом служба безопасности Заказчика устанавливает данные признаки. Кроме того, уполномоченным на то органом, в соответствии с законодательством Российской Федерации, является исключительно правоохранительные орган.

5.4 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 рекомендациями Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной налоговой службы.

Пункт 12 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусматривает 20 подпунктов, совокупность которых дает основание Заказчику отказать участнику Запроса предложений в аккредитации, а как следствие отказать в участие в закупке, либо допустить к участию в Запросе предложений.

Согласно пункту 12 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации основанием для признания участника несоответствующим является то основание, что организация (резидент Российской Федерации, а также резидент государства – участника Содружества Независимых Государств (СНГ) набрала 5 и более баллов; организация (нерезидент Российской Федерации за исключением нерезидентов Российской Федерации, являющихся резидентами государств – участников СНГ) набрала 4 и более баллов.

При этом в Документации в пункте 12.2 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» 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, сам факт совмещения должностей не может являться основанием признания участника недобросовестным и для ограничения участников Закупки.

Кроме того, в пункте 12.2 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено, что у участника Закупки должен отсутствовать непродолжительный срок существования (не менее 2-х лет с момента регистрации организации Поставщика/ Участника закупки) (считаются 24 календарных месяца до момента осуществления проверки).

Вместе с тем, образование хозяйствующего субъекта и регистрация юридического лица или физического лица в качестве индивидуального предпринимателя менее чем за 2 года до момента осуществления проверки не свидетельствует о его неблагонадежности.

Кроме того, в рамках осуществления закупки Заказчик вправе в качестве критерия оценки для определения лучшего, установить критерий «Опыт», который позволит выявить победителем закупки участника в наибольшей мере соответствующего предмету закупки.

В пункте 12.5 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлены критерии оценки по основанию незначительная численность (среднесписочная численность работников за предшествующий проверке календарный год менее 10 человек или отсутствует кадровый состав), а именно: «численность персонала 5 и менее человек или отсутствие кадрового состава — «2», численность персонала от 6 до 10 человек — «1», численность персонала более 10 человек — «0».

Вместе с тем, наличие в штате организации определенного количество персонала не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств в рамках договора, кроме того, при выполнении услуг поставки в рамках исполнения договора, исполнитель вправе привлечь для надлежащего исполнения работ соответствующий квалифицированный персонал.

В пунктах 12.6, 12.7 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации Заказчиком дается оценка прибыли в отчетном и предыдущем отчетных периодах организации: «убыток и/или финансовый результат равен «0» - «1», отсутствие убытка и/или финансовый результат более «0» - «0».

Вместе с тем, отсутствие прибыли или убыток в отчетном или в двух отчетных периодах, а также наличие прибыли не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств в рамках договора и не может влиять на допуск участника Запроса предложений в закупочной процедуре.

Пунктом 12.8 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено, что у поставщика/участника закупки должны отсутствовать недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах). Информация о поставщике не должна содержаться в информационной базе, «Сведения о

юридических лицах, имеющих задолженность по уплате налогов (более 1000 рублей) и/или не представляющих налоговую отчетность более года»

Указанное требование о задолженности в размере 1000 рублей по налогам, сборам и пени не может быть применено в равной степени к разным участникам, так как указанная величина налоговой задолженности может быть как значимой или напротив ничтожной по отношению к годовому денежному обороту соответствующего участника.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования для прохождения аккредитации к участникам Запроса предложений ограничивает круг участников закупки, поскольку несоответствие указанному требованию, не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Пунктом 12.9 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено, что страна регистрации Поставщика/ Участника закупки не должна входить в список государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим и не предусматривающих раскрытие и представление информации при проведении финансовых операций.

Вместе с тем, 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.

Вместе с тем, действующим законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц не установлен запрет на участие в закупках лиц не зарегистрированных на территории Российской Федерации, на особых территориях, называемых офшорными зонами.

Таким образом, участие в закупке офшорных компаний не противоречит требованиям Закона о закупках.

Вместе с тем, 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.

