

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-970/17

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Нормдокс» 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»

21.11.2017

Москва

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

при участии представителей:<...>

рассмотрев жалобу ООО «Нормдокс» от 07.11.2017 № 77/2017, направленное письмом Московского УФАС России от 10.11.2017 № ИШ/57765/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на предоставление удаленного доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов, а также ресурсу «eIFRS Professional Online Subscription» (извещение № 31705566622), 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 «Нормдокс» (далее - Заявитель) от 07.11.2017 № 77/2017, направленное письмом Московского УФАС России от 10.11.2017 № ИШ/57765/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на предоставление удаленного доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов, а также ресурсу «eIFRS Professional Online Subscription» (извещение № 31705566622) (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 цен 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.

27.09.2017 в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Запроса цен (далее – Извещение, Документация).

Согласно Извещению:

дата и время окончания подачи заявок — 12.10.2017;

дата и время рассмотрения заявок— 12.01.2018;

дата и время подведения итогов – 12.01.2018;

начальная максимальная цена договора составляет 8 850 800, 00 рублей.

Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком при проведении Запроса цен нарушены положения Закона о закупках, а именно:

1. Заказчиком неправомерно установлено избыточное требование в Документации о наличии у участника закупки документов, подтверждающих право предоставлять доступ к электронным библиотекам международных стандартов на территории Российской Федерации;

2. Заказчиком надлежащим образом не установлена дата окончания предоставления участникам закупочной процедуры разъяснений положений Документации;

3. Документация не содержит указание на место и дату рассмотрения предложений участников закупки, а также подведения итогов Запроса цен.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и указали, что при проведении Запроса цен Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Рассмотрев представленные материалы и выслушав пояснения представителей 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 неправомерно установлено избыточное требование в Документации о наличии у участника закупки

документов, подтверждающих право предоставлять доступ к электронным библиотекам международных стандартов на территории Российской Федерации.

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 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 Блока 2 Документации установлено, что участник закупки должен обладать разрешениями (лицензиями, свидетельствами о допуске на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг (иметь допуски к отдельным видам товаров, работ, услуг), выданные уполномоченными саморегулируемыми организациями) в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации или применимым правом, в том числе о наличие прав доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов и прав использования/распространения электронных копий международных и зарубежных стандартов. Соответствие указанному требованию подтверждается документами, позволяющий предоставлять доступ к электронным библиотекам международных стандартов, указанных в приложении 1 к проекту договора, на территории Российской Федерации (договор представительской деятельности, лицензионное соглашение, пользовательское соглашение и пр.)

Установление вышеуказанных требования к участникам на момент подачи заявки ограничивает количество участников закупки, поскольку ограничивает возможность участия в закупке организаций, не обладающих на момент подачи заявки договором представительской деятельности, лицензионным соглашением, пользовательским соглашением.

Также в отсутствие обязанности правообладателя электронных библиотек международных и зарубежных стандартов 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, что также ограничивает количество участников закупки.

Вместе с тем, указанные документы могут быть получены потенциальным победителем на момент заключения договора.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что вышеуказанные действия Заказчика, выразившиеся в установлении неправомерного требования в Документации к участникам закупки о наличии прав доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов и прав использования/распространения электронных копий международных и зарубежных стандартов противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пунктом 3.2.2 Положения о закупках и нарушают часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

2. Из Жалобы Заявителя следует, что Заказчиком надлежащим образом не установлена дата окончания предоставления участникам закупочной процедуры разъяснений положений Документации.

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 надлежащим образом 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.

3. Согласно Жалобе Заявителя, Документация не содержит указание на место и дату рассмотрения приложения участников закупки, а также подведения итогов Запроса цен.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик руководствуется, в том числе принципом информационной открытости.

Аналогичный принцип установлен пунктом 3.2.1 Положения о закупке.

В соответствии пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках извещение должно содержать сведения о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что Документация должна содержать информацию о месте и дате рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки.

Аналогичное требование предусмотрено требованием абзаца «з» пункта 10.4.1 Положения о закупке.

Согласно пунктам 21, 23 Извещения рассмотрение заявок участников закупочной процедуры, а также подведения итогов Запроса цен осуществляется Заказчиком не позднее 12.01.2018 г. 16:45.

Кроме того, представители Заказчика также пояснили, что информация о рассмотрении заявок участников закупочной процедуры, а также подведения итогов Запроса цен размещена в ЕИС и содержится во вкладке «Общая информация о закупке».

