

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-1181/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «ЭнергоГаз Альянс» 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»

27.12.2019

Москва

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

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоГаз Альянс» от 06.12.2019 № 23 на действия (бездействие) заказчика ПАО АНК «Башнефть» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запорной арматуры для установки Гидрокрекинга (извещение № 31908128810), 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 «ЭнергоГаз Альянс» (далее – Заявитель) от 06.12.2019 № 23 на действия (бездействие) заказчика ПАО АНК «Башнефть» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запорной арматуры для установки Гидрокрекинга (извещение № 31908128810) (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 (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) – 24.07.2019;

2. Дата окончания подачи заявок — 27.08.2019;
3. Дата рассмотрения заявок и подведения итогов Запросе предложений — 30.01.2020;
4. Начальная (максимальная) цена договора — 475 679 745, 07 рублей;
5. На участие в Запросе предложений подано 46 заявок, из них 9 заявок 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 принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений;
2. Заказчиком в Документации неправомерно установлены ненадлежащие требования к участникам Запроса предложений.

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 принято неправомерное решение об отказе Заявителю в допуске к участию в Запросе предложений.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с пунктом 3.16.3 блока 3 Документации в ходе отбора заявок организатор закупки проверяет соответствие заявок участников закупки каждому из требований, установленных в извещении, документации о закупке и принимает решение о допуске либо об отказе в допуске каждой заявки Участника закупки к дальнейшему участию в процедуре закупки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 03.12.2019 № ЗК-БН-83-19 (далее – Протокол) Заявителю отказано в допуске к участию в Запросе предложений, ввиду отсутствия опыта поставки товара по предмету закупки (пункт 3.2.3 информационной карты Документации).

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Пунктом 3.2.3 информационной карты Документации установлено, что участник закупки должен обладать опытом поставки товара по предмету закупки (Задвижки/клапана запорные/клапана обратные/узел смешения - incoloy 825) в адрес юридических лиц (предприятий), эксплуатирующих установки Гидрокрекинга на территории РФ для использования (эксплуатации) такого товара непосредственно на установках Гидрокрекинга РФ за период последние 10 лет, предшествующих дате размещения извещения о закупке.

В подтверждение соответствия указанному требованию участник в составе заявки должен представить сведения об опыте поставки товара по лоту, указанному в описании предмета закупки, на который участником подается заявка (отсечные клапаны) по форме приложения «В» (Референс-лист).

Вместе с тем, согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации, содержанием договора поставки является обязанность поставщика доставить соответствующий товар в установленный таким договором срок Заказчику.

Кроме того, поставщик может не являться производителем товара по предмету Запроса предложений, при этом ранее осуществлять поставки соответствующих предмету закупки товаров надлежащим образом в соответствии с требованиями договора поставки.

Учитывая природу договора поставки, отсутствие у данного поставщика фактов поставки товара по предмету закупки, а также подтверждающих документов, указанных в Документации, не является подтверждением невозможности надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам Запроса предложений.

Таким образом, действия Заказчика, установившего вышеуказанное

положение в Документации, и, как следствие, отклонившего заявку Заявителя по указанному основанию, ограничивают количество участников закупки и нарушают часть 6 статьи 3, пункт 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках, что содержит признаки составов административных правонарушений, ответственность за совершение которых предусмотрена частями 7, 8 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком в Документации неправомерно установлены ненадлежащие требования к участникам Запроса предложений.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

В соответствии с информацией, размещенной в ЕИС дата и время окончания срока подачи заявок на участие в Запросе предложений – 27.08.2019 в 10:00. Вместе с тем, Жалоба направлена Заявителем в Башкортостанское УФАС России 24.12.2019, то есть после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, довод Заявителя на положения Документации не подлежат рассмотрению Комиссией ФАС России.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято 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 «ЭнергоГаз Альянс» (ИНН: 7702733026, ОГРН: 1107746435928) от 06.12.2019 № 23 на действия (бездействие) заказчика ПАО АНК «Башнефть» (ИНН: 0274051582, ОГРН: 1020202555240) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запорной арматуры для установки Гидрокрекинга (извещение № 31908128810) обоснованной.

2. Признать в действиях ПАО АНК «Башнефть» нарушения части 6 статьи 3, пункта 9 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 устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 27.12.2019 по делу № 223ФЗ-1181/19.

4. Передать материалы дела от 27.12.2019 по делу № 223ФЗ-1181/19 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России.

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