Согласно пункту 12.11 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику

закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено обязательное требования к участникам закупку для прохождения аккредитации о предоставлении документов, подтверждающих фактическое местонахождение Поставщика/ Участника закупки. Вместе с тем, при отсутствие в анкете информация о фактическом месте нахождения Поставщика/ Участника закупки, при использовании абонентского ящика, а также когда фактический адрес является адресом массовой регистрации, при этом нет подтверждающих документов аренды или собственности участник закупки получает 1 балл, если имеется в анкете информация о фактическом месте нахождения Поставщика/ Участника закупки — 0.

Согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 17.10.2012 № АС-4-2/17710 заказчики при выборе контрагента вправе проверять в том чисел отсутствие информации о фактическом месте нахождения контрагента.

Вместе с тем, отсутствие в анкете участника Запроса предложений информация о фактическом месте нахождения поставщика/ участника закупки, использование абонентского ящика, а также в случае если фактический адрес является адресом массовой регистрации, при этом нет подтверждающих документов аренды или собственности, не свидетельствует о его неблагонадежности и не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки, кроме того, установление в Документации указанных требований для прохождения аккредитации ограничивает количество возможных участников закупки, поскольку возможность участия в закупке поставлена в зависимость от решений (действий) третьих лиц (арендодателя).

Кроме того, данное требование фактически дублирует требование о массовой регистрации юридического лица (пункт 12.3 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации) и добавляет баллы юридическому лицу, которое имеет адрес массовой регистрации юридических лиц, что может привести к не прохождению аккредитации, а как следствие, отклонению заявки на участие в Запросе предложений.

Кроме того, в пунктах 12.13, 12.14 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлены требования об отсутствии исполнительных производств в отношении поставщика/ участника, а также непогашенной задолженности.

Таким образом, установление указанных требований в качестве обязательного минимального требования для аккредитации участников Запроса предложений ограничивает круг участников Запроса предложений.

Согласно пункту 12.15 Блока 8 «Требования к Поставщику/Участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации установлено, что в

случае, если Поставщик/ Участник закупки не сдает финансовую отчетность в органы государственной статистики (сдал менее одного раза за последние 24 календарных месяца до момента осуществления проверки) — «1», сдает финансовую отчетность в органы государственной статистики (сдал один и более раз за последние 24 календарных месяца до момента осуществления проверки) — «0».

Согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 17.10.2012 № АС-4-2/17710, в случае представления налоговой отчетности контрагентами ее достоверность, а также реальность осуществления ими финансово-хозяйственной деятельности можно подтвердить только после проведения выездной налоговой проверки. В этой связи сведения налогового органа о представлении вашим контрагентом налоговой декларации, в том числе не "нулевой", не являются подтверждением его благонадежности.

Таким образом, установление указанных требований в качестве обязательного минимального требования для аккредитации участников Запроса предложений не свидетельствует о его неблагонадежности и не подтверждает невозможность участника Запроса предложений исполнять обязательства по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований для прохождения аккредитации 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.

6. 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.

6.1 В соответствии с пунктом 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, представление информации о цепочке собственников участника не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору заключаемому по результатам закупки.

Кроме того, Проектом договора Документации также предусмотрено представление цепочки собственников по форме предусмотренной Приложением 8 Проекта договора.

6.2 Пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в

Документации должны быть установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 3.8.2 Блока 3 Документации предусмотрено, что Организатор закупки отклоняет заявки, содержащие недостоверные сведения и/или недействительные документы. Организатор закупки вправе установить иные критерии отбора заявок в пункте 19 Информационной карты. Подход к отклонению заявок применяется единый в отношении всех Участников закупки.

Согласно пункту 19 Информационной карты Блока 2 Документации установлены критерии отбора заявок участников закупки, в том числе соответствие заявки по составу и/или оформлению (кроме правильности оформления конверта) предъявленным требованиям, в том числе по объему и содержанию представляемых документов, а также по подписанию уполномоченным лицом.

Блоком 4 «Образцы форм документов» Документации установлена форма 5 «Справка о кадровых ресурсах» (далее - Формы).

Согласно пункту 1 «Инструкции по заполнению» приведенной в Формах: «Форма включается в квалификационную часть заявки. В случае если после наименования данной формы указано: «Форма не используется», то она не заполняется и не включается в состав заявки».

