

Заявитель:

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ**

Заказчик:

Федеральной антимонопольной службы

**по Республике Крым и городу
Севастополю**

**Оператор электронной
площадки:**

Адрес: ул. Александра Невского, д. 1,

г. Симферополь, Республика Крым, 295000

тел. (3652) 544-638, факс (3652) 252-431

e-mail: to82@fas.gov.ru

05.03.2021 №082/07/18.1-
267/2021реш

Решение

по делу №082/07/18.1-267/2021

**о результатах рассмотрения жалобы на действия
заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с
Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров,
работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

05.03.2021
Симферополь

г.

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг
Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике
Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее –
Комиссия)

при участии посредством видеоконференц-связи представителей
интересов:

- Заказчик – (по доверенности), (по доверенности), (по
доверенности),

– Заявитель – (ген. директор),

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки «Выполнение комплекса землеустроительных, кадастровых и иных работ с целью установления (уточнения) границы публичного сервитута, установления границы охранной зоны, установления границ зон ограничений магистрального газопровода и переемычки: - "Магистральный газопровод Краснодарский край - Крым", строительный адрес: Краснодарский край (Темрюкский район), Республика Крым (Ленинский, Кировский, Советский, Белогорский, Красногвардейский, Симферопольский, Бахчисарайский районы, городской округ Феодосия (инвентарный номер <...> -007458); "Межсистемная переемычка на км 38,7", строительный адрес: Республика Крым, ленинский район, Чистопольское сельское поселение (инвентарный номер <...> -007459)» (извещение № 32109982187) (далее – Закупка) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

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

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены действиями Заказчика, утвердившего документацию с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились и заявили, что Заказчик действовал в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), а также в соответствии с Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика (далее – Положение).

В результате рассмотрения жалобы Комиссия Крымского УФАС России установила следующее.

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 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).

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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с первым доводом жалобы Заказчиком установлено излишнее требование к участникам Закупки о наличии лицензии ФСБ

на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

В силу части 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.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке и требования к участникам такой закупки.

Согласно пункту 2.1 раздела 2. «Специальные квалификационные требования. Критерии оценки. Техническое задание на выполнение работ (услуг) (Описание предмета закупки)» Заказчиком установлено следующее специальное (квалификационное) требование к участникам закупки:

1) Наличие лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

Для соответствия специальным (квалификационные) требованиям участник предоставляет:

1) Копия действующей лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

На заседание Комиссии Заказчик предоставил пояснения следующего содержания:

«Отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской

Федерации регулируются Законом Российской Федерации от 21.07.1993 №5485-1 «О государственной тайне».

В соответствии со статьей 4 Закона «О государственной тайне», Указом Президента РФ от 30.11.1995 № 1203 утвержден перечень, согласно которого к государственной тайне отнесены следующие сведения:

- «сведения об объектах инженерной инфраструктуры, о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов...». При этом объектами инженерной инфраструктуры являются элементы систем водо-, тепло-, энерго-, газоснабжения, водоотведения, телефонизации, связи или иных систем, обеспечивающих функционирование режимных объектов;

- геопространственные сведения по территории Российской Федерации и другим районам Земли, раскрывающие результаты топографической, геодезической, картографической деятельности, имеющие важное оборонное или экономическое значение.

Режимные объекты - объекты, на которых ведутся работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и для функционирования, которых установлены специальные меры безопасности. Объекты МГ «Краснодарский край – Крым» и «Межсистемная перемычка на км 38,7» являются режимными объектами.

Техническим заданием к закупке предусмотрено представление Заказчиком материалов, необходимых для проведения соответствующего объема землеустроительных, кадастровых работ. Указанные материалы, содержат сведения, относящиеся к государственной тайне.

При проведении работ по установлению зон с особыми условиями использования территории объектов ГУП РК «Черноморнефтегаз» подрядная организация будет допущена к данным о непосредственном месторасположении магистральных газопроводов, более того съемка будет производиться непосредственно от оси газопроводов, точное месторасположение которых, отнесено к информации, которая содержит государственную тайну.

