РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 7-11/64

(027/10/18.1-544/2023)

17 апреля 2023 года г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего: <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей от:

- ООО «Сигматек»: представитель не явился (о дате, месте, времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом),

- АО «Ванинский морской торговый порт»: Ю.В. Ким представитель по доверенности от 13.04.2023 № 159/2023; И.В. Петракушина представитель по доверенности от 01.01.2023 №9/2023,

рассмотрев жалобу ООО «Сигматек», материалы дела №7-11/64 (027/10/18.1-544/2023),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «Сигматек» на действия заказчика – АО «Ванинский морской торговый порт» при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по детальной съемки рельефа дна в операционной акватории причалов №№ 5,6,7,9,10,11,12,15,16,17,19,20, пирс №3 АО «Порт Ванино», согласно техническому заданию (3267888) (извещение №32312235773 от 29.03.2023).

Из жалобы ООО «Сигматек», следует, что заказчиком неправомерно установление требование к участникам закупки о наличии аттестата аккредитации в Федеральной службе по аккредитации (Росаккредитации) в качестве испытательного центра (лаборатории) в области обследования портовых гидротехнических сооружений.

Жалоба рассматривается Комиссией по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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» (далее – Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленной законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок.

Вышеуказанные обстоятельства послужили основанием для принятия Хабаровским УФАС России жалобы ООО «Сигматек» к рассмотрению.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- 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 (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);

- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке (часть 2 статьи 3 Закона о закупках).

Участником закупки является любое юридическое лицо или

несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно 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 силу части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных

характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова «(или эквивалент)», за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию,

форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность устанавливать в закупочной документации требования к участникам закупки, критерии и порядок оценки заявок и участников.

Рассматриваемая закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Ванинский морской торговый порт», утвержденного решением совета директоров АО «Порт Ванино» 13.12.2022 (далее – Положение о закупках).

29.03.2023 АО «Ванинский морской торговый порт» на сайте торгово-закупочной системы группы компаний «Мечел» – www.b2b-mechel.ru и Единой информационной системе для размещения информации о закупках отдельными видами юридических лиц (www.zakupki.gov.ru/223) размещено извещение о закупке № 32312235773 о проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по детальной съемки рельефа дна в операционной акватории причалов №№ 5,6,7,9,10,11,12,15,16,17,19,20, пирс №3 АО «Порт Ванино», согласно техническому заданию (3267888).

Дата начала срока подачи заявок: 29.03.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 05.04.2023.

Дата подведения итогов – 12.05.2023.

Начальная (максимальная) цена договора – 3 000 000, 00 руб.

Заказчиком внесены изменения в извещение и продлены сроки проведения закупки:

- Дата и время окончания подачи заявок: 10.04.2023.

- Дата подведения итогов – 19.05.2023.

Заказчиком - АО «Ванинский морской торговый порт» представлены письменные возражения от 14.04.2023 №046/551-23 согласно, которым Заказчик считает жалобу необоснованной в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России

приходит к следующим выводам.

Довод заявителя о неправомерном установлении требования к участникам закупки о наличии аттестата аккредитации в Федеральной службе по аккредитации (Росаккредитации) в качестве испытательного центра (лаборатории) в области обследования портовых гидротехнических сооружений подлежит отклонению в силу следующего.

Согласно ч. 2 ст. 3 Закона о закупках Положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурентные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Согласно ч. 3.2 ст. 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Так согласно разделу I Термины и основные понятия Положения о закупках запрос коммерческих предложений – это неконкурентная неторговая - закупочная процедура, при которой победителем признается Участник Закупки, заявка которого содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг и в полной мере соответствует требованиям, установленным в Закупочной документации.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что заказчиком при внесении изменений в извещение о проведении закупки, установлены следующие требования к участникам:

- пп. 6 п. 3.1 Технического задания на выполнение работ по обследованию причалов: «Наличие аттестата аккредитации в Федеральной службе по аккредитации (Росаккредитации) в качестве испытательного центра (лаборатории) в области обследования портовых гидротехнических сооружений»;

- пп. f п. 3.2.1.1 закупочной документации: «Документы подтверждающие наличии

аттестата аккредитации в Федеральной службе по аккредитации (Росаккредитации) в качестве испытательного центра (лаборатории) в области обследования портовых гидротехнических сооружений».

