

РЕШЕНИЕ по делу № 077/07/00-22974/2021 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 23.12.2021 г. Москва Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: Председательствующего:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Хаска», ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России; в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.12.2021 № НП/78248/21; рассмотрев жалобу ООО «Хаска» (далее - Заявитель) на действия ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на выполнение проектных работ «Капитальный ремонт здания по адресу: г. Москва, ул. Нижняя Первомайская д.65 для размещения отделения радиотерапии» (реестровый №32110803707, далее — Закупка), в соответствии со статьей 2021-86019 2 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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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 требованиям части 10 статьи 3 Закона о Закупках. В своей жалобе Заявитель обжалует действия комиссии Заказчика, признавшей победителем ООО «Элемент-Бетон Инжиниринг», со ссылкой на то, что победитель в отличие от Заявителя, не обладает лицензией Ростехнадзора на

проектирование и конструирование радиационных источников. Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом. 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. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Согласно части 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. Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки. 10.11.2021 на официальном сайте zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении Закупки (реестровый № 32110803707). Согласно протоколу подведения итогов № 32110803707-03, она участие в Закупке подано 4 заявки, которые в свою очередь допущены к дальнейшему участию. Согласно подпункту 9 пункта 1.2 раздела 3 Закупочной документации, вторая часть заявки на участие в конкурсе должна включать документы (их копии), подтверждающие соответствие участника конкурса требованиям конкурсной документации и законодательства Российской Федерации к лицам, которые осуществляют поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг. Таким документом является установленная в п. 26 Информационной карты действующая выписка из реестра членов саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора № 86 от 04.03.2019. При этом Закупочной документацией не предусмотрено наличие требований о наличии у участника закупки дополнительных лицензий, что также было разъяснено Заказчиком в ответе на запрос о необходимости представления дополнительных лицензий. Заявитель указывает, что в соответствии со статьей 26 Федерального закона от 21.11.1995 N 170-ФЗ (ред. от 30.04.2021) «Об использовании атомной энергии» (далее - Закон об атомной энергии) для проектирования и конструирования комплексов, в которых содержатся радиоактивные вещества, требуется лицензия на право ведения работ в области использования атомной энергии Ростехнадзора. При этом Комиссией установлено, что указанные разрешения (лицензии) выдаются эксплуатирующим организациям, а также организациям, выполняющим работы и

предоставляющим услуги в области использования атомной энергии. В соответствии с Законом об атомной энергии лицензированию подлежат виды деятельности в области использования атомной энергии, а именно размещение, сооружение, эксплуатация и вывод из эксплуатации ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, закрытие пунктов захоронения радиоактивных отходов, 2021-86019 4 обращение с ядерными материалами и радиоактивными веществами, в том числе при разведке и добыче урановых руд, при производстве, использовании, переработке, транспортировании и хранении ядерных материалов и радиоактивных веществ, обращение с радиоактивными отходами при их хранении, переработке, транспортировании и захоронении, использование ядерных материалов и (или) радиоактивных веществ при проведении научно-исследовательских и опытноконструкторских работ, проектирование и конструирование ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, конструирование и изготовление оборудования для ядерных установок, радиационных источников, пунктов хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ, хранилищ радиоактивных отходов, проведение экспертизы безопасности (экспертизы обоснования безопасности) объектов использования атомной энергии и (или) видов деятельности в области использования атомной энергии. Приложениями № 2 и № 3 к приказу Ростехнадзора от 23.04.2015 г. № 165 «О мерах по обеспечению предоставления государственной услуги по лицензированию деятельности в области использования атомной энергии» (далее — Приложения к приказу № 165) установлены виды деятельности, для которых необходима соответствующая лицензия, а также объекты применения лицензируемых видов деятельности. В соответствии с Приложениями к приказу № 165, Заявитель обладает лицензией (рег. номер ГН-10-205-3800) на осуществление лицензируемого вида деятельности (код 10) «Проектирование и конструирование объекта использования атомной энергии», при этом объектами применения лицензируемых видов деятельности являются «Комплексы, в которых содержатся радиоактивные вещества (включая комплексы, расположенные на территории ядерной установки или радиационного источника и не предусмотренные в первоначальном проекте ядерной установки или радиационного источника)» (код 205). При этом Комиссией установлено, что описание объекта закупки, входящее в состав конкурсной документации, не содержит требования к проектированию и конструированию объекта использования атомной энергии, комплексов в которых содержатся радиоактивные вещества (включая комплексы, расположенные на территории ядерной установки или радиационного источника и не предусмотренные в первоначальном проекте ядерной установки или радиационного источника), соответственно, для осуществления вида деятельности, указанного в техническом задании, не требуется лицензирование в области использования атомной энергии. В соответствии с конкурсной документацией, предметом закупки является выполнение проектных работ по капитальному ремонту здания по адресу: г. Москва, ул. Нижняя Первомайская, д.65 для размещения отделения радиотерапии. Учитывая, что предметом конкурса являются проектные работы по капитальному ремонту здания для размещения отделения радиотерапии, в документации было установлено только требование о предоставлении участником закупки действующей выписки из реестра членов саморегулируемой организации в области архитектурностроительного проектирования. Таким образом, утверждение Заявителя о том, что для выполнения работ, установленных

конкурсной документацией, необходима лицензия, аналогичная лицензии имеющейся у Заявителя, не имеет под собой правовых оснований. При этом Комиссия отмечает, что участник закупки ООО «Элемент-Бетон Инжиниринг» соответствует установленным в конкурсной документации требованиям и по итогам оценки и сопоставлению заявок признан конкурсной комиссией Заказчика 2021-86019 5 победителем, так как его заявке присвоено максимальное количество баллов. Оснований для отклонения заявки ООО «Элемент-Бетон Инжиниринг» у Заказчика не имелось. С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при проведении оспариваемой Закупки в том числе при определении Победителя. При этом Заявителем в своей жалобе не приведено ссылок на нормы Закона о закупках и Конкурсной документации, которые по мнению Заявителя нарушены Заказчиком. Действительных доказательств нарушения своих прав Заявителем Комиссии не представлено. Само по себе несогласие Заявителя с итогами конкурентной процедуры не свидетельствует о нарушении Заказчиком положений Закона о закупках. При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя. 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 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). На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать жалобу ООО «Хаска» (ОГРН 1157746783270, ИНН 7729472283) на действия ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России (ОГРН 1027700077668, ИНН 7733108569) при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.12.2021 № НП/78248/21. Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.