

РЕШЕНИЕ № 023/07/3-4000/2022

по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

15 сентября 2022г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

при участии, путем системы ВКС, представителя ООО «МАГ+С» (далее — Заявитель) Ж.С.М. и представителей ООО «Краснодар Водоканал» (далее – Организатор торгов) по доверенности от 29.12.2021г. № 314-КР Л.П.Е., по доверенности от 05.09.2022г. № 113-КР Л.В.С., по доверенности от 14.09.2022г. № 117-КР В.А.С., рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке горноотводной документации, удостоверяющей уточненные границы горного отвода по лицензии на право пользования недрами КРД 13883 ВЭ в период 2022-2025 гг., проводимый ООО УК «РОСВОДОКАНАЛ» для нужд ООО «Краснодар Водоканал» (извещение № 32211605585 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения

договора на оказание услуг по разработке горноотводной документации, удостоверяющей уточненные границы горного отвода по лицензии на право пользования недрами КРД 13883 ВЭ в период 2022-2025 гг., проводимый ООО УК «РОСВОДОКАНАЛ» для нужд ООО «Краснодар Водоканал» (извещение № 32211605585 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 15.09.2022г. в 10:30.

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок проведения торгов, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-4000/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Краснодар Водоканал» (далее – Положение), утвержденным решением Правления ООО «Краснодар Водоканал» протокол от 06.07.2021г. № 44-1.

08.08.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211605585 о проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке горноотводной документации, удостоверяющей уточненные границы горного отвода по лицензии на право пользования недрами КРД 13883 ВЭ в период 2022-2025 гг., проводимый ООО УК «РОСВОДОКАНАЛ» для нужд ООО «Краснодар Водоканал».

Начальная (максимальная) цена договора – 38 916 666,67 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 08.08.2022г.

Дата и время окончания подачи заявок - 18.08.2022г. в 12:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 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 частью 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 соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять требования к характеристикам товара в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках, при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы, в Документации не определены объемы работ, в связи с чем потенциальные участники не могут сформировать свое предложение.

В соответствии с пунктом 4 Технического задания, разработка, оформление и согласование горноотводной документации в соответствии с требованиями законодательства Российской

Федерации.

На основании пункта 5 Технического задания, исходной документацией для выполнения работ являются:

1. Лицензия на пользование недрами с приложениями и дополнениями.
2. Паспорта эксплуатационных и наблюдательных скважин.
3. Схемы системы водопотребления и водоотведения.
3. Отчёт по подсчету запасов подземных вод (текст, графика).
4. Положительное заключение экспертизы «ГКЗ» об утверждении запасов.
5. Проект водозабора и(или) технологическая схема разработки подземных вод и материалы их согласования.
6. Проекты организации зон санитарной охраны скважин и материалы их согласования.
7. Проектная документация на консервацию, ликвидацию и переобустройство скважин и данные мониторинга.
8. Правоустанавливающие документы на земельные участки.
9. Выписки из ЕГРН по земельным участкам под водозаборными сооружениями.

В соответствии с возражениями Организатора торгов, на основании пункта 42.1 Указа Президента Российской Федерации от 30.11.1995г. № 1203, сведения, раскрывающие схемы водоснабжения городов с населением более 200 тыс. человек или железнодорожных узлов, расположение головных сооружений водопровода или водовода, их питающих являются сведениями, отнесенными к государственной тайне.

При этом, в Документации отсутствует указание на обязанность победителя торгов по оформлению допуска к сведениям, составляющим государственную тайну.

Вместе с тем, согласно пункту 2 Технического задания, эксплуатационные и наблюдательные скважины ООО «Краснодар Водоканал», расположенные в пределах МО г. Краснодар, лицензия на право пользования недрами КРД 13883 ВЭ.