Вместе с тем, в Документации не предусмотрено требований к участникам о наличии кадровых ресурсов.

6.3 Пунктом 3.3.1 Блока 2 Документации установлено, что участник закупки в технической части заявки на участие в Запросе предложений должен представить подтверждение соответствия продукции в том числе следующему требованию: наличие акта анализа состояния производства (на каждую заявленную производственную площадку), проведенного сертификационным органом.

Соответствие данному требованию подтверждается копией акта анализа состояния производства (на каждую заявленную производственную площадку), проведенного сертификационным органом.

Кроме того, согласно пункту 19 информационной карты Документации, установлены критерии отбора заявок участников закупки, согласно которым предлагаемая продукция должна соответствовать предъявляемым требованиям Документации, а также техническая часть заявки участника Запроса предложений по составу, содержанию должна соответствовать требованию технического задания и условиям договора к оказываемым услугам/выполняемым работам/поставляемым товарам.

Вместе с тем, наличие указанного документа не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, а также не влияет на исполнение обязательств по договору.

Кроме того, установление дополнительного требования в качестве обязательного, а также отклонение заявки в случае несоответствия данному

требованию ограничивает количество участников закупки.

6.4 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 Аукционе 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 Аукциона.

Кроме того, в Положении 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 допускать представителей Заказчика на территорию своей организации, а отказ в таком допуске не является подтверждением предоставления участником в составе заявки документов, содержащих недостоверную информацию.

Учитывая изложенное, 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.

7. В соответствии с пунктом 5 части 9, пунктом 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках в извещении, документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота).

Согласно Извещению начальная максимальная цена лота составляет 1 468 498 584,81 рублей.

В соответствии с пунктом 20 Блока 2 Документации победитель закупки определяется по минимальной цене каждой номенклатурной позиции.

Пунктом 3.9.4 Блока 3 Документации предусмотрено, что при заключении договора формирование цен за единицу товара, расценок за единицу объема работ (услуг) будет осуществляться путем указания цен из

поданного коммерческого предложения.

Согласно пункту 3.3.1 Блока 3 Документации участник закупки должен представить в составе технической части заявки Техническое предложение по Форме 8 (Блок 4 «Образцы форм документов») Документации, согласно которому участнику закупки необходимо указать стоимость каждой номенклатурной позиции, при этом, по каждой номенклатурной позиции будет заключен отдельный договор.

Вместе с тем Заказчиком установлена начальная максимальная цена закупки на весь объем закупаемого товара, при этом в Документации отсутствует начальная максимальная цена каждой единицы товара либо номенклатурной позиции, что не позволяет участникам закупки сформировать ценовое предложение надлежащим образом.

Кроме того, согласно пункту 3.8.2 Информационной карты Документации, запрет на недопустимость превышения стоимости заявки Участника закупки установленной в извещении начальной максимальной цены не установлен, иными словами, участник закупки предлагает вольно-определенное ценовое предложение.

Учитывая изложенное, Заказчиком надлежащим образом не установлены начальная максимальная цена Запроса предложений, начальные максимальные цены номенклатурных позиций, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3, пункта 5 части 9, пункта 5 части 10 статьи 4 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

8. В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

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

Как указывалось выше, в пункте 10 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 начала и 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 о закупке.

Таким образом, в Документации Заказчиком не установлены конкретные

даты представления разъяснений положений Документации участникам закупки, что нарушает пункт 10 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.

Вместе с тем, выявленные нарушения не повлияли на результаты закупки, так как согласно протоколу рассмотрения заявок от 20.04.2017 № ЦЗК-127-17_301 по выявленным нарушениям заявки не подлежали отклонению.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Яхтинг» от б/д б/н на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на закупку зимний и летний спецобувь (2017-2019гг.) (извещение № 31704707116) обоснованной в части установления требований для прохождения аккредитации, требований к участникам закупки на допуск о наличии опыта поставки, а также об отсутствии у участника закупки судебных разбирательств с Заказчиком или его дочерних обществ.

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

3. Не выдавать обязательное к исполнению предписание направленное на устранении выявленных нарушений, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты закупок.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.06.2017 № 223ФЗ-520/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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