

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 09.04.2021 года.

Решение в полном объеме изготовлено 14.04.2021 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <.....>;

Члены Комиссии: <.....>;

при участии представителя Муниципального казенного учреждения «Служба заказчика по жилищно-коммунальному хозяйству» Усть-Кутского муниципального образования (городского поселения) (далее – заказчик) – <.....>, представителя Общества с ограниченной ответственностью «Корпус» (далее – ООО «Корпус», заявитель) – <.....>;

рассмотрев посредством системы видео-конференц связи жалобу заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке схемы теплоснабжения муниципального образования город Усть-Кут на период 2021-2025г.г. и на перспективу до 2028г и актуализации схемы водоснабжения и водоотведения г. Усть-Кут на период с 2014 года по 2029 год муниципального образования город Усть-Кут, извещение № 0334300028121000005 (далее – электронный аукцион), в порядке, предусмотренном статьей 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Федеральный закон № 44-ФЗ), Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Регламент ФАС), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии со статьей 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 02 апреля 2021 года поступила жалоба заявителя на положения документации о проведении электронного аукциона.

Заявитель указывает, что заказчиком в документации о проведении электронного аукциона не установлено требование к участникам закупки о предоставлении в составе заявки копии действующей лицензии на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, выданную УФСБ РФ.

Заказчиком представлены возражения на жалобу заявителя. Из указанных возражений следует, что заказчик считает доводы жалобы необоснованными и не подлежащими удовлетворению.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено, что заказчиком 30 марта 2021 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещены Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0334300028121000005, а также Документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по разработке схемы теплоснабжения муниципального образования город Усть-Кут на период 2021-2025г.г. и на перспективу до 2028г и актуализации схемы водоснабжения и водоотведения г. Усть-Кут на период с 2014 года по 2029 год муниципального образования город Усть-Кут (далее – документация об электронном аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 466 250 руб. 00 коп.

Комиссия, исследовав материалы дела, доводы заявителя, возражения заказчика приходит к следующим выводам.

Требования к содержанию документации о проведении электронного аукциона установлены в статье 64 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктами 1-2 части 1 статьи 64 Федерального закона № 44-ФЗ документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать

следующую информацию:

1) наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги;

2) требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

На основании пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ при осуществлении закупки заказчик устанавливает единые требования к участникам закупки на соответствии требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнения работы, оказания услуги, являющихся объектом закупки.

Согласно части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать следующие документы и информацию:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения (для юридического лица), почтовый адрес участника такого аукциона, фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика (при наличии) учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона;

2) документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки);

3) копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено документацией об электронном аукционе. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

4) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения контракта является крупной сделкой;

5) документы, подтверждающие право участника электронного аукциона на получение преимуществ в соответствии со статьями 28 и 29 настоящего Федерального закона (в случае, если участник электронного аукциона заявил о получении указанных преимуществ), или копии таких документов;

6) документы, предусмотренные нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона, в случае закупки товаров, работ, услуг, на которые распространяется действие указанных нормативных правовых актов, или копии таких документов. При отсутствии в заявке на участие в электронном аукционе документов, предусмотренных настоящим пунктом, или копий таких документов эта заявка приравнивается к заявке, в которой содержится предложение о поставке товаров, происходящих из иностранного государства или группы иностранных государств, работ, услуг, соответственно выполняемых, оказываемых иностранными лицами;

7) декларация о принадлежности участника такого аукциона к субъектам малого предпринимательства или социально ориентированным некоммерческим организациям в случае установления заказчиком ограничения, предусмотренного частью 3 статьи 30 настоящего Федерального закона (указанная декларация предоставляется с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки).

В силу пункта 1 статьи 49 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности только на основании специального разрешения (лицензии).

Техническим заданием документации об электронном аукционе предусмотрена разработка схемы теплоснабжения и актуализация схемы водоснабжения и водоотведения г. Усть-Кут.

Пунктом 13 Технического задания предусмотрено, что исполнитель самостоятельно собирает исходную информацию, а заказчик не препятствует Исполнителю в сборе исходной информации. По окончании сбора информации, результаты оформляются актом и согласовываются с заказчиком.

Актуализация схем водоснабжения и водоотведения выполняется в соответствии со следующими нормативными актами:

1. Федеральный закон от 07.12.2011г. № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении».
2. Постановление Правительства Российской Федерации от 05.09.2013 г. № 782 «О схемах водоснабжения и водоотведения».
3. Федеральный закон 06.10.2003 № 131 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».
4. Федеральный закон от 07.12.2011 № 417-ФЗ «О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием федерального закона «О водоснабжении и водоотведении» в части внесения изменений в закон «О теплоснабжении».
5. Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».
6. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.05.2010 № 340 «О порядке установления требованиям к программам в области энергосбережения и повышения энергетической эффективности организаций, осуществляющих регулируемые виды деятельности».

Таким образом, из Технического задания следует, что на исполнителе лежит обязанность определить необходимый и достаточный объем исходных данных для надлежащего исполнения работ, что в то же время не исключает его ответственности за достоверность используемой информации и обеспечение надлежащего качества результата работ.

В противном случае, исполнение работ будет носить формальный характер и не будет отвечать целям эффективного расходования бюджетных средств, в соответствии с законодательством о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 1 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие между федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в связи с осуществлением лицензирования отдельных видов деятельности.

Однако в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 1 Закона о лицензировании положения настоящего Федерального закона не применяются к отношениям, связанным с осуществлением лицензирования деятельности, связанной с защитой государственной тайны.

Вместе с тем, деятельность, связанная с защитой государственной тайны регулируется положениями Закона Российской Федерации от 21.07.119 № 5485-1 «О государственной тайне» (далее – Закон о государственной тайне) и Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.1995 № 333 «О лицензировании деятельности предприятий, учреждений и организаций по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны» (далее – Постановление №333).

В преамбуле Закона о государственной тайне указано, что настоящий Закон регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации.

Согласно статьи 2 Закона о государственной тайне государственная тайна это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

На основании статьи 9 Закона о государственной тайне отнесение сведений к государственной тайне осуществляется в соответствии с их отраслевой, ведомственной или программно-целевой принадлежностью, а также в соответствии с настоящим Законом. Обоснование необходимости отнесения сведений к государственной тайне в соответствии с принципами засекречивания сведений возлагается на органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, которыми эти сведения получены (разработаны). Отнесение сведений к государственной тайне осуществляется в соответствии с Перечнем сведений, составляющих государственную тайну, определяемым настоящим Законом, руководителями органов государственной власти в соответствии с Перечнем должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, утверждаемым Президентом Российской Федерации. Указанные лица несут персональную ответственность за принятые ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственной тайне. Для осуществления единой государственной политики в области засекречивания

сведений межведомственная комиссия по защите государственной тайны формирует по предложениям органов государственной власти и в соответствии с Перечнем сведений, составляющих государственную тайну, Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне. В этом Перечне указываются органы государственной власти, наделяемые полномочиями по распоряжению данными сведениями. Указанный Перечень утверждается Президентом Российской Федерации, подлежит открытому опубликованию и пересматривается по мере необходимости. Органами государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, в соответствии с Перечнем сведений, отнесенных к государственной тайне, разрабатываются развернутые перечни сведений, подлежащих засекречиванию. В эти перечни включаются сведения, полномочиями по распоряжению которыми наделены указанные органы, и устанавливается степень их секретности. В рамках целевых программ по разработке и модернизации образцов вооружения и военной техники, опытно-конструкторских и научно-исследовательских работ по решению заказчиков указанных образцов и работ могут разрабатываться отдельные перечни сведений, подлежащих засекречиванию. Эти перечни утверждаются соответствующими руководителями органов государственной власти. Целесообразность засекречивания таких перечней определяется их содержанием.

В статье 10 Закона о государственной тайне указано, что должностные лица, наделенные в порядке, предусмотренном статьей 9 настоящего Закона, полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, вправе принимать решения о засекречивании информации, находящейся в собственности предприятий, учреждений, организаций и граждан (далее – собственник информации), если эта информация включает сведения, перечисленные в Перечне сведений, отнесенных к государственной тайне. Засекречивание указанной информации осуществляется по представлению собственников информации или соответствующих органов государственной власти.

Пунктом 2 статьи 4 Закона о государственной тайне установлено, что перечень сведений, отнесенных к государственной тайне утверждает Президент Российской Федерации.

Такой перечень утвержден Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне» (далее – Перечень).

На основании пункта 42.1 указанного перечня сведения, раскрывающие схемы водоснабжения городов с населением более 200 тыс. человек или железнодорожных узлов, расположение головных сооружений водопровода или водовода, их питающих отнесены к государственной тайне.

При этом в силу пункта 6 Примечаний к Перечню № 1203 при перечислении сведений через запятую или союз «или» к государственной тайне относится каждое сведение в отдельности, следовательно, сведения, раскрывающие схемы водоснабжения городов с населением более 200 тысяч человек, являются секретными в полном объеме, за исключением определенного перечня общих сведений о схеме водоснабжения, тогда как схемы водоснабжения города с численностью населения менее 200 тысяч являются открытыми и публичными, за исключением сведений о расположении головных сооружений водопровода или водовода их питающих, при этом «их питающих» относится не к городам с населением более 200 тысяч человек, а к водоводам, питающих головные сооружения.

Из изложенного следует, что к государственной тайне Указом Президента № 1203 отнесены:

- сведения, раскрывающие схемы водоснабжения городов с населением более 200 тыс. человек;
- сведения, раскрывающие схемы железнодорожных узлов;
- расположение головных сооружений водопровода или водовода, их питающих.

