

ПАО «НК «Роснефть»

Софийская наб., д. 26/1,
Москва, 117997

ООО «МЦ УОП»

Мира ул., д. 8П,
г. Нижневартовск, 628616

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-128/19

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»

05.02.2019

Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

<...>

при участии представителей:

<...>

рассмотрев жалобу ООО «МЦ УОП» от 01.02.2019 № 016/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обращению с нефтесодержащими отходами, накопленными на Анастасиевско-Троицком месторождении (нефтешламовые амбары № 1-5, УППНиВ «Троицкий») (извещение № 31806720623), 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 01.02.2019 № 016/нв на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обращению с нефтесодержащими отходами, накопленными на Анастасиевско-Троицком месторождении (нефтешламовые амбары № 1-5, УППНиВ «Троицкий») (извещение № 31806720623) (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, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещениями об осуществлении закупок, документацией о закупках, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение о проведении Запроса предложений, закупочная документация (далее — Извещения, Документации) размещена в единой информационной системе в сфере закупки (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) 16.07.2018;

2. Дата окончания подачи заявок — 13.08.2018;

3. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов Запросе предложений — 30.01.2019;

4. Начальная (максимальная) цена договора — 290 507 558,70 рублей;

5. На участие в Запросе предложений подано 7 заявок, 4 из которых признаны соответствующими требованиям Документации.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы Заявителя следует, что при проведении Запроса предложений Заказчиком нарушены законные права и интересы Заявителя, а

именно:

- 1) Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке;
- 2) Протокол подведения итогов не содержит оснований для отказа в допуске участнику закупки;
- 3) Заказчиком неправомерно проведены переговоры с участниками закупки.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса предложений Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

1. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно принято решение об отказе Заявителю в допуске к участию в закупке.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок, поданных на участие в Запросе предложений от 30.01.2019 № ЗК(НПРиУ)-03-19-12, Заявителю отказано в допуске на основании подпунктов а, б, е пункта 10.5.6.2 Положения о закупках, пункта 2 (3.2.1) Блока 2, пункта 5 (3.2.4) Блока 2, пункта 3 (3.2.2) Блока 2, пункта 19 (3.8.2) Блока 2 Документации о закупке.

В соответствии с пунктом 3.2.4 Блока 3 Документации коллективный участник закупки при подготовке квалификационной части заявки должен представить оригинал, либо заверенную лидером коллективного Участника

закупки копию соглашения, соответствующую требованиям пункта 10.5.2.9 Положения о закупке, из которого следуют права лидера на подачу заявки от имени коллективного Участника закупки, участие в переговорах, переторжке и заключение от имени коллективного Участника закупки Договора по итогам процедуры закупки.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, заявку Заявителя и пояснил, что в составе заявки Заявителем представлено соглашение о совместной деятельности ООО «МЦ УОП» и ООО «Чистая планета» от 10.08.2018 (далее — Соглашение).

Согласно пункту 9 Соглашения между ООО «МЦ УОП» и ООО «Чистая планета» осуществление всех действий по закупке от имени простого товарищества должно осуществляться от имени ООО «Чистая планета» (Участник № 1).

Вместе с тем, заявка Заявителя подана от ООО «МЦ УОП».

На основании изложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что заявка на участие в Запросе предложений подана лицом, не имеющим права выступать от имени и в интересах коллективного участника.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы, протокол подведения итогов не содержит оснований для отказа в допуске участнику закупки.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 5 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках, протокол, составленный по итогам конкурентной закупки, должен содержать сведения о результатах рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение.

Согласно пункту 11.3.10 Положения о закупках, после размещения информации об итогах рассмотрения заявок любой участник закупки вправе направить Заказчику письменный запрос о разъяснении причин отказа ему в допуске к дальнейшему участию в закупке либо запрос о разъяснении

результатов оценки, но только относительно его собственной заявки. Запрос может быть направлен в сроки, установленные в документации о закупке.

Протокол рассмотрения и оценки заявок, поданных на участие в Запросе предложений от 30.01.2019 № ЗК(НПРиУ)-03-19-12, содержит основания для отказа в допуске участников закупки с указанием ссылок на положения Документации, которым не соответствует заявка Заявителя.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

3. Согласно доводу Жалобы, Заказчиком неправомерно проведены переговоры с участниками Закупки, не прошедшими отбор.

В соответствии с пунктом 11.3.6.1 Положения о закупке переговоры могут проводиться в любой момент процедуры закупки после вскрытия заявок, а в случае проведения процедуры закупки с последовательной подачей частей заявок — в любой момент после вскрытия первых поданных частей заявок.

Согласно протоколу об утверждении условий проведения переговоров и продления сроков отдельных стадий закупки от 12.10.2018 № ЗК(НПРиУ)-87-18-з-07 все участники закупки были приглашены к процедуре переторжки, в том числе, Заявитель.

