

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы №014/07/3-813/2021

г. Якутск
года

«13» мая 2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

*** – Заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

*** – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии,

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

*** – представителя Заявителя по доверенности №1 от 11.05.2021 г.;

*** – представителя Заказчика по доверенности №03-07/55 от 29.04.2021 г.

Рассмотрев жалобу №014/07/3-813/2021 Общества с ограниченной ответственностью «ВКИ-СТРОЙ» (далее – Заявитель) на действия Акционерного общества «Комдрагметалл Республики Саха (Якутия)» (далее – Заказчик) при организации аукциона в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 26 апреля 2021 года поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ВКИ-СТРОЙ» на действия Акционерного общества «Комдрагметалл Республики Саха (Якутия)» при организации аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов и подвозу питьевой воды на объекты АО «Комдрагметалл РС(Я)» (далее – Закупка) (извещение №32110183980 на

официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«13 апреля 2021 г. на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) и на электронной площадке РТС-Тендер (www.rts-tender.ru) АО «Комдрагметалл РС (Я)» (далее – Заказчик) разместил извещение № 32110183980 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов и подвозу питьевой воды на объекты АО «Комдрагметалл РС(Я)» (далее – аукцион).

Считаем, что при размещении данного аукциона Заказчиком были нарушены нормы и принципы Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ), о чем приводим следующие доводы:

Довод №1. Заказчик в целях ограничения конкуренции объединил в одном аукционе 2 (два) различных вида услуг:

- 1) Вывоз жидких бытовых вод (ЖБО) (пункт 1 Блока V. Технического задания);
- 2) Подвоз питьевой воды (пункт 2 Блока V. Технического задания).

При этом каждая из вышеуказанных услуг регулируется разными ГОСТ, СанПин и нормативно правовыми актами РФ, имеет разные тарифы, а также для выполнения данных услуг требует отличный друг от друга специализированный транспорт, что Заказчик и указал в Блоке V. Технического задания:

- 1) Для вывоза жидких бытовых вод используются ассенизаторские машины, создающие вакуум (нечистоты в цистерны попадают через всасывающий рукав, опущенный в резервуар) (абзац 6 Блока V. Технического задания);
- 2) Для подвоза питьевой воды используется автоцистерны (абзац 5 Блока V. Технического задания).

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод, что АО «Комдрагметалл РС (Я)» своими действиями в нарушении Федерального закона № 223-ФЗ и Федерального закона № 135-ФЗ ограничивает возможность участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, а также нарушает основы добросовестной конкуренции.

Довод №2. Заказчик в целях ограничения конкуренции установил в подпункте 14 пункта 25 Блока II. Информационной карты документации о закупке следующие обязательные требования:

– Наличие у участников закупки действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизацию, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса, в части сбора и транспортирования отходов IV класса опасности (коды отходов по ФККО 7 32 100 01 30 4; 7 32 221 01 30 4; 7 32 280 01 39 4).

Настоящим сообщаем, что услуга подвоза питьевой воды не требует лицензии, так как не является лицензируемым видом деятельности согласно Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Федеральный закон № 99-ФЗ), в отличие от вывоза жидких бытовых отходов который регулируется пунктом 5 части 4 статьи 1 Федерального закона № 99-ФЗ.

Таким образом, требуя лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизацию, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса, Заказчик намеренно ограничил конкуренцию в отношении участников, которые занимаются производством и подвозом питьевой воды.

На основании вышеизложенного сообщаем, что Заказчиком установлены неизмеряемые требования к участникам закупочных процедур, а именно требование о предоставлении лицензии не может применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Объединение лицензируемого вида деятельности с не лицензируемым видом деятельности привело к невозможности подачи заявки на участие в закупке участником ООО «ВКИ-СТРОЙ» и других потенциальных участников закупки.

Таким образом, при размещении извещения и документации закупки № 32110183980 АО «Комдрагметал РС (Я)» нарушены принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, гарантированные законом (пункт 2 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ), также принцип отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ)».

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 пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие)

заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в случае осуществления 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.

Согласно части 1 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Комдрагметалл Республики Саха (Якутия)» (Утверждено Советом директоров АО «Комдрагметалл РС (Я)» 09 декабря 2020 года (протокол №12 от 09.12.2020 года) (далее – Положение о закупках).

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 13 апреля 2021 года Акционерным обществом «Комдрагметалл РС (Я)» опубликовано извещение №32110183980 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов и подвозу питьевой воды на объекты АО «Комдрагметалл РС(Я)» и Документация по закупке.