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил иной информации, сведений, подтверждающих обоснованность своего довода Жалобы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что Заказчиком в Документации установлена дата рассмотрения предложений участников закупки, а также подведения итогов в соответствии требованиями Закона о закупках, Положения о закупке.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего подтверждения.

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

4. 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.

4.1 В соответствии с абзацем «б» пункта 3.2.2 Блока 3 Документации участник закупки при подготовке квалификационной части заявки

дополнительно должен представить, в том числе информацию о собственниках (акционерах) организации участника закупки с указанием всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных) по форме 2 (Блок 4 «Образцы форм документов»).

Вместе с тем, 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.

4.2 Пунктом 3 Блока 2 Документации установлено, что участник закупки должен обладать положительным и достаточным опытом оказания услуг (не менее 3-х договоров), аналогичных предмету закупки, за период 2013-2017 гг. Предметом, аналогичным закупке, понимается оказание информационных услуг по предоставлению удаленного доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов и прав использования электронных копий международных и зарубежных стандартов. Участник в подтверждение указанному требованию должен представить сведения об опыте выполнения аналогичных договоров по форме 3 Блока 4 Документации; Копии страниц договоров, указанных в форме 3 Блока 4 Документации «Сведения об опыте выполнения аналогичных договоров», с указанием предмета проекта/договора, перечнем работ/ услуг, оказанных в рамках реализации данного проекта/договора; акты выполненных работ/оказанных услуг по проектам/договорам, указанным в форме 3 Блока 4. (без указания коммерческих условий).

Вместе с тем, учитывая природу договора оказания услуг, отсутствие у участника Запроса цен опыта оказания услуг по предмету закупки и документов в соответствии с пунктом 3 Блока 2 Документации не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса цен.

4.3 Пунктом 3 Блока 2 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, исковые требования по которым были удовлетворены, а также случаев расторжения ПАО «НК «Роснефть» или Обществами Группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора.

Вместе с тем, указанное требование не может быть признано равноправным, поскольку участники, имеющие судебные разбирательства с ПАО «НК «Роснефть» или Обществом Группы, так и с иным хозяйствующим субъектом (например ОАО «РЖД» ПАО «Газпром», ПАО «Ростелеком») не может быть применено в равной степени к двум участникам, так как один из

участников подлежит отклонению, а другой к допуску к участию в закупке, при этом имея судебные разбирательства с иными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, установление указанного требования в качестве обязательного требования к участникам Запроса 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.

4.4 В соответствии с пунктом 3.8.2 Блока 3 Документации Организатор закупки вправе при рассмотрении исправлять выявленные в заявке арифметические ошибки и запрашивать исправленные документы. При этом при наличии разночтений между суммой, указанной словами, и суммой, указанной цифрами, преимущество имеет сумма, указанная словами; при наличии разночтений между ценой, указанной в заявке, и ценой, получаемой путем суммирования итоговых сумм по каждой строке, преимущество имеет итоговая цена, указанная в заявке; при несоответствии итогов умножения единичной цены на количество исправление арифметической ошибки производится исходя из преимущества общей итоговой цены, указанной в заявке. Исправление иных ошибок не допускается.

Вместе с тем, возможность участия в закупке с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика. Также, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию и осуществлять исправления выявленных в заявке арифметических ошибок может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса цен.

Кроме того, в Положении о закупке и Документации не установлен порядок исправления выявленных в заявке арифметических ошибок, что ставит возможность исправления выявленных в заявке арифметических ошибок в отношении конкретного участника в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

4.5 Согласно пункту 3.2.1 Блока 3 Документации участники закупки, претендующие на заключение договора с Заказчиком, должны удовлетворять минимальным требованиям, указанным в Блоке 8 Документации (пройти аккредитацию).

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

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 Правоохранительный орган.

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

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

Установление вышеуказанных требований не соответствует пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает требования части 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Нормдокс» от 07.11.2017 № 77/2017, направленную письмом Московского УФАС России от 10.11.2017 № ИШ/57765/17-1, на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на предоставление удаленного доступа к электронным библиотекам международных и зарубежных стандартов, а также ресурсу «eIFRS Professional Online Subscription» (извещение № 31705566622) обоснованной в части неправомерно установленного избыточного требования в Документации о наличии у участника закупки документов подтверждающих право предоставлять доступ к электронным библиотекам международных стандартов на территории Российской Федерации, а также надлежащим образом не установленной даты окончания предоставления участникам закупочной процедуры разъяснений положений Документации.

2. Признать в действиях заказчика ПАО «Нефтяная компания «Роснефть» нарушение 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. 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 21.11.2017 № 223ФЗ-970/17 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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