

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9992/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.09.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

в отсутствие представителей ООО ИПК «МегаСервис» (уведомлено письмом Московского УФАС России от 13.09.2019 № 46964/19),

рассмотрев жалобу ООО ИПК «МегаСервис» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «ВНИИИНСТРУМЕНТ» (далее также - Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по очистке емкостей ливневых очистных сооружений горизонтального отстойника с двумя ступенями доочистки и промывке ливневой канализации для нужд АО «ВНИИИНСТРУМЕНТ» (реестровый № 31908252355, далее - Закупка) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

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

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении Закупки выразилось в установлении необоснованных требований к участникам Закупки, поскольку заявка на участие должна содержать копию действующей лицензии на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности, выданной Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору или Федеральной службой по надзору в сфере природопользования ( в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 3 октября 2015 г. № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности». Заявитель считает такое требование не обоснованным, указывая, что у него есть действующий договор с организацией, которая такой лицензией обладает, однако требование именно о предоставлении лицензии в составе не дает ему возможности принять участие в Закупке.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя приняла решение о признании её необоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) опубликовано извещение о проведении закупки. Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение о закупках) также размещено в ЕИС.

В целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, а также, наряду с изложенным, в целях развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, Законом о закупках закреплены основные принципы и положения закупки товаров, работ, услуг.

Так, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

При этом Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки.

Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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 ч. 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (ч. 1 ст. 2 Закона о закупках).

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки. Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Между тем, учитывая конкретные фактические обстоятельства, сложившийся круг участников процедуры, а также пояснения и возражения Заказчика, Комиссия из представленных материалов не может сделать вывод о том, что сформированные в Документации требования к участникам ограничили возможность существенному кругу участников принять участие в Закупке.

Так, поскольку Заявитель сам в своей жалобе указывает, что у него заключен договор с организацией, которая обладает необходимой лицензией для выполнения работ по предмету Закупки, никто не ограничивает его в возможности подать коллективную заявку на участие в Закупке и включить в состав заявки лицензию.

Комиссия учитывает, что согласно ст. 1. Положения о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности Постановлением Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности», утвержденного ст. 1 Постановления Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности» деятельность в области обращения с отходами согласно приложению к положению о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I – IV классов опасности подлежит лицензированию.

Согласно перечню работ, составляющих деятельность по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности (приложение к положению о лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I – IV классов опасности) работы по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности должны осуществляться подрядчиком/исполнителем, имеющим лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности».

Приложением № 2 к Извещению «Техническое задание на выполнение работ по очистке емкостей ливневых очистных сооружений горизонтального отстойника с двумя ступенями доочистки и промывке ливневой канализации для нужд АО «ВНИИИНСТРУМЕНТ», подрядчик должен выполнить определенный документацией комплекс работ.

Техническим заданием не предусмотрена этапность выполнения работ, комплекс работ является полноценным и неделимым. Кроме того, согласно возражениям Заказчика, исполнитель не сможет выполнять любые работы по предмету Закупки без обладания соответствующей лицензией, а не девятью процентами работ, как указывает Заявитель в жалобе. Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

Также согласно документу об утверждении нормативов образования отходов и лимитов на их размещение от 01.04.2015 № 52/746 МО (Приложение № 1 к ТЗ) в рамках представленного ТЗ выполняются работы, связанные с деятельностью по очистке емкостей ливневых очистных сооружений горизонтального отстойника с двумя ступенями доочистки и промывке ливневой канализации для нужд АО «ВНИИИНСТРУМЕНТ», а именно в части отходов:

позиция 5, III класс опасности, код ФККО 40635001313

позиция 7, IV класс опасности, код ФККО 72110001394

позиция 5, IV класс опасности, код ФККО -.

По факту выполнения работ подрядчик должен передать Заказчику следующую документацию на бумажном носителе:

документы, подтверждающие утилизацию отходов (акты на утилизацию нефтешлама, фильтровочных и поглотительных отработанных масс, загрязненных опасными веществами (фильтрующая загрузка), осадков очистных сооружений);

копию договора с организацией, осуществляющей прием отходов;

акты о приеме промышленных отходов.

Заказчик в возражениях указывает, что данные документы необходимы для предоставления ежегодного отчета в Департамент природопользования города Москвы, ГУП Мосводосток и являются неотъемлемой частью декларации о платеж за негативное воздействие на окружающую среду согласно Приказу Минприроды России от 09.01.2017 № 3 «Об утверждении Порядка представления декларации о плате за негативное воздействие на окружающую среду и ее формы».

Таким образом, при установлении требований к участникам Закупки Заказчик руководствовался требованиями Закона о закупках, Постановления Правительства РФ № 1352, а также Положения о закупках и Постановления Правительства РФ от 03.10.2015 № 1062 «О лицензировании деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I - IV классов опасности».

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 доводы Заявителя об ограничении возможности подать заявку на участие в Закупке противоречат фактическим обстоятельствам, поскольку на участие в Закупке было подано 4 заявки, все участники допущены, согласно итоговому протоколу 31908252355-02, размещенному в ЕИС 12.09.2019.

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 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).

С учетом имеющихся в настоящее время в распоряжении документов и сведений, Комиссия признает жалобу необоснованной.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО ИПК «МегаСервис» (ИНН:7719449415, ОГРН:1167746573015) на действия АО «ВНИИИНСТРУМЕНТ» (ИНН:7719022373, ОГРН:1027700028366) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.09.2019 № 46964/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.