РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-23553/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.01.2021 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

при участии представителей ПАО «Фортум» посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствие представителя ООО «Охранные системы», извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 31.12.2020 № ЕИ/76666/20,

рассмотрев **жалобу** ООО «Охранные системы» (далее также- Заявитель) на действия ПАО «Фортум» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг по техническому обслуживанию и устранению неисправностей систем охранно-пожарной сигнализации и автоматического пожаротушения Челябинской ТЭЦ-4 филиала Энергосистема «Урал» ПАО «Фортум» в 2021 - 2022 гг. (реестровый № 32009573867) (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.

Согласно доводом жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном допуске заявок участников к участию в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие)

юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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, конкурсной или аукционной 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 закупок 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.

Из доводов Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно допущены участники ООО «Охранные системы», ООО Производственно-коммерческая фирма «Аргус», ООО Фирма «Уралсистесервис» к участию в Закупке, поскольку в соответствии с протоколом о результатах открытого конкурса от 09.12.2020 указанным участникам по критерию «Наличие кадровых ресурсов» начислено 0 баллов из чего следует, что участники не соответствуют требованиям Закупочной документации, а равно должны были быть отклонены от участия в Закупке в соответствии с пунктом 5.3.9 Закупочной документации.

Согласно пункту 5.3.9 Закупочной документации в случае, если заявка участника или сам участник не отвечают каким-либо единым квалификационным требованиям, установленным настоящей Конкурсной документацией его Заявка отклоняется, в том числе в соответствии с пунктом 3.1.6. Отбор заявок участников ОК осуществляется на основании отборочных критериев, содержащихся в Приложении № 1Б настоящей Конкурсной документации.

В Приложении № 1Б к Закупочной документации установлено, что вторая часть Заявка Участника ОК подлежит проверке по отборочным критериям, приведенным

в Таблице 15 и Приложении № 7 Задания на закупку, являющемся неотъемлемой частью настоящей Конкурсной документации.

В свою очередь, в Таблице 15 содержится перечень отборочных критериев, которым должен соответствовать участник Закупки и среди которых не поименованы требования об обязательном наличии у участника кадровых ресурсов.

При этом в Приложении № 2 к Закупочной документации предусмотрено, что заявка участника подлежит оценке по оценочным критериям, приведенным в Таблице 17 и в Приложении №7 Задания на закупку, являющимися неотъемлемой частью настоящей конкурсной документации.

Приложением № 7 к Техническому заданию определены Критерии оценки заявок участников. При этом в рамках положений Приложения № 7 к Техническому заданию определены как отборочные, так и оценочные критерии заявок участников.

По оспариваемому Заявителем критерию «Наличие кадровых ресурсов» оценка заявок участников осуществляется следующим образом.

Участник должен иметь достаточное для исполнения договора количество кадровых ресурсов соответствующей квалификации, в том числе:

1) Электромонтажник - не менее 3-й группы по эл.безопасности до и выше 1000В - не менее 4-х человек;

2) Слесарь - не менее 3-й группы по эл.безопасности до и выше 1000В - 2 человека;

3) Руководитель работ - не менее 5-й группы электробезопасности - 1 человек;

5) Мастер - не менее 4-й группы электробезопасности до и выше 1000В - 1 человек;

- Все работники должны иметь право проведения газоопасных работ.

- Работники, обслуживающие установки пожаротушения, должны иметь право работы с сосудами под давлением - не менее 2-х человек.

На каждого сотрудника предоставить копии документов подтверждающие:

- специальность;

- группу по электробезопасности;

- право проведения газоопасных работ;

в т.ч. на 2-х человек, копии документов подтверждающие:

- право работы с сосудами под давлением.

Участник должен предоставить Справку о кадровых ресурсах, а также копии квалификационных документов на привлекаемых для исполнения договора работников.

К расчету не принимается персонал, состоящий в штате субподрядчика/ субисполнителя

0 баллов – менее заявленного количества специалистов и/или отсутствуют подтверждающие документы;

30 баллов – соответствует или более заявленного количества специалистов с подтверждающими документами

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что ни один из участников Закупки не подтвердил в соответствии с порядком оценки по указанному критерию свое право работы с сосудами под давлением, в связи с чем, ни одному из участников не были начислены баллы. При этом установление требований о наличии кадровых ресурсов в качестве критерия допуска, по мнению Заказчика, является избыточным, необоснованно ограничивает конкуренцию на рынке закупаемых услуг и противоречит положениям Закона о закупках.

Таким образом, учитывая, что спорный критерий является оценочным, доводы жалобы Заявителя не находят своего фактического подтверждения.

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 действия Заказчика нарушений действующего законодательства помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения о допуске участников к участию в Закупке. В настоящем случае, Заказчик допустил участников, ввиду отсутствия у него оснований для признания таких участников несоответствующими отборочным критериям. В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Закупочной документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений при допуске заявок участник.

В силу ст. 10 ГК РФ участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с пунктом 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» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Охранные системы» (ИНН**: 7451030240) на действия ПАО «Фортум» (ИНН: 7203162698) при проведении Закупки необоснованной.**
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.12.2020 № ЕИ/76666/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.