

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10078/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
18.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Актив Проект», АО «ОЭК»,

рассмотрев жалобу ООО «Актив Проект» (далее — Заявитель) на действия АО «ОЭК» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на комплексное техническое обследование строительных конструкций зданий и сооружений ПС «Раушская» и ПС «Центральная» (реестровый № 32110336232) (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, мотивированная несогласием с положениями документации.

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.

Часть 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 пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в ненадлежащем формировании закупочной документации, выразившееся в неправомерном установлении требования к участию в закупке о наличии у юридического лица (индивидуального предпринимателя) аккредитации в области электроэнергетики.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Комиссией установлено, что 31.05.2021 Заказчиком на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110336232 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на комплексное техническое обследование строительных конструкций зданий и сооружений ПС «Раушская» и ПС «Центральная».

Подпунктом 1.3. пункта 1 раздела 17 Информационной карты установлено требование к участию в закупке о наличии у юридического лица (индивидуального предпринимателя) аккредитации в области электроэнергетики.

Подпунктом 8.3 пункта 19 Информационной карты установлено требование к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в запросе предложений, в соответствии с которым в состав заявки на участие в запросе предложений должны входить следующие обязательные документы:

- копия свидетельства об аккредитации в области электроэнергетики Федеральной службы по аккредитации (Росаккредитация) в соответствии с Правилами проведения технического освидетельствования оборудования, зданий и сооружений объектов электроэнергетики, утвержденным приказом минэнерго России от 14 мая 2019 г № 465, ФЗ от 28 декабря 2013 № 412-ФЗ «Об аккредитации в национальной системе аккредитации».

В свою очередь Комиссия отмечает, что Приказом Министерства энергетики РФ от 14 мая 2019 г. № 465 «Об утверждении Правил проведения технического

освидетельствования оборудования, зданий и сооружений объектов электроэнергетики» (далее – Приказ Министерства энергетики РФ №465) на который ссылается Заказчик в документации о закупке утверждены правила проведения технического освидетельствования оборудования, зданий и сооружений объектов электроэнергетики.

Вместе с тем предметом закупочной процедуры является Комплексное техническое обследование строительных конструкций зданий и сооружений ПС «Раушская» и ПС «Центральная», а не освидетельствование оборудования.

При этом в соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности, утвержденным приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст оказание услуги технического освидетельствования и оказания услуги по комплексному обследованию относятся к разным сферам деятельности (разные классификаторы ОКПД).

В связи с этим, ссылка Заказчика Приказ Министерства энергетики РФ № 465 несостоятельна. Обследованию подлежат строительные конструкции зданий, а не оборудование.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона №412-ФЗ от 28.12.2013 «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» не предусмотрена аккредитация для выполнения комплексного технического обследования строительных конструкций зданий и сооружений или каких-либо работ в области электроэнергетики.

В частности положениями статьи 2 названного закона предусмотрены порядок и особенности аккредитации в отдельных сферах деятельности.

В перечисленных сферах деятельности отсутствуют работы по комплексному техническому обследованию строительных конструкций зданий и сооружений или какие-либо работы в области электроэнергетики.

Таким образом, ссылка Заказчика в закупочной документации на Федеральный закон №412-ФЗ от 28.12.2013 «Об аккредитации в национальной системе аккредитации» также является несостоятельной.

В соответствии с нормами действующего законодательства, работы, являющиеся предметом закупки должны выполняться членами саморегулируемой организации в области инженерных изысканий.

Так, частью 1 статьи 55.8 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено, что индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования,

строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Согласно Письму Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ №38887 – ЛС/02 от 20.09.2018, работы по обследованию строительных конструкций зданий и сооружений, выполняемых по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, могут выполняться только членами саморегулируемой организации в области инженерных изысканий.

Кроме того согласно пункту 2 раздела 2 Постановления Правительства РФ от 19.01.2006 №20 «Об инженерных изысканиях для подготовки проектной документации, строительства, реконструкции объектов капитального строительства» обследования состояния грунтов оснований зданий и сооружений, их строительных конструкций входят в перечень видов инженерных изысканий.

Согласно части 2 статьи 47 Градостроительного кодекса РФ, работы по договорам о выполнении инженерных изысканий, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком или лицом, получившим в соответствии с Земельным кодексом РФ разрешение на использование земель или земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, для выполнения инженерных изысканий, должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области инженерных изысканий, если иное не предусмотрено частью 2.1 статьи 47 Кодекса.

Выполнение работ по обследованию состояния строительных конструкций зданий и сооружений относится к инженерным изысканиям независимо от состава работ по обследованию, в том числе необходимости устройства шурфов, бурения скважин, зондирование грунтов и т.п.

Комиссией установлено, что Заказчиком в подпунктах 1.1.,1.2. пункта 1 раздела 17 Информационной карты установлены требования о наличии у юридического лица (индивидуального предпринимателя) статуса членства в саморегулируемой организации в области архитектурно-строительного проектирования, если иное не предусмотрено статьей 48 ГрК РФ., а так же наличие у юридического лица (индивидуального предпринимателя) статуса членства в саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, если иное не предусмотрено статьей 47 ГрК РФ.

Таким образом Комиссия приходит к выводу о том, что установление требований, предусмотренных подпунктами 1.1.,1.2. пункта 1 раздела 17 Информационной карты, достаточно для подтверждения права участия и выполнения работ, являющихся предметом закупки.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что установление оспариваемых требования является избыточным, влечет за собой нарушение принципа равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Наличие у Заказчика права по самостоятельному определению требований к участнику закупочной процедуры, не означает, что реализация данного права может осуществляться произвольно. Следовательно, требования должны

устанавливаться Заказчиком таким образом, при котором обеспечиваются равные возможности (условия) для принятия участия в процедуре.

В пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного 16.05.2018 Президиумом Верховного Суда Российской Федерации разъяснено, что 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.

В свою очередь, обоснованность ограничения конкуренции посредством установления спорных требований в документации должна быть доказана со стороны Заказчика, как равно и невозможность проведения закупки без предъявления соответствующих требований непосредственно к участнику закупки.

Как отмечено в постановлении Арбитражного суда Московского округа от 17.09.2015 по делу № А40-195614/14, действующим законодательством о закупках не запрещена конкретизация того или иного требования закона, однако любое отступление от названных требований должно иметь под собой объективную документально подтвержденную необходимость.

В настоящем случае каких-либо доказательств наличия у Заказчика объективной необходимости в установлении такого требования последним не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным в пунктах 2 части статьи 3 Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Актив Проект» (ОГРН: 1073702043172, ИНН: 3702541990) на действия АО «ОЭК» (ОГРН: 1057746394155, ИНН: 7720522853) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