Вместе с тем, представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

При этом, предметом обжалования являются, согласно Жалобе Заявителя, действия Заказчика, выразившиеся, в неправомерном отказе Заявителю в допуске к участию в закупке, а также установлении в Документации требований, противоречащих Закону о закупках, что является основанием обращения в ФАС России, закрепленным в пункте 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, в соответствии с которым антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением Закона о закупках.

На основании изложенного, Комиссией ФАС России выявлены следующие нарушения.

4. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 3.2.2 Положения о закупке.

Подпункт 2 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации содержит требование к участникам закупки о наличии у участника закупки прав на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки. Основание — глава 77 часть IV Гражданского кодекса Российской Федерации. Подтверждается документами, подтверждающими право на использование участником закупки технологии обращения с отходами, планируемой к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки (согласно ст.1550 гл.77 ч. IV Гражданского кодекса Российской Федерации), а также заверенной руководителем предприятия выпиской из проекта технической документации на технологию, содержащую описание условий использования и порядка проведения работ.

Согласно статье 1550 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено данным кодексом или другим законом, лицо, обладающее правом на технологию, может по своему усмотрению распоряжаться этим правом путем передачи его полностью или частично другим лицам по договору или по иной сделке, в том числе по договору об отчуждении этого права, по лицензионному договору либо по иному договору, содержащему элементы договора об отчуждении права или лицензионного договора.

С учетом изложенного, на момент подачи заявки на участие в Запросе предложений участник закупки может не обладать правом на технологию обращения с отходами, планируемую к использованию в рамках выполнения работ, являющихся предметом закупки. При этом, вышеуказанный документ будет необходим в период выполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки, на основании чего соответствующее право участника закупки на технологию обращения с отходами может быть получено участником закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Таким образом, Заказчиком в Документации неправомерно установлено требование, ограничивающее участников закупки, о представлении в составе заявки документов, подтверждающих наличие права на использование участником закупки технологии/технической документации по утилизации отходов бурения, что противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Подпунктом 3 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки полученного в установленном законом порядке положительного заключения

государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, в случае использования при обращении с отходами новой технологии/техники /вещества. Основание - пункт 5 статьи 11 Федерального закона от 23.11.1995 № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений копию положительного заключения государственной экологической экспертизы (в том числе приказа об утверждении заключения) на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ или копию письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проект технической документации не является объектом государственной экологической экспертизы.

Подпунктом 5 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки, полученного в установленном законом порядке положительного заключения государственной экологической экспертизы на проектную документацию объекта обезвреживания/ размещения отходов. В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки на участие в Запросе предложений копию положительного заключения государственной экологической экспертизы (в том числе приказа об утверждении заключения) на проектную документацию объекта обезвреживания/ размещения отходов или копию письма уполномоченного органа исполнительной власти в области экологической экспертизы о том, что проектная документация не является объектом государственной экологической экспертизы.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о включении объекта размещения отходов в государственный реестр объектов размещения отходов. В подтверждение соответствия указанному требованию, участник в составе заявки представляет письмо за подписью руководителя на бланке организации о включении объекта размещения отходов в государственный реестр объектов размещения отходов (ГРОРО) с указанием номера объекта размещения отходов в ГРОРО и реквизитов правового акта Росприроднадзора о включении объекта размещения отходов в ГРОРО.

Вместе с тем, установление требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительных заключений государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, а также требование о предоставлении

письма о включении объекта размещения отходов в государственный реестр объектов размещения отходов, является неправомерным и ограничивает количество участников закупки, так как обременяет участников Запроса предложений заблаговременно получить указанное заключение на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, а также правовой акт Росприроднадзора, которые будут использоваться в месте осуществления работ, установленном в Документации.

При этом, вышеуказанные документы если и будут необходимы, то исключительно в период оказания услуг, выполняемых по договору, заключаемому по результатам закупки, и могут быть получены участником закупки в установленном законом порядке в случае победы в Запросе предложений.

На основании вышеизложенного, требования о предоставлении в составе заявки участника закупки положительных заключений государственной экологической экспертизы на проект технической документации новой технологии/техники/вещества, предусматривающий их использование в планируемом месте осуществления работ, а также требование о включении объекта размещения отходов в государственный реестр объектов размещения отходов являются излишними, а также противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

6. Согласно подпункту 7 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации участник закупки должен иметь в наличии технические условия (далее — ТУ) на получаемую в результате утилизации отходов продукцию, определяющих требования к производству продукции, содержащих описание методов контроля. Для подтверждения соответствия указанному требованию Документации участник в составе заявки на участие в Запросе предложений должен предоставить копии ТУ на продукцию, получаемую в результате утилизации отходов, а также копию документа, подтверждающего права участника закупки на использование ТУ.

