

## РЕШЕНИЕ

**№ 054/01/18.1-1111/2021**

09 июня 2021г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу ООО «Сибгидроремстрой» на действия ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – Русгидро» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС» (извещение № 32110282127),

в отсутствие представителя ООО «Сибгидроремстрой», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы по существу,

в присутствии представителя АО «РусГидро Снабжение», ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – Русгидро» - ....

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба ООО «Сибгидроремстрой» (вх. № 9804э от 02.06.2021 года) на действия ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – Русгидро» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС» (извещение № 32110282127).

Заявитель сообщает следующее.

17 мая 2021 года на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://msp.roseltorg.ru/> размещено извещение о процедуре закупки со следующими характеристиками:

Способ закупки: Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Наименование закупки: Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты МСП, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО "РусГидро" - "Новосибирская ГЭС" (лот № 6-РЕМ-2021-НовГЭС).

Реестровый номер извещения: 32110282127.

Начальная (максимальная) цена договора: 47 425 679,60 руб.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро от 30.09.2020 г.

В составе документации о процедуре Заказчиком предоставлены:

Документация о закупке, Приложение 1 к ДоЗ - Технические требования, Приложение 2 к ДоЗ - Проект договора, Приложение 7 к ДоЗ - Единая методика ДРиФС, Приложение 8 к ДоЗ - Структура НМЦ, Приложение к Методике ДРиФС\_Вспомогательный инструмент расчета.

П. 7 Технических требований (Приложение 1 к ДоЗ) установлены требования к участнику закупки. В соответствии с пп. 3 п. 7 Технических требований к персоналу Победителя закупочной процедуры предъявляются следующие требования:

«Согласно Межотраслевым правилам по охране труда при выполнении водолазных работ (утв. приказом Министерства труда и социального развития от 17.12.2020г. №922н) и типовой технологической карты на ремонт бетонных и железобетонных поверхностей тиксотропными и литиевыми составами требуется наличие собственного аттестованного персонала, необходимого для выполнения работ непосредственно на объекте воздействия, - не менее 20 (двадцати) человек в том числе:

ИТР (прораб, мастер) - не менее 1 (одного) работника;

Сварщик не ниже 4 разряда - не менее 2 (двух) работников;

Бетонщики 4 разряда - не менее 6 (шести) работника;

Руководитель водолазных работ - не менее 1 (одного) работника;

Руководитель водолазных спусков - не менее 1 (одного) работника;

Водолазы (I, II группы специализации) - не менее 3 (трёх) работников;

Машинист механического оборудования - не менее 2 (двух) работников;

Водители, крановщики, стропальщики - не менее 3 (трёх) работников;

Рабочие других специальностей (плавсостав) - не менее 5 (пяти) работников.

Специалист, ответственный за безопасное производство работ подъемными сооружениями.

Соответствие требованию подтверждается путем представления Участником закупки в составе заявки сведений о кадровых ресурсах по форме «Справки о кадровых ресурсах» (форма 10) в соответствии с требованиями подраздела 7.10 Документации о закупке».

Вместе с тем, Правилами по охране труда при выполнении водолазных работ (утв. приказом Министерства труда и социального развития от 17.12.2020г. №922н) требований к наличию у исполнителя водолазных работ собственного персонала в указанном количестве не установлено.

Типовая технологическая карта на ремонт бетонных и железобетонных поверхностей тиксотропными и литиевыми составами никем не утверждалась, не входит в перечень нормативных документов, регламентирующих деятельность по выполнению водолазных работ.

В соответствии с п. 11 Правил по охране труда при выполнении водолазных работ (утв. приказом Министерства труда и социального развития от 17.12.2020г. №922н), разработка документов производственного планирования, технологических карт и иных документов, необходимых для организации и безопасного производства водолазных работ в организации возлагается на работодателя, т.е. на исполнителя водолазных работ.

