

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18528/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
13.12.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

.....

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «КроСЭл», ФАУ МО РФ ЦСКА,

рассмотрев жалобу ООО «КроСЭл» (далее - Заявитель) на действия ФАУ МО РФ ЦСКА (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию газовых котельных, насосных станций, инженерных сетей, тепловых пунктов, оборудования и узлов учёта ресурсопотребления на объектах ФАУ МО РФ ЦСКА (реестровый № 32211911035) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

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 их 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в жалобе выражают несогласие с требованиями Закупочной документации в части требования о наличии лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности, включающая в себя следующие виды работ: использование воспламеняющихся, окисляющих, горючих, взрывчатых, токсичных, высокотоксичных веществ и веществ, представляющих опасность для окружающей среды, на взрывопожароопасных производственных объектах I, II или III классов опасности.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела,

Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг 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 (далее - положение о закупке).

В силу 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.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

Комиссией установлено, что 01.12.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС - тандер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию газовых котельных, насосных станций, инженерных сетей, тепловых пунктов, оборудования и узлов учёта ресурсопотребления на объектах ФАУ МО РФ ЦСКА (реестровый № 32211911035) (далее – конкурс, процедура).

Так, подпунктом 4 пункта 8.11 Информационной карты установлено обязательное требование к участнику о предоставлении в составе заявки копии лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности, включающая в себя следующие виды работ: использование воспламеняющихся, окисляющих, горючих, взрывчатых, токсичных, высокотоксичных веществ и веществ, представляющих опасность для окружающей среды, на взрывопожароопасных производственных объектах I, II или III классов опасности.

В соответствии с пунктом 1 Технического задания предметом закупки является оказание услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию

газовых котельных, насосных станций, инженерных сетей, тепловых пунктов, оборудования и узлов учёта ресурсопотребления (далее – Услуги) на объектах федерального автономного учреждения Министерства обороны Российской Федерации «Центральный спортивный клуб Армии» (далее – Объекты).

Согласно пункту 5.1.1 Технического задания исполнитель проводит комплекс мероприятий по поддержанию работоспособности оборудования, наблюдение за состоянием оборудования, выполнение требований инструкций по эксплуатации, своевременное регулирование оборудования для поддержания заданных режимов работы, устранение мелких неисправностей, возникающих в процессе эксплуатации в границах ответственности:

- внутренний газопровод и газовое оборудование обслуживаются в объёме, не требующем привлечения специализированной организации, в границах помещения котельной;
- тепломеханическое оборудование обслуживаются в границах помещения котельной;
- технологические трубопроводы воды в полном объёме в границах помещения котельной;
- внутренние электрические сети котельной от входных контактов первых автоматических выключателей вводов электропитания;
- заземление осмотр целостности визуально доступных участков контура заземления в границах помещения котельной;
- автоматизация управления котельной в полном объёме;
- система контроля загазованности котельной в полном объёме;
- дымоходы котлов в полном объёме;
- установка водоподготовки в котельной в полном объёме;
- система пожаротушения и противопожарной сигнализации в полном объёме.

В соответствии с пунктом 5.1.2 Технического задания оказание Исполнителем Услуг по эксплуатации и техническому обслуживанию Объектов включает:

- выполнение комплекса мероприятий, включая систему технического обслуживания и ремонта, диспетчеризации, обеспечивающего содержание Объектов в исправном состоянии;

- внеплановые работы по аварийным вызовам, огнеопасные работы с оформлением Акта или наряда-допуска, а также внеплановый ремонт оборудования;

- представление интересов Заказчика в Федеральной службе по экологическому, технологическому и атомному надзору в области промышленной безопасности, административных и надзорных органах г. Москвы и Московской области с оформлением соответствующих документов;

- подготовка и ведение документации, оформленной в срок не более 20 рабочих дней с момента подписания договора об оказании услуг (сменные журналы, инструкции по действию в аварийных ситуациях, при обслуживании оборудования, проведению мероприятий по устранению аварийных ситуаций, проведению ремонтных и регламентных работ и др.).