Согласно письму Минэкономразвития от 29.06.2015 № Д23и-3004 «О перечне сведений, подлежащих засекречиванию», топографические карты, топографические планы, фотокарты, фотопланы, ортофотокарты, ортофотопланы в графической (аналоговой), цифровой (электронной) или иных формах представления информации о местности, а также другие виды картографической продукции подлежат засекречиванию в случае, если указанные карты и планы, в том числе топографические карты масштаба 1:50000 и крупнее, содержат сведения, подпадающие под действие пунктов раздела 3.4 «Геопространственные сведения по территории Земли» Перечня сведений, подлежащих засекречиванию, Министерства экономического развития Российской Федерации, утвержденного приказом Минэкономразвития России от 17.03.2008 № 01, в его действующей редакции, утвержденной приказом Минэкономразвития России от 25.07.2014 № 456-дсп.

На основании пункта 7 Постановления Правительства РФ от 05.09.2013 № 782 «О схемах водоснабжения и водоотведения» при разработке схем водоснабжения и водоотведения используются документы территориального планирования, опорные и адресные планы, кадастровые карты территорий муниципальных образований, схемы, чертежи, а также сведения о техническом состоянии объектов централизованных систем водоснабжения и (или) водоотведения, в том числе о результатах технических обследований централизованных систем водоснабжения и (или) водоотведения.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 1 статьи 18 Градостроительного кодекса Российской Федерации документами территориального планирования муниципальных образований являются в том числе генеральные планы поселений.

Генеральный план поселения содержит, согласно пункта 3 статьи 23 Градостроительного кодекса Российской Федерации положение о территориальном планировании, карту размещения объектов местного значения, параметры функциональных зон, объекты электро-, тепло-, газо- и водоснабжения населения, водоотведение, а также месторасположение существующих объектов местного значения.

В Техническом задании так же указывается на то, что исходными данными для изготовления схемы является генеральный план муниципального образования «город Усть-Кут».

На схеме инженерной инфраструктуры и благоустройства территории генплана показываются существующие головные сооружения и магистральные сети инженерной, инфраструктуры - водопровод, канализация и т.д.

Головными сооружениями признаются сооружения, являющиеся источником энергообеспечения застройки, которые служат для забора воды из водоемов, подземных источников и стоят в «голове» - начале водопроводной сети. Любой водопровод обязательно содержит в себе головное сооружение и сеть.

На основании статьи 17 Закона о государственной тайне передача сведений, составляющих государственную тайну, предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого в соответствии со статьей 9 настоящего Закона находятся соответствующие сведения, и только в объеме, необходимом для выполнения этих работ. При этом до передачи сведений, составляющих государственную тайну, заказчик обязан убедиться в наличии у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведений соответствующей степени секретности, а у граждан - соответствующего допуска.

На основании статьи 27 Закона о государственной тайне допуск предприятий, учреждений и организаций к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны, осуществляется путем получения ими в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, лицензий на проведение работ со сведениями соответствующей степени секретности.

Пунктом 1 Постановления №333 установлено, что настоящее Положение устанавливает порядок лицензирования деятельности предприятий, учреждений и организаций независимо от их организационно-правовых форм (далее именуются - предприятия) по проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, созданием средств защиты информации, а также с осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите государственной тайны.

Лицензия является официальным документом, который разрешает осуществление на определенных условиях конкретного вида деятельности в течение установленного срока. Лицензия действительна на всей территории Российской Федерации, а также в учреждениях Российской Федерации, находящихся за границей.

В силу пункта 2 Постановления № 333 органами, уполномоченными на ведение лицензионной деятельности, по допуску предприятий к проведению работ, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, является Федеральная служба безопасности Российской Федерации и ее территориальные органы (на территории Российской Федерации), Служба внешней разведки Российской Федерации (за рубежом).

Из изложенного следует, что актуализация схем водоснабжения и водоотведения, которая проводится с использованием сведений о головном сооружении водопровода и водовода, графических материалов генерального плана поселения, подлежащих засекречиванию, должно производиться с соблюдением требований о сохранении государственной тайны.

Вместе с тем, из анализа аукционной документации следует, что в составе второй части заявок заказчик не требует от участников конкурса предоставить копию вышеуказанной лицензии. Более того, из аукционной документации не следует, что к участникам закупки установлены требования о наличии у последних лицензии ФСБ России на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, что свидетельствует о нарушении пункта 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части 5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ, при выявлении в результате проведения контрольным органом в сфере закупок плановых и внеплановых проверок, а также в результате рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки или комиссии по осуществлению закупок нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок контрольный орган в сфере закупок вправе выдавать обязательные для исполнения предписания об устранении таких нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе об аннулировании определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, Комиссия решила выдать обязательное для исполнения предписание.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 106 Федерального закона от 05 апреля 2013 года №

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Корпус» обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим пункт 1 части 1 статьи 31, пункта 2 части

5 статьи 66 Федерального закона № 44-ФЗ.

3. Выдать заказчику предписание об устранении допущенных нарушений

путем внесения изменений в документацию об электронном аукционе.

4. Направить копии решения, предписания сторонам по жалобе.
5. Оператору электронной площадки обеспечить возможность исполнения выданного предписания.
6. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
комиссии

<.....>

Члены
комиссии

<.....>