28 мая 2021 года ООО «Сибгидроремстрой» направлен запрос о разъяснениях к закупочной документации в части предъявления необоснованных требований к потенциальному участнику закупки.

1 июня 2021 года организатором закупки даны разъяснения № 2 от 01.06.2021 к Документации о закупке по конкурсу в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты МСП, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС» (лот № 6-РЕМ-2021-НовГЭС), в соответствии с которыми «без наличия соответствующей квалификации Участник, признанный Победителем закупочной процедуры, не сможет получить допуск на опасный производственный объект, что приведет к срыву сроков работ по договору и невыполнению договорных обязательств».

Вместе с тем, податель жалобы полагает, что отсутствие у участника закупки на момент подачи заявки соответствующего квалифицированного персонала в указанном количестве не влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам конкурсной процедуры, поскольку такие материально-технические ресурсы могут быть привлечены участником закупки после подведения итогов закупки в случае признания такого участника победителем закупки.

Полагает, что требования к участникам закупки должны определяться потребностями Заказчика, которые в рассматриваемом случае выражаются в необходимости получения результата выполненных работ. А то, каким количеством сотрудников будет достигнут результат работ, 20 человек или же 19 человек, не может оказывать влияние на результат закупочной процедуры.

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.

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

Таким образом, ООО «Сибгидроремстрой» считает, что включение Заказчиком в документацию о закупке требования к потенциальному участнику закупки, касающиеся наличия собственного аттестованного персонала в количестве не менее 20 человек, ограничивает круг потенциальных участников закупки, а, следовательно, приводит к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров

хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

Указанное обстоятельство свидетельствует о нарушении в действиях Заказчика принципа отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок, предусмотренного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

**ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – Русгидро» представило следующие возражения на жалобу ООО «Сибгидроремстрой».**

В единой информационной системе на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 17.05.2021 размещено извещение № 32110282127 о проведении указанного конкурса, документация о закупке. Аналогичное извещение и документация о закупке размещены на сайте электронной торговой площадки [www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru).

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро (далее - Положение о закупке), которое размещено в единой информационной системе.

АО «РГС» выступает организатором закупки на основании заключенного с заказчиком агентского договора от 18.12.2020 № 1240-153-2020.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона о закупках заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования данного закона являются, в том числе, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 11.07.2018 № 305-ЭС17-7240 отмечено, что часть 1 статьи 2 Закона о закупках, а также регламентируемые нормами Гражданского кодекса Российской Федерации организационно-правовые формы и правовой статус лиц, являющихся субъектами отношений закупки, регулируемой указанным Законом, и определенных нормами частей 2, 5 статьи 1 названного Закона свидетельствуют о воле законодателя на регулирование спорных отношений в целом как гражданско-правовых, то есть основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников (пункт 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации). Субъекты, указанные в частях 2, 5 статьи 1, пункте 2 части 1 статьи 3.1 Закона о закупках, в силу норм Гражданского кодекса Российской Федерации, являются субъектами гражданских правоотношений и участниками гражданского оборота. Создавая такие юридические лица или участвуя в их деятельности, государство реализует невластные полномочия (статьи 124, 125 Гражданского кодекса Российской Федерации).

При закупках, осуществляемых субъектами, указанными в нормах Закона о закупках, стороны таких отношений выступают как юридически равноправные, никакая сторона не наделена властными полномочиями по отношению к другой стороне, что также свидетельствует о гражданско-правовом характере отношений.

Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (определение Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243).

Уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции (пункт 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона о закупках, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 3 указанного Закона, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика нарушения. Такие обстоятельства подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом о закупках, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг (статья 1 Закона о закупках).

Целесообразность введения повышенных требований к участникам не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от названных выше обстоятельств, если только не будет доказано, что в конкретном случае цели обеспечения неравноправного участия хозяйствующих субъектов в закупке превалировали над целями эффективной хозяйственной деятельности заказчика.

Приведенный правовой подход в оценке устанавливаемых в документации о закупке требований и условий проведения закупки изложен в определении Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 27.04.2021 по делу № А40- 312524/2019.

Исходя из имеющейся у заказчика потребности в текущем ремонте забральной балки здания ГЭС, в документации о закупке установлены требования к порядку отбора контрагента, перечень документов, которые необходимо представить в составе заявки в целях подтверждения соответствия участников закупки установленным требованиям, а также иные требования, направленные на сокращение издержек заказчика и обеспечивающие своевременное и качественное исполнение договора с учетом того, что закупаемые работы будут выполняться на опасном производственном объекте и законодательством к подрядной организации, выполняющей подобные работы, предъявляются повышенные требования.

Пунктом 6.3 Положения о закупке к участникам закупок установлены единые требования.

Поскольку в Положении о закупке невозможно предусмотреть абсолютно все требования к участникам закупочных процедур, исходя из специфики закупаемых товаров, работ, услуг, пункт 6.3.7 содержит отсылочную норму, в соответствии с которой иные требования к участникам устанавливаются документацией о закупке. При этом требования к участникам не должны накладывать на конкурентную борьбу излишних (необоснованных) ограничений, в том числе ограничений допуска к участию в закупке путем установления не измеряемых требований к участникам закупки.

Пунктом 3 таблицы 4 раздела 7 технических требований документации о закупке установлено, что победитель закупки должен обладать аттестованным персоналом, необходимым для выполнения работ непосредственно на объекте воздействия, не менее 20 человек, в том числе:

- ИТР (прораб, мастер) - не менее 1 (одного) работника;
- сварщик не ниже 4 разряда - не менее 2 (двух) работников;
- бетонщики 4 разряда - не менее 6 (шести) работника;
- руководитель водолазных работ - не менее 1 (одного) работника;
- руководитель водолазных спусков - не менее 1 (одного) работника;
- водолазы (I, II группы специализации) - не менее 3 (трёх) работников;
- машинист механического оборудования - не менее 2 (двух) работников;
- водители, крановщики, стропальщики - не менее 3 (трёх) работников;
- рабочие других специальностей (плавсостав) - не менее 5 (пяти) работников. Специалист, ответственный за безопасное производство работ подъёмными сооружениями.

Соответствие указанному требованию подтверждается путем представления участником закупки в составе заявки сведений о кадровых ресурсах по форме «Справки о кадровых ресурсах» (форма 10) в соответствии с подразделом 7.10 раздела 7 документации о закупке.

В соответствии с примечанием к разделу 11 документации о закупке (состав

документов заявки) если по каким-либо причинам участник не может предоставить какой-либо из требуемых документов, он может в составе заявки представить составленную в произвольной форме справку, объясняющую причину отсутствия требуемого документа (однако предоставление данной справки носит исключительно информационный характер и не может являться основанием для снятия с Участника обязанности по предоставлению требуемого документа).

Из приведенных условий документации о закупке следует, что требуемые кадровые ресурсы должны быть у победителя закупки, тогда как на стадии участия в закупке участнику достаточно представить соответствующую справку о кадровых ресурсах. Наличие либо отсутствие у участника закупки на момент участия в закупке и на стадии рассмотрения заявок персонала в полном объеме не является основанием для отклонения заявки от участия в закупке, соответственно, оспариваемое заявителем требование подаче заявки и участию в закупке не препятствует.

Целью проводимой закупки является определение победителя для выполнения ремонта элемента конструкции здания Новосибирской ГЭС, расположенного со стороны верхнего бьефа (со стороны водохранилища).

Действующими «Основными положениями правил использования водных ресурсов Новосибирского водохранилища на реке Обь (1969)» определен характер регулирования бытового стока реки как «сезонное», определяемый основным источником питания р. Обь, которым являются талые воды сезонных и высокогорных снегов. По характеру водного режима р. Обь относится к типу рек с весенне-летним половодьем и паводками в теплое время года, когда наблюдаются максимальные расходы и высшие уровни воды.