ГУП РК «Черноморнефтегаз» обладает лицензией для осуществления работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Более того предприятием получен по письменному запросу Перечень информации, составляющей государственную тайну, в котором четко зафиксировано, что информация по данному вопросу содержит сведения, составляющие государственную тайну (ответ на данный запрос Заказчик готово предоставить в адрес Комиссии при соответствующем запросе по специальным каналам связи).

Кроме того, в соответствии с Техническим заданием подрядчик при выполнении работ будет иметь доступ к картографическим данным, в том числе топографическим картам масштаба 1:50000 и крупнее. В соответствии с законодательством указанные сведения, содержат информацию, составляющую государственную тайну.

Следовательно, установление в документации о проведении запроса предложений требования о наличии указанной выше лицензии соответствует закону, а отсутствие у организации, подавшей заявку, указанной лицензии является основанием для отказа в допуске ее к участию в запросе предложений.

Аналогичной позиции при схожем вопросе рассмотрения придерживается Татарстанское УФАС России по делу №Т04-37/2018 от 02.03.2018г., которое указывает на то, что указанные сведения подлежат засекречиванию в соответствии со статьёй 9 Закона РФ от 21.07.1993 №5485-1 «О государственной тайне», Указом Президента Российской Федерации от 30.11.1995 №1203 «Об утверждении Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне», Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.09.1995 №870 «Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности».

В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 N 5485-1 "О государственной тайне" (далее – Закон 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.

В соответствии со статьей 4 Закона о государственной тайне Указом Президента РФ от 30.11.1995 N 1203 утвержден перечень сведений, отнесенных к государственной тайне. К данным сведениям относятся в том числе (п.22 Указа) сведения о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности, обеспечении безопасности или эксплуатации режимных объектов, о выборе, отводе земельных участков, для строительства или эксплуатации указанных объектов, о планируемых или проводимых изыскательских, проектных, строительно-монтажных и иных работах. В примечании к Указу дается понятие "режимные объекты" – объекты, на которых ведутся работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и для функционирования которых установлены специальные меры безопасности.

Согласно пояснениям Заказчика объекты МГ «Краснодарский край – Крым» и «Межсистемная перемычка на км 38,7» являются режимными, также в соответствии с Техническим заданием подрядчик при выполнении работ будет иметь доступ к картографическим данным, в том числе топографическим картам масштаба 1:50000 и крупнее, при проведении работ по установлению зон с особыми условиями использования территории объектов ГУП РК «Черноморнефтегаз» подрядная организация будет допущена к данным о непосредственном месторасположении магистральных газопроводов, более того съемка будет производиться непосредственно от оси газопроводов, точное месторасположение которых, отнесено к информации, которая содержит государственную тайну. Данные доводы Ответчиком не опровергнуты.

Необходимость наличия действующей лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну при проведении подобного рода работ также нашла подтверждение в Постановлении Арбитражного суда Центрального округа от 25 августа 2017 г. N Ф10-3644/17 по делу N А83-6100/2016.

На основании вышеизложенного довод жалобы признается необоснованным.

Во втором доводе Заявитель обжалует установление Заказчиком в качестве параметра нестоимостного критерия оценки «Квалификация участников закупки» наличие лицензии на

осуществление геодезической и картографической деятельности.

В соответствии с пунктом 2.2 раздела 2. «Специальные квалификационные требования. Критерии оценки. Техническое задание на выполнение работ (услуг) (Описание предмета закупки)» документации о Закупке установлен нестоимостной критерий «Квалификация участников закупки, в том числе: обеспечение кадровыми ресурсами (наличие в штате кадастровых инженеров, являющихся членами СРО кадастровых инженеров); обеспечение кадровыми ресурсами (наличие кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам); наличие лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности; наличие Деловой репутации у участника закупки за последние 18 месяцев до даты опубликования Извещения о Запросе предложений в электронной форме; обеспеченность участника закупки материально-техническими ресурсами (наличие у участника закупки собственного либо арендованного оборудования необходимого для выполнения работ)».

При этом показатель «Наличие лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности» оценивается в 30 баллов.

В соответствии с пунктом 42 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" лицензированию подлежит геодезическая и картографическая деятельность (за исключением указанных видов деятельности, осуществляемых личным составом Вооруженных Сил Российской Федерации в целях обеспечения обороны Российской Федерации, а также при осуществлении градостроительной и кадастровой деятельности, недропользования), в результате которой осуществляются создание государственных топографических карт или государственных топографических планов, государственных геодезических сетей, государственных нивелирных сетей и государственных гравиметрических сетей, геодезических сетей специального назначения, в том числе сетей дифференциальных геодезических станций, определение параметров фигуры Земли и гравитационного поля в этих целях, установление, изменение и уточнение прохождения Государственной границы Российской Федерации, установление, изменение границ между субъектами Российской Федерации, границ муниципальных образований.

Таким образом, лицензия для выполнения работ, предусмотренных

контрактом, не требуется.

Не входят данные работы и в Перечень выполняемых работ, составляющих геодезическую и картографическую деятельность, подлежащих лицензированию, а также необходимых для их выполнения специальностей или направлений подготовки работников юридического лица (индивидуального предпринимателя), обратившегося в лицензирующий орган с заявлением о предоставлении лицензии, или работников юридического лица (индивидуального предпринимателя), имеющего лицензию (приложение к Постановлению Правительства РФ от 28.07.2020 N 1126 "О лицензировании геодезической и картографической деятельности").

Согласно пояснениям Заказчика «Положение о лицензировании данного вида деятельности утверждено Постановлением Правительства РФ от 28 июля 2020 г. N 1126 "О лицензировании геодезической и картографической деятельности». Пунктом 4 указанного Положения установлены лицензионные требования, предъявляемые к соискателю лицензии на выполнение геодезических и картографических работ, а именно: наличие технических средств и оборудования, прошедших поверку (калибровку); наличие работников, заключивших с ним трудовые договоры для осуществления геодезических и картографических работ, имеющих высшее или среднее профессиональное образование, а также стаж работы не менее одного года по соответствующей специальности или направлению подготовки; наличие у соискателя лицензии (лицензиата) системы производственного контроля, обеспечивающей осуществление контроля за соблюдением требований к геодезическим и картографическим работам. Проверка соответствия данным требованиям осуществляется в соответствии с Положением органом государственной власти РФ - Федеральной службой государственной регистрации, кадастра и картографии. Таким образом, наличие или отсутствие лицензии позволяет выявить лучшие условия исполнения договора, а именно одновременно получить достоверную информацию от государственного органа власти - о состоянии кадров, материальных ресурсов участника закупки, которые подтверждены.

На данный момент, согласно сведениям реестра Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии, данной лицензией обладают 1611 организаций и физических лиц

(копия реестра в приложении).

Помимо этого, установленный Заказчиком показатель, не является требованием к участникам закупки как это указано Заявителем. Наличие или отсутствие лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности влияет на количество баллов, присуждаемых участнику закупки. Максимальное количество баллов, которое может получить любой участник закупки составляет 30 баллов. Помимо обжалованного Заявителем показателя, в Документации установлено также пять других показателей, в том числе ценовой, которые позволяют участникам закупки получить максимальное количество баллов».

Вместе с тем, установление данного критерия ставит в преимущественное положение хозяйствующие субъекты, имеющие данную лицензию, перед хозяйствующими субъектами, которые не имеют ее, однако не подтверждает большего профессионализма участников в отношении выполнения работ, предусмотренных условиями документации, не предусмотрено законодательством, не позволяет объективно оценить заявки участников Закупки на предмет установления победителя, наилучшим образом подходящего для целей исполнения договора, необоснованно ограничивает конкуренцию участников Закупки и противоречит пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя обоснованной в части второго довода.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении нарушений требований Закона о закупках.
4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в

течение трех месяцев со дня его принятия.