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.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что установление вышеуказанного положения Документации противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

7. В соответствии с подпунктом 8 пункта 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации в случае утилизации отходов участнику закупки необходимо представить в составе заявки на участие в Запросе предложений техническое свидетельство, подтверждающее пригодность продукции для применения (для продукции, применяемой в строительстве). Основание - Приказ Госстроя от 16.04.2013 № 129/ГС, приказ Минрегиона РФ от 24.12.2008 № 292 (далее — Приказ).

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 подтверждение 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 в соответствии с проектом договора Документации 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 изготовление новой продукции.

Кроме того, Заказчиком в проекте договора не установлено требование, согласно которому, полученные отходы в результате выполнения работ будут использованы для строительства.

Таким образом, действия Заказчика, неправомечно установившего в Документации вышеуказанные требования противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке и нарушают положения пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит

признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. Пунктом 3.2.2 Блока 2 Информационной карты Документации установлено требование о наличии у участника закупки:

опыта выполнения работ, аналогичных предмету закупки в соответствующем объеме. Под работами, аналогичными предмету закупки, по обращению с нефтесодержащими отходами (нефтешламы, нефтезагрязненный грунт), включая сбор, транспортирование, утилизацию или обезвреживание с последующим размещением или утилизацией нефтесодержащих отходов.;

на праве собственности или ином законном праве (аренда, лизинг, договор оказания услуг) техники и/или оборудования, предназначенного для выполнения работ, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с предметом закупки, а также объекта обезвреживания/ утилизации/ размещения отходов конкретных видов;

работников (штатных или привлеченных на договорной основе), имеющих профессиональное обучение или дополнительное профессиональное образование, подтвержденное документами о квалификации в соответствии с законодательством об образовании на право работы с отходами, в количестве, необходимом для выполнения работ в соответствии с предметом закупки.

Вместе с тем, отсутствие у участника закупки фактов выполнения работ, оказания услуг по предмету закупки не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Также, отсутствие у участника закупки на момент подачи заявки указанных материально-технических и кадровых ресурсов, а также подтверждающих документов, не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений, поскольку такие материально-технические и кадровые ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки, в случае признания такого участника победителем закупки, а, напротив, налагает дополнительные финансовые обязательства на участника закупки для целей принятия участия в Запросе предложений.

Учитывая изложенное, установление вышеуказанных требований в качестве обязательных требований к участникам Запроса предложений противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2. Положения о закупке и нарушает положение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

9. Пунктом 3.2.3 Блока 2 Информационной карты Документации к участникам Запроса предложений 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 предложений ограничивает круг участников Запроса предложений, 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 положение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

10. Пунктом 3.2.3 Блока 2 Информационной карты Документации установлено: допускается привлечение субподрядчика для выполнения работ по рекультивации земель (доля субподрядчика не более 8 % от общей стоимости договора).

Субподрядчики (соисполнители) должны соответствовать следующим квалификационным требованиям, и представить подтверждающие документы в составе квалификационной части заявки:

– Наличие у участника закупки работников (штатных или привлеченных на договорной основе), обладающих опытом выполнения работ, аналогичных предмету закупки, в количестве, необходимом для выполнения указанных работ;

– Наличие у участника закупки на праве собственности или ином законном праве (аренда, лизинг, договор оказания услуг) оборудования, предназначенного для рекультивации, в количестве, необходимом для выполнения работ, являющихся предметом закупки;

– Отсутствие 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 Обществом группы в одностороннем порядке договора в связи с существенными нарушениями договора»;

– Обязательство на период выполнения работ заключить договор (-ы) добровольного страхования работников от несчастных случаев со страховой суммой не менее 400 тыс. рублей, с включением в договор рисков смерти в результате несчастного случая; постоянной (полной) утраты трудоспособности в результате несчастного случая с установлением I, II, III групп инвалидности.

Вместе с тем, в соответствии с положениями Закона о закупках, заказчик вправе установить требования исключительно к участникам закупки. Таким образом, требования к субподрядным организациям устанавливаются исполнителем по договору самостоятельно в соответствующем договоре, заключаемом между исполнителем и соисполнителем, и не могут быть установлены Заказчиком в Документации.

Также, ограничение возможности привлечения субподрядных организаций/соисполнителей по договору, заключаемому по результатам закупки, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору, что ограничивает количество участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в установлении в Документации требований к субподрядным организациям, а также запрета на привлечение субподрядчиков/соисполнителей на виды работ, не указанные в соответствующем пункте Документации, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункту 3.2.2 Положения о закупке, что нарушает положение пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена часть 7 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, указанное нарушение не повлияло на результат проведения Запроса предложений, поскольку по указанному основанию заявки не отклонялись.