К началу осенне-зимнего периода водохранилище как правило заполнено до отметки нормального подпорного уровня (НПУ), соответствующей 113,50 м (местной системы высот). В период зимней межени при сработке водохранилища к концу третьей декады марта, периоду начала активного снеготаяния, уровень верхнего бьефа понижается до отметки уровня мертвого объема (УМО). В это время в 2022 году планируется начать работу в зоне переменного уровня по ремонту забральных балок здания ГЭС.

Зона переменного уровня определяется  $\min$  и  $\max$  уровнями воды в водоеме. Для Новосибирского водохранилища это разница между УМО-108,50 м и НПУ-113,50 м, равная 5 метрам. Период времени, когда возможно провести основной объем работ в зоне переменного уровня «посухо», составляет порядка 2,5 месяца. Условиями технических требований документации о закупке выполнение работ по ремонту забральных балок предусмотрено осуществить в течение 2 лет. Следовательно, на работу в зоне переменного уровня, при благоприятных условиях, отведено 5 месяцев.

Основной целью текущего ремонта является устранение дефектов повреждений бетона забральных балок здания ГЭС для дальнейшей безопасной эксплуатации сооружения в составе напорного фронта гидроузла.

При производстве работ присутствуют следующие опасные производственные факторы: работа на высоте и работа под водой.

Общий объем бетонных работ составляет 145,62 м<sup>3</sup> на площади 889,24 м<sup>2</sup>. Из них объем работ в отметках выше 113,50 м, не зависящих от колебания уровней воды, составляет 10,64 м<sup>3</sup> на площади 90,91 м<sup>2</sup>. Это 7,3% от общего объема работ.

Нормативная трудоемкость по сметному расчету составляет 34246,59 человеко- часов.

Согласно статье 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации гидротехническое сооружение «Здание Новосибирской ГЭС» является опасным производственным и технически сложным действующим объектом, сроки и условия выполнения заявленных в закупочной документации работ, зависят от колебаний уровня воды в верхнем бьефе, при этом часть объема работ проводится ниже отметки минимального уровня, что определяет требования к квалификации (кадровый состав и материально-техническая база) исполнителя работ.

Фактический временной период, при котором технически возможно выполнение работ по устранению дефектов бетона забральных балок в отметках ниже 115,0 м составляет в среднем порядка 4,5 месяцев в году (с марта по июль). Данный временной период точно предугадать невозможно, он зависит от климатических и природных факторов. В указанный срок необходимо выполнить 92,7% объема бетонных работ. Для того чтобы уложиться в указанные сроки, согласно нормативной трудоемкости для выполнения работ в односменном режиме на объекте требуется  $927 \cdot 34246,59 / 5 / 20 / 16 \approx 20$  человек, где:

5 - среднее количество месяцев за два года проведения работ в течении которых зона производства работ свободна от воды;

20 - среднее количество рабочих дней в месяце;

16 - продолжительность двухсменного рабочего дня, час.

Следовательно, для обеспечения выполнения работ по ремонту забральных балок здания ГЭС в зоне переменного уровня в сроки, указанные в технических требованиях, потребуется привлечение как минимум 20 квалифицированных специалистов.

У заказчика имеется проектная документация «Капитальный ремонт забральных балок здания ГЭС со стороны верхнего бьефа» из которого взяты исходные данные для разработки технических требований «Текущий ремонт забральных балок здания ГЭС», поскольку условия производства работ, зона производства работ, объем работ совершенно идентичны. В таблице 5.2 раздела 5.2 «Потребность в кадрах, жилье и социально-бытовом обслуживании строителей» определена средняя численность работающих на строительной площадке - 20 человек.