Пунктом 5.1.3 Технического задания установлен перечень и периодичность услуг, оказываемых в рамках технического обслуживания ОПО.

В соответствии с пунктом 5.2 Технического задания исполнитель предоставляет заказчику разрешительные документы на эксплуатацию котельных.

В течение 30 рабочих дней с момента начала оказания услуг по Договору Исполнитель предоставляет Заказчику, в том числе:

п. 5.2.3 Лицензию на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности по месту осуществления лицензируемого вида деятельности, включающая в себя следующие виды работ:

1) использование воспламеняющихся, окисляющих, горючих, взрывчатых, токсичных, высокотоксичных веществ и веществ, представляющих опасность для окружающей среды, на взрывопожароопасных производственных объектах I, II или III классов опасности.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что требование о наличии лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности установлено в соответствии с предметом закупки, являющимся лицензируемым видом деятельности.

Требование о наличии лицензии установлено в соответствии с Положением о лицензировании эксплуатации взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов

опасности, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 12.10.2020 года № 1661 «О лицензировании эксплуатации взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности» (далее — Положение).

При этом, Заказчик отметил, что в срок оформления лицензии на эксплуатацию опасных производственных объектов (далее ОПО) составляет 45 рабочих дней, а для внесения в уже действующую лицензию нового объекта ОПО требуется только 10 календарных дней.

Следовательно, сроки для первичного получения соответствующей лицензии являются значительными, что, в случае отсутствия такой лицензии у участника на этапе подачи заявок, может негативно сказаться на сроках исполнения договора, заключаемого по результатам закупки.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Положения лицензионными требованиями к соискателю лицензии на осуществление лицензируемого вида деятельности по эксплуатации взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности (далее - Лицензия) являются, в том числе: наличие на праве собственности или ином законном основании по месту осуществления лицензируемого вида деятельности земельных участков, зданий, строений и сооружений, на которых (в которых) размещаются объекты, а также технических устройств, планируемых для применения на объектах.

В связи с чем, лицензия выдается соискателю на конкретный объект при наличии права собственности или ином законном основании земельных участков, зданий, строений и сооружений, на (в) которых размещаются объекты, а также технических устройств, планируемых для применения на объектах.

Таким образом, законодательством Российской Федерации прямо предусмотрено право Заказчиков проводить закупки среди организаций, имеющих лицензию на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов, после чего федеральным органом исполнительной власти (Ростехнадзор) после заключения договора производится закрепление ОПО Заказчика, являющейся опасным производственным объектом за победителем закупки путем включения объекта в его действующую лицензию.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что согласно пункту 8 Положения при намерении осуществлять лицензируемый вид деятельности по адресу места его осуществления, не указанному в лицензии, должен указать

новый адрес места осуществления лицензируемого вида деятельности на основании заключаемого государственного контракта, на основании чего победитель/исполнитель будет вправе проводить эксплуатационные работы на объекте Заказчика.

При этом, Заказчик пояснил, в случае отсутствия такой лицензии у участника на этапе подачи заявок, может негативно сказаться на сроках исполнения договора, заключаемого по результатам Закупки.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то, что предметом закупки является лицензируемый вид деятельности, при этом более 50% работ, поименованных в Техническом задании являются лицензируемыми.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что указанное в Закупочной документации требование о необходимости наличия лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности является правомерным и не противоречит нормам действующего законодательства.

При этом Заявителем не было представлено доказательств ограничения конкуренции при установлении требования о наличии лицензии, учитывая, что большая часть работ услуг является лицензируемым видом деятельности.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из

участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «КроСЭл» (ИНН: 7721007855; ОГРН: 1027739399270) на действия ФАУ МО РФ ЦСКА (ИНН: 7714317863; ОГРН: 1037714063078) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.12.2022 № ИГ/62665/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.