11. 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, в случае если участником Запроса предложений, с которым принято решение заключить договор, или его совладельцем является акционерное общество, акции которого свободно торгуются на рынке ценных бумаг, предоставление актуальных сведений в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и о составе исполнительных органов, с подтверждением соответствующих документов, не представляется возможным, поскольку присутствует вероятность непредсказуемых изменений держателей акций.

Кроме того, представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, до заключения договора по итогам проведения закупки не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего вышеуказанное требование в качестве обязательного требования к участникам Запроса предложений, противоречат 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.

12. 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 3 Документации победитель закупки должен осуществлять взаиморасчеты с использованием счетов, обслуживаемых АО «ВБРР».

Кроме того, согласно разделу 4.22 Договора, подрядчик обязуется включить условие об осуществлении расчетов с использованием счетов, открытых в АО «ВБРР», в договоры со всеми субподрядчиками, привлекаемыми подрядчиком для исполнения обязательств по договору, а также обеспечить включение такого условия в договоры между субподрядчиками всех уровней.

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 предложений открыть счет в указанном в Документации Заказчиком банке.

Учитывая изложенное, установление в Документации указанного требования ограничивает количество участников Запроса предложений, 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.

13. 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 Запросе предложений с учетом указанного положения Документации зависит от волеизъявления Заказчика.

Кроме того, применение Заказчиком права запрашивать дополнительно информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Запроса предложений.

Таким образом, 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.

14. В соответствии с пунктом 11 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе, форма, порядок, дата и время окончания срока предоставления участникам такой 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 11 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 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.

Таким образом, в Документации Заказчиком, не установлены конкретные даты представления разъяснений положения Документации участникам закупки, что нарушает пункт 11 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.

15. Согласно пункту 3.2.2 Информационной карты Документации, требования к квалификации участников закупки установлены в разделе «Руководство по оценке ofert» Документации.

Пункт 2 раздела «Руководство по оценке ofert», содержит требование к участникам закупки о соответствии участников закупки минимальным требованиям, предъявляемых Заказчиком к участникам закупки, в том числе, в рамках соблюдения принципа «должной осмотрительности». В подтверждение соответствия указанному требованию участник закупки должен представить в составе заявки документы, необходимые для подтверждения соответствия участника/поставщика минимальным требованиям, установленных Заказчиком, для прохождения аккредитации.

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

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 требованиями Министерства финансов Российской Федерации и Федеральной налоговой службы.

Вместе с тем, ни Документация, ни Положение о закупке не определяют, что понимается под «проявлением должной осмотрительности», и, каким образом Заказчик будет осуществлять вышеуказанную проверку.

Пункт 6 Блока 8 «Требования к поставщику/участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусматривает такое требование к участнику, как отсутствие фактов предоставления поставщиком/участником закупки недостоверных документов, подтверждающие его соответствие установленным квалификационным требованиям в рамках закупочных процедур и квалификации по видам продукции.

Пункт 8 Блока 8 «Требования к поставщику/участнику закупки для прохождения аккредитации» Документации предусматривает такое требование к участнику, как отсутствие вступившего в законную силу судебного решения о наказании в виде лишения права заниматься определенной деятельностью, которая связана с поставкой товаров, выполнением работ, оказанием услуг, и об административном наказании в виде дисквалификации (за исключением лица, в

отношении которого срок такого наказания истек) в отношении:

- физического лица – собственника, включая конечных бенефициаров, имеющих право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставной или складочный капитал вклады, доли Поставщика / Участника закупки;

- единоличного исполнительного органа (генеральный директор, директор, президент и т.п.) Поставщика/Участника закупки;

- индивидуального предпринимателя

Вместе с тем, установление указанных требований 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.

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлены указанные требования в Документации, 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 Закона о закупках.

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

Согласно пункту 11 Блока 8 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.

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 законодательством Российской Федерации, является исключительно Правохранительный 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 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.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России установлены иные не являющиеся предметом обжалования нарушения Закона о закупках, в связи с чем принимает решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МЦ УОП» (ИНН: 6731079790, ОГРН: 1106731001849) от 01.02.2019 на действия (бездействие) заказчика ПАО «НК «Роснефть» (ИНН: 7706107510, ОГРН: 1027700043502) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обращению с нефтесодержащими отходами, накопленными на Анастасиевско-Троицком месторождении (нефтешламовые амбары № 1-5, УППНиВ «Троицкий») (извещение № 31806720623) необоснованной.

2. Признать в действиях ПАО «НК «Роснефть» нарушения части 1 статьи 2, пунктов 2, 9, 11 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ПАО «НК «Роснефть» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 05.02.2019 № 223ФЗ-128/19.

4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 05.02.2019 № 223ФЗ-128/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