Объектом закупки является выполнение работ по детальной съемки рельефа дна в операционной акватории причалов №№ 5,6,7,9,10,11,12,15,16,17,19,20, пирс №3 АО «Порт Ванино», согласно техническому заданию (3267888).

Так согласно п. 2.1 Технического задания на выполнение работ по обследованию причалов заказчиком установлено, что участник закупки должен руководствоваться документами при выполнении работ, в числе которых проведение промеров глубин в соответствии с требованиями ГОСТ 54523-2011 «Портовые гидротехнические сооружения. Правила обследования и мониторинга технического состояния» (далее - ГОСТ Р 54523-2011).

В соответствии с п. 4.4 раздела 4 ГОСТ Р 54523-2011 для выполнения обследований должны привлекаться специализированные организации, имеющие опыт проведения работ по комплексному обследованию сооружений, квалифицированных специалистов в области технического контроля сооружений, необходимую нормативно-методическую и материально-техническую базу. Специализированные организации, выполняющие предпроектные обследования, должны иметь свидетельство о допуске к указанным работам. *Специализированные организации,* выполняющие обследование эксплуатируемых сооружений для подтверждения и оценки их соответствия требованиям безопасности эксплуатации, должны быть аккредитованы.

В соответствии с приказом Министерства регионального развития Российской Федерации от 30.12.2009 № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» к проектным *работам отнесены работы по обследованию* строительных конструкций зданий *и сооружений.*

Специализированные организации, выполняющие обследования эксплуатируемых сооружений для подтверждения и оценки их соответствия требованиям безопасности эксплуатации, должны быть аккредитованы в соответствии с Федеральным законом от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании», Федеральным законом от 01.05.2007 № 65-ФЗ «О внесении изменений в федеральный закон «О техническом регулировании».

В соответствии с п. 450 Постановления Правительства Российской Федерации от 12.08.2010 № 623 «Об утверждении технического регламента о безопасности объектов внутреннего водного транспорта» (далее - Постановление № 623) режим эксплуатации причала и причального сооружения должен соответствовать их назначению, проектным характеристикам и (или) фактическому техническому состоянию. При ухудшении технического состояния причала и причального сооружения (затрудняющие эксплуатацию объекта регулирования физический износ, повреждения, деформации несущих конструкций) для обеспечения безопасной эксплуатации режим эксплуатации причала и причального сооружения должен быть изменен. Изменение режима эксплуатации причала и причального сооружения осуществляет аккредитованная испытательная лаборатория (центр) после проведения их обследования. Сведения об изменении режима эксплуатации объекта регулирования помещаются в технический паспорт причала и причального сооружения.

Согласно п. 453 Постановления № 623 технический надзор за объектом регулирования осуществляется в течение всего периода эксплуатации сооружения в виде периодических осмотров сооружений, производимых эксплуатирующей организацией, очередных и внеочередных обследованиях причалов и причальных сооружений, производимых аккредитованной в установленном порядке испытательной лабораторией (центром).

Анализируя вышеуказанные нормы, именно законодатель предъявляет к лицам, выполняющим работы по техническому контролю, обследованию и освидетельствованию повышенные требования, таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что довод жалобы не нашел своего подтверждения.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией

антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь положениями ст.ст. 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Сигматек» на действия заказчика – АО «Ванинский морской торговый порт» при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по детальной съемки рельефа дна в операционной акватории причалов №№ 5,6,7,9,10,11,12,15,16,17,19,20, пирс №3 АО «Порт Ванино», согласно техническому заданию (3267888) (извещение №32312235773 от 29.03.2023) - **необоснованной.**

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.