Заказчиком конкурса выступает Акционерное общество «Комдрагметалл Республики Саха (Якутия)» (677980, Республика Саха (Якутия), город Якутск,

улица Кирова, дом 12);

Предмет договора: оказание услуг по вывозу жидких бытовых отходов и подвозу питьевой воды на объекты АО «Комдрагметалл РС(Я)»;

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 13.04.2021 г.;

Номер извещения: 32110183980;

Начальная (максимальная) цена договора: 2 855 700,00 (два миллиона восемьсот пятьдесят пять тысяч семьсот) рублей (начальная (максимальная) цена договора устанавливается с учетом НДС);

Дата начала срока подачи заявок - 14.04.2021 (МСК+6);

26.04.2021 года в Якутское УФАС России поступила жалоба ООО «ВКИ-СТРОЙ» (вх. №261э), в поданной жалобе Заявитель обжалует действия Заказчика в части установления не измеряемых требований к участникам закупочных процедур, оказание услуг по лицензируемому и не лицензируемому виду деятельности, а также установление требования о предоставлении лицензии в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

26.04.2021 года Якутское УФАС России на электронный адрес сторон и электронной торговой площадки направило Уведомление о поступлении жалобы и приостановлении заключения договора до рассмотрения жалобы по существу от 26.04.2021 исх. №02/1388.

30.04.2021 года Заказчик представил в антимонопольный орган необходимые для рассмотрения материалы, возражение по жалобе заявителя (вх. 4028э от 30.04.2021), в которых указал, что объединение лицензируемого и не лицензируемого вида деятельности является необходимым и взаимозависимым фактором и критически необходимо, а также указал, что установление требований о наличии у участников закупки и лицензии на деятельность по лицензируемому виду деятельности является обоснованным и правомерным.

12.05.2021 Якутским УФАС России перенесена дата рассмотрения жалобы с 12.05.2021 10:30 на 13.05.2021 16:00.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установлено, что жалоба заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалоб, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, установила следующее.

Частью 1 статьи 1 Закона о закупках установлено, что целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, законодательство о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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 (часть 9 статьи 3.2 Закона о закупках).

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки. При этом в случае, если предмет закупки связан с осуществлением деятельности, подлежащей лицензированию, закупочная документация должна содержать требование к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии, а участник закупки должен предоставить соответствующие документы, подтверждающие право на осуществление лицензируемого вида деятельности.

Согласно пункту 5 части 4 статьи 1 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» деятельность на осуществление сбора, транспортирования, обработки, утилизации, обезвреживания, размещения отходов I - IV классов опасности подлежит лицензированию.

Согласно подпункту 14 пункта 25 блока II информационной карты, а также техническому заданию исполнитель должен иметь соответствующую лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизацию, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класс, в части сбора и транспортирования отходов IV класса опасности (коды отходов по ФККО 7 32 100 01 30 4; 7 32 221 01 30 4; 7 32 280 01 39 4).

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе №2035731, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 26.04.2021 на момент начала рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе было подано 6 заявок, все из которых были допущены до дальнейшего участия.

Согласно пункту 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018), 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.

При этом, как отмечено в том же пункте Обзора, Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной

документации способствующих тому требований к участникам закупки. Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным заказчиком требованиям, также не означает, что действия заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Формирование закупки путем объединения лицензируемого вида с не лицензируемым видом услуг в один лот не запрещено законом и не ведет к снижению количества участников закупки, поскольку в такой закупке могут принять участие любые организации, а к лицензируемому виду деятельности привлечь соисполнителей (требование о привлечении субподрядчиков/соисполнителей в документации о закупке не установлено).

Заказчик также пояснил, что в данной закупке для обоснования НМЦД выбран метод сопоставимых рыночных цен. Получено 3 коммерческих предложения.

Вместе с тем, представитель Заявителя на заседании Комиссии Якутского УФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы в части ограничения конкуренции для обеспечения победы конкретному хозяйствующему субъекту, в связи с чем, комиссии Якутского УФАС России не представляется возможным прийти к выводу о том, что Заказчиком принято неправомерное решение об объединении в один лот лицензируемого и не лицензируемого вида оказания услуг по предмету закупки.

Таким образом, довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

В связи с тем, что доводы Жалобы не нашли своего подтверждения Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что Заказчик провел закупку в части обжалуемых действий в соответствии с Законом о закупках.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия).

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ВКИ-СТРОЙ» (ИНН 1435346599 ОГРН 1191447013911 юридический адрес: 677010, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Мерзлотная, дом 30А) на действия Акционерного общества «Комдрагметалл Республики Саха (Якутия)» (ИНН 1435343333 ОГРН 1191447008719 юридический адрес: 677000, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Кирова, дом 12) при организации аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора оказания услуг по вывозу жидких бытовых отходов и подвозу питьевой воды на

объекты АО «Комдрагметалл РС(Я)» (далее – Закупка) (извещение №32110183980 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru) – необоснованной.

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель
Комиссии:

Члены
Комиссии:
