РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6963/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.04.2021 **г. Москва**

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

Председательствующего:

членов Комиссии:

При участии представителей от Заявителя и Заказчика,

рассмотрев жалобу ООО «Экотехэксперт» (далее — Заявитель) на действия ФГУП «РСВО» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора, на оказание услуг по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения (реестровый № 32110117914) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя, приняла решение о признании её необоснованной, исходя их следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок (далее — ЕИС) опубликовано извещение о проведении Закупки. Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика также размещено в ЕИС.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), данным 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с протоколом подведения итогов №32110117914-02 от 09.04.2021 (далее — Протокол) заявка Заявителя отклонена со следующим обоснованием:

«Несоответствия участника закупки обязательным требованиям, установленным документацией о закупке. В области аккредитации участника нет следующих определяемых показателей в сточной воде: взвешенные вещества, нефтепродукты, БПК5(БПК полн.+1,43БПК5), хлориды, сульфаты, сульфиды, азот аммонийный, в нарушении п.14 пп.4 извещения о проведении запроса котировок».

По мнению Заявителя, отклонение его заявки неправомерно, поскольку в составе заявки Участником закупки были поданы документы, подтверждающие соответствие обязательным требованиям, установленным документацией, а именно аттестат аккредитации и область аккредитации испытательной лаборатории общества с ограниченной ответственностью «Центр экологических анализов и расчетов» (ООО «Экоцентр»). ООО «Экотехэксперт» привлекает указанную лабораторию ООО «Экоцентр» на количественный химический анализ отобранных проб сточной воды по договору субподряда №1 от 11.01.2021 г., что тоже было приложено в составе заявки на электронной площадке. Все вещества, по которым отклонили ООО «Экотехэксперт» присутствуют в области аккредитации ООО «Экоцентр», а именно:

- Взвешенные вещества – п.9, стр. 2
- Нефтепродукты – п. 22, стр. 3
- БПК5 (БПК полн.=1,43 БПК5) – п. 6, стр. 2
- Хлориды – п.38, стр. 4
- Сульфаты – п. 29,45, стр. 4
- Сульфиды – п. 28, стр. 3
- Азот аммонийный – п. 46, стр. 5

При этом Заявитель не оспаривает, что у него нет определяемых показателей в области аккредитации.

В связи с изложенным, Комиссия соглашается с позицией Заказчика и отмечает следующее.

В части 2 пункта 11 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему

водоотведения (далее — извещение) установлено, что участник закупки должен соответствовать требованиям, установленным законодательством РФ по отношению к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ и оказание услуг, являющихся предметом закупок, а именно:

- наличие у участника аттестата аккредитации лаборатории по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, выданного Федеральной службой по аккредитации с областью аккредитации, соответствующей техническому заданию.

В соответствии с п. 9 Правил холодного водоснабжения и водоотведения «Об утверждении Правил осуществления контроля состава и свойств сточных вод и о внесении изменений и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.05.2020 № 728, под аккредитованной лабораторией понимается юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, включенные в реестр аккредитованных лиц в соответствии с положениями Федерального закона «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» и имеющие область аккредитации в сфере деятельности по определению фактических показателей состава и свойств сточных вод, по которым осуществляется или должен быть осуществлен анализ. В техническом задании указан перечень показателей и загрязняющих веществ, которые подлежат производственному экологическому контролю на объектах Заказчика, представленная Заявителем копия аттестата аккредитации лаборатории не содержит следующих определяемых показателей в сточной воде: взвешенные вещества, нефтепродукты, БПК5 (БПК полн. =1,43 БПК5), хлориды, сульфаты, сульфиды, азот аммонийный. В связи с этим закупочной комиссией было принято решение о несоответствии участника закупки (Заявителя) обязательным требованиям, установленным извещением о закупке.

Пунктом 13 и частью 4 пункта 14 извещения предусмотрена возможность привлечения соисполнителей (субподрядчиков) для исполнения обязательств по договору. Заявителем в составе заявки представлена копия договора ООО «Экоцентр», но без указания, что эта организация будет привлечена в качестве соисполнителя (субподрядчика) для исполнения обязательств по договору. Решение Заявителя о привлечении ООО «Экоцентр» в качестве соисполнителя (субподрядчика) отражено только в тексте жалобы, однако возможность привлечения иных лиц (субподрядчиков) для исполнения обязательств по договору не исключает необходимость наличия действующего аттестата аккредитации лаборатории с областью аккредитации, соответствующей техническому заданию у Заявителя и иных участников закупки, т. к. оказание услуг по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, является самостоятельным объектом закупки.

Отсутствие необходимых показателей в аттестате аккредитации лаборатории говорит о невозможности исполнения обязательств Заявителем самостоятельно. Вместе с тем привлечение соисполнителя (субподрядчика) является правом, а не обязанностью Заявителя, и при прекращении договорных отношений Заявителя с субподрядчиком (третьим лицом) Заявитель не сможет оказать Заказчику услуги,

соответствующие техническому заданию.

В нарушении части 2 пункта 11 Заявитель **не представил** в составе заявки аттестата аккредитации лаборатории по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, выданного Федеральной службой по аккредитации с областью аккредитации.

Комиссия также отмечает, что привлечение субподрядчиков для исполнения обязательств по договору не исключает необходимость наличия действующего аттестата аккредитации лаборатории с областью аккредитации, соответствующей техническому заданию у Заявителя и иных участников закупки, т. к. оказание услуг по осуществлению производственного экологического контроля состава и свойств сточных вод, отводимых в централизованную систему водоотведения, является самостоятельным объектом закупки, в связи с чем Заказчик правомерно пришел к выводу о несоблюдении Заявителем требований Документации из-за предоставления в составе заявки не своей лицензии и отсутствии у него возможности оказывать услуги по предмету Закупки.

При этом при рассмотрении заявок на участие Закупочная комиссия оценивала возможность допуска к участию в Закупке в соответствии с требованиями к участникам и составу документов заявки, указанных в Документации. Обозначенные сведения были доведены до участников Закупки посредством их размещения в ЕИС, а сами действия Заказчика соответствовали вышеуказанным условиям извещения, что не позволяет придти к выводу о наличии необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам Закупки.

Кроме того, Комиссия обращает внимание сторон, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия закупочной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, следовательно, должен был учитывать все необходимые требования Заказчика, установленные в документации.

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 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 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).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экотехэксперт» (ИНН:7724810429, ОГРН:1117746870670) на действия ФГУП «РСВО» (ИНН:7712005121, ОГРН:1027739426802) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.04.2021 № ЕО/22970/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.