В условиях законодательно установленной повышенной ответственности заказчика, заказчик обязан совершать все возможные в рамках правового регулирования действия, направленные на недопущение возникновения условий, способных привести к негативным последствиям для работоспособности опасного производственного объекта, при том обстоятельстве, что ответственность за возникновение таких последствий полностью ложится на заказчика.

Поскольку требование о наличии у победителя закупки кадровых ресурсов позволяют судить о его способности выполнить объем работ, предусмотренный документацией о закупке, в равной мере применяется ко всем участникам закупки и, следовательно, не приводит к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика, установлено заказчиком в целях исключения риска неисполнения договора, является оправданным, исполнимым для хозяйствующих субъектов, осуществляющих профессиональную деятельность на соответствующем товарном рынке, подаче заявки на участие в закупке не препятствует, обеспечивает баланс интересов заказчика и участника закупки при конкурентном отборе контрагентов, основания для вывода о противоречии подобного требования законодательству отсутствуют.



Привлечение же необходимых для выполнения работ работников после заключения договора создает риск выполнения работ неквалифицированным персоналом либо невыполнения работ, поскольку у заказчика отсутствует возможность проверить компетенцию таких работников, что является недопустимым для объектов гидроэнергетики, нивелирует саму суть процедуры закупки, целью которой является отбор контрагента, который обеспечит качественное выполнение договора, путем проверки соответствия всех заинтересованных в предмете договора лиц установленным заказчиком требованиям.

Кроме того, проверка наличия у победителя закупки кадровых ресурсов обеспечивает защиту заказчика от налоговых рисков и учитывает правовую позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в определении от 21.08.2014 № 307-ЭС14-210 по делу А05-10778/2013, пункт 10 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой льготы», позицию ФНС России, изложенную в письмах от 24.07.2015 № ЕД-4-2/13005@, от 23.03.2017 № ЕД-5-9/547@, о необходимости при выборе контрагента проявлять должную осмотрительность, любыми законными способами проверять надежность такого контрагента (наличие у контрагента необходимых ресурсов, производственных мощностей, технологического оборудования, квалифицированного персонала) в целях исключения заключения договора с фирмой-однодневкой.

Верховным Судом Российской Федерации неоднократно высказывалась позиция, что требования к участникам закупки могут рассматриваться как нарушающие законодательство, если будет доказано, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует целям и потребностям проводимых заказчиком процедур (в частности, определение от 31.07.2017 по делу А40-3315/2016).

Между тем из жалобы заявителя не следует вывод о том, что сформированные в документации о закупке требования включены в документацию в интересах определенного хозяйствующего субъекта.

### **Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

17.05.2021г. на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110282127 о проведении ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – РусГидро» конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС».

Данная закупка проводится в рамках Закона о закупках.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные, связанные с обеспечением закупки, положения.

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.

Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки, что подтверждается правовой позицией Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 31.07.2017 по делу А40-3315/2016. Пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых:

- требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке;
- требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

В соответствии с пп. 3 п. 7 Технических требований к персоналу Победителя закупочной процедуры предъявляются следующие требования:

«Согласно Межотраслевым правилам по охране труда при выполнении водолазных работ (утв. приказом Министерства труда и социального развития от 17.12.2020г. №922н) и типовой технологической карты на ремонт бетонных и железобетонных поверхностей тиксотропными и литиевыми составами требуется наличие собственного аттестованного персонала, необходимого для выполнения работ непосредственно на объекте воздействия, - не менее 20 (двадцати) человек в том числе:

- ИТР (прораб, мастер) - не менее 1 (одного) работника;
- Сварщик не ниже 4 разряда - не менее 2 (двух) работников;
- Бетонщики 4 разряда - не менее 6 (шести) работника;
- Руководитель водолазных работ - не менее 1 (одного) работника;
- Руководитель водолазных спусков - не менее 1 (одного) работника;
- Водолазы (I, II группы специализации) - не менее 3 (трёх) работников;
- Машинист механического оборудования - не менее 2 (двух) работников;
- Водители, крановщики, стропальщики - не менее 3 (трёх) работников;
- Рабочие других специальностей (плавсостав) - не менее 5 (пяти) работников.
  
- Специалист, ответственный за безопасное производство работ подъемными сооружениями.

Соответствие требованию подтверждается путем представления Участником закупки в составе заявки сведений о кадровых ресурсах по форме «Справки о кадровых ресурсах» (форма 10) в соответствии с требованиями подраздела 7.10 Документации о закупке».

Предмет закупки составляют работы по выполнению текущего ремонта забральной

балки для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС». Основным средством, в отношении которого проводятся работы, является здание гидроэлектростанции, подводное сооружение (п. 3.4 технических требований конкурсной документации), в связи с чем Комиссия Новосибирского УФАС России считает обоснованной ссылку заказчика при установлении требований к персоналу победителя закупки на Правила по охране труда при проведении водолазных работ, утвержденных приказом Министерства труда и социальной защиты РФ №922н от 17.12.2020 (далее – Правила), которыми установлены государственные нормативные требования охраны труда при организации и проведении водолазных работ.

Так п. 10 Правил установлены требования к организации, выполняющей водолазные работы, согласно которым такая организация должна иметь в штате:

- 1) водолазную станцию, укомплектованную работниками, допущенными к водолажным спускам, в необходимом количестве в соответствии с нормами, указанными в приложениях № 1 и № 2 к Правилам;
- 2) специалистов, допущенных к руководству водолажными спусками и руководству водолажными работами;
- 3) инженерный и технический персонал, обладающий необходимой и достаточной компетентностью (обученностью), соответствующей виду и характеру предстоящих работ.

При спусках на глубину более 60 м укомплектованность водолазной станции (группы) определяется в зависимости от вида глубоководного водолазного комплекса и метода проведения спусков.

Организация, выполняющая водолазные работы, должна обладать водолазной техникой в количестве, необходимом для безопасного проведения водолажных работ, не ниже указанного в пункте 130 Правил, и в исправном техническом состоянии, находящейся в собственности организации или на других законных основаниях.

Система менеджмента организации должна включать локальную систему управления охраной труда при производстве водолажных работ, направленную на обеспечение безопасного производства водолажных работ, применение риск-ориентированного подхода, обеспечение надежности и исправного состояния водолазной техники и соответствующей выполняемым работам компетентности (обученности) специалистов и работников.

Следовательно, требования конкурсной документации в кадровых ресурсах участников закупки соответствуют требованиям законодательства.

В отношении требований о количественном составе кадров Комиссия Новосибирского УФАС России также пришла к выводам об отсутствии нарушений, поскольку в представленной на рассмотрение жалобы проектной документации «Капитальный ремонт забральных балок здания ГЭС со стороны верхнего бьефа» в таблице 5.2 раздела 5.2 «Потребность в кадрах, жилье и социально-бытовом обслуживании строителей» определена средняя численность работающих на строительной площадке – 20 человек.

Таким образом, требования к победителю закупки о наличии кадровых ресурсов обусловлено положениями действующего законодательства, в свою очередь, установленное количество специалистов обоснованно сроком и объемом работ.

При этом для участия в конкурсе не обязательно наличие собственного аттестованного персонала в количестве не менее 20 человек, поскольку конкурсная документация не запрещает привлечение субподрядчика для данной цели.

Кроме того, учитывая, что требование о наличии кадровых ресурсов установлено к победителю закупки, оно не ограничивает доступ к закупке потенциальных участников, не является основанием для отклонения участника от участия в конкурсе и не противоречит установленному п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, в действиях заказчика не усматриваются нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Сибгидроремстрой» на действия заказчика ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания – Русгидро» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение текущего ремонта забральной балки здания ГЭС для нужд филиала ПАО «РусГидро» - «Новосибирская ГЭС» (№32110282127) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.