Согласно пояснениям Организатор торгов, сведения о схемах расположения скважин доступны для ознакомления в публичных источниках в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Кроме того, согласно статье 28 Закона Российской Федерации от 21.02.1992г. № 2395-1 «О недрах», государственный учет работ по геологическому изучению недр осуществляется посредством ведения государственного реестра работ по геологическому изучению недр. Государственный учет участков недр, предоставленных в пользование, и лицензий на пользование недрами осуществляется посредством ведения государственного реестра участков недр, предоставленных в пользование, и лицензий на пользование недрами.

В соответствии с пунктом 3 Порядка государственного учета и ведения государственного реестра работ по геологическому изучению недр, государственного реестра участков недр, предоставленных в пользование, и лицензий на пользование участками недр, утвержденного приказом Минприроды России от 29.10.2020г. № 865, сведения, содержащиеся в государственном реестре работ и государственном реестре участков недр, являются открытыми и общедоступными.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что Документацией не определен перечень указанных скважин, не представлено документов, позволяющих определить объем необходимых работ.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям

заказчика.

В соответствии с пунктом 1 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), для целей информационного обеспечения закупки в документации о закупке должны содержаться достаточные сведения в том числе об объекте закупки, позволяющие потенциальному участнику сформировать свое предложение.

Исходя из положений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при проведении закупки, Организатор торгов должен обеспечивать равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции.

Согласно пункту 8 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), установление заказчиком невыполнимых требований для участников закупки противоречит положениям Закона о закупках.

Вместе с тем, указанные недостатки Документации не позволяют потенциальным участникам сформировать свое предложение.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатором торгов неправомерно установлено требование о наличии у участников закупки штате организации специалистов, включенных в Национальный реестр специалистов (НРС).

В соответствии с пунктом 4 раздела 2.2 Приложения № 4 к Документации, установлено квалификационное требование о наличии у участника закупки в штате организации 1 и более специалистов, включенных в Национальный реестр специалистов (НРС).

Согласно пояснениям Организатора торгов данное требование связано с необходимостью разработки горноотводной документации, в соответствии с подпунктом 5 пункта 6 Технического задания.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2020г. № 1465 утверждены правила подготовки и оформления документов, удостоверяющих уточненные границы горного отвода (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 7 Правил, подготовка проекта горного отвода осуществляется пользователем недр или юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем), привлекаемым пользователем недр на договорной основе, которые имеют лицензию на производство маркшейдерских работ.

При этом, указанными Правилами не установлено требование о наличии у такого исполнителя в штате специалистов, включенных в Национальный реестр.

Кроме того, на основании части 7 статьи 55.5-1 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ), специалисты по организации инженерных изысканий, специалисты по организации архитектурно-строительного проектирования или специалисты по организации строительства осуществляют указанные в части 1 или 2 настоящей статьи трудовые функции со дня включения сведений о физических лицах соответственно в национальный реестр специалистов в области инженерных изысканий и архитектурно-строительного проектирования или национальный реестр специалистов в области строительства (далее также - национальные реестры специалистов).

Вместе с тем, исходя из положений Документации не представляется возможным установить к какому из указанных реестров должны относиться требующиеся специалисты.

На основании изложенного, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об обоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы, Организатор торгов неправомерно объединил в предмете закупки оказание услуг и выполнение работ.

Вместе с тем, Законом о закупках не установлено ограничений, в части объединения в один лот выполнения работ и оказания услуг, в связи с чем, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности указанного довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов установлено нарушение пункта 1 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МАГ+С» на действия ООО «Краснодар Водоканал» при организации и проведении конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке горноотводной документации, удостоверяющей уточненные границы горного отвода по лицензии на право пользования недрами КРД 13883 ВЭ в период 2022- 2025 гг., проводимый ООО УК «РОСВОДОКАНАЛ» для нужд ООО «Краснодар Водоканал» (извещение № 32211605585 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) обоснованной.

2. Выдать Организатору торгов – ООО «Краснодар Водоканал» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения закупки.

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства по нарушению, установленному решением в отношении ООО «Краснодар Водоканал».

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.