

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12676/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.08.2022

г. Москва

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

<.....>,

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Экодортех», АО «Концерн Росэнергоатом»,

рассмотрев жалобу ООО «Экодортех» (далее - Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по ремонту автодороги от ул. Лермонтова в жилом секторе до промплощадки с тротуарами и газонами (инв.№704) в соответствии с техническим заданием (реестровый № 32211497736) (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.

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, 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с определением победителя ООО «Платинастрой». По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно признал победителем ООО «Платинастрой», ввиду того, что организация отсутствует в реестре «Реестр деклараций соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда».

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Комиссией установлено, что 24.06.2022 Заказчик на сайте электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по ремонту автодороги от ул. Лермонтова в жилом секторе до промплощадки с тротуарами и газонами (инв.№704) в соответствии с техническим заданием (реестровый № 32211497736) (далее – конкурс, процедура).

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по повторному рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов от 05.08.2022 № 857 по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в закупке закупочной комиссией принято решение признать победителем закупки Общество с ограниченной ответственностью «Платинастрой». Заявителю присвоено второе место.

Заявитель в жалобе ссылается на положения п. 1 ст. 11 Федерального закона «О специальной оценке условий труда» от 28.12.2013 N 426-ФЗ,

согласно которому работодателем подается в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на проведение федерального государственного надзора за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, по месту своего нахождения декларация соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда, а также Приказ Минтруда России № 406н от 17.06.2021. Таким образом, в случае, если на рабочих местах установлен класс 1 или 2 работодатель должен подать декларацию. Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте РОСТРУД Реестр деклараций соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда <https://declaration.rostrud.gov.ru/> установлено, что компания Общество с ограниченной ответственностью «Платинастрой» ИНН: 6670195081 не включена в реестр деклараций, а значит не имеет СУОТ.

В связи с чем, по мнению Заявителя заявка победителя должна быть отклонена на основании подпункта «а» пункта 6.2 Закупочной документации, ввиду предоставления в составе заявки недостоверных сведений.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 2.1.1 Том 1 часть 1 Закупочной документации установлены требования к участникам закупки, субподрядчикам (соисполнителям):

а) копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки, за исключением случаев подписания заявки:

- индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

- лицом, указанным в ЕГРЮЛ в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица, если участником такой закупки является юридическое лицо;

б) обязательство участника закупки, содержащееся в форме 1 «Заявка на участие в закупке», в случае заключения с ним договора представить до момента заключения договора:

копию решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством РФ, учредительными документами юридического лица и если для участника закупки заключение договора или предоставление обеспечения заявки на участие в закупке, обеспечения договора являются крупной сделкой;

д) заполненное участником закупки по форме 1 «Заявка на участие в закупке» подтверждение:

о ненахождении участника закупки в процессе ликвидации (для юридического лица);

об отсутствии в отношении участника закупки решения арбитражного суда о признании его несостоятельным (банкротом);

о неприостановлении деятельности участника закупки.

е) заполненное участником закупки по форме 1 «Заявка на участие в закупке» подтверждение:

- отсутствия недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы РФ

(за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством РФ, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период;

- сведения об обжаловании указанных недоимки, задолженности, если участником закупки в установленном порядке подано заявление и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявок не принято.

копии разрешающих документов на осуществление видов деятельности, видов работ, требуемые для выполнения договора, а именно:

-копии документов, указанные в столбце «Требования» данного пункта вместе с приложениями, описывающими конкретные виды деятельности и/или работ.

если в соответствии с Градостроительным Кодексом РФ для участника закупки требуется членство в СРО:

-выписка из реестра членов СРО, членом которой является участник закупки, выданная не ранее 1 месяца до даты окончания первоначального срока подачи заявок. Для членов СРО, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, из следующих:

-выписка из реестра членов СРО, членом которой является участник

закупки, зарегистрированный в том же субъекте РФ, в котором зарегистрирована такая СРО, при наличии в данном субъекте РФ СРО;

-выписка из реестра членов СРО, членом которой является участник закупки, зарегистрированной на территории любого из субъектов РФ, имеющих общую границу с субъектом РФ, в

котором зарегистрирован участник закупки, если на территории субъекта РФ, в котором зарегистрирован участник закупки, отсутствует зарегистрированная СРО;

-выписка из реестра членов СРО, членом которой является участник закупки, зарегистрированной на территории любого из субъектов РФ (для иностранных юридических лиц);

любой документ органа надзора за СРО из ниже указанных, подтверждающий право некоммерческой организации на статус СРО:

-решение Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору, выданное в соответствии с законодательством РФ,

-письмо Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору в адрес СРО или в адрес участника закупки,

-выписка Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору из государственного реестра СРО, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства

-выписка из реестра членов СРО должна содержать сведения о праве выполнения работ по договору, заключаемому с использованием конкурентных способов заключения договоров, с указанием видов работ и объектов, в отношении которых дано право выполнения данных работ.

Пунктом 2.2 Тома 1 части 1 Закупочной документации установлены следующие требования к составу заявки:

Заявка на участие в закупке состоит из двух частей и ценового предложения.

Состав первой части заявки на участие в закупке:

НЕ ДОПУСКАЕТСЯ указание сведений об участнике закупки и/или его ценовом предложении в первой части заявки на участие в закупке.

Документы, прикладываемые к части 1 заявки на участие в закупке, в форме электронных документов:

часть 1 заявки на участие в закупке по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (подраздел 5.1, Форма 1);

документы, указанные в пункте 2.1.2 подраздела 2.1 закупочной документации, требуемые для предоставления в части 1 заявки на участие в закупке;

Состав второй части заявки на участие в закупке:

Формы, заполняемые с помощью функционала ЭТП:

график поставки товара / выполнения работ / оказания услуг;

Документы, прикладываемые к части 2 заявки на участие в закупке, в форме электронных документов:

часть 2 заявки на участие в закупке по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в закупочной документации (подраздел 5.1, соответствующая Форма);

документы, указанные в пункте 2.1.1 подраздела 2.1 настоящей закупочной документации;

документы, указанные в пункте 2.1.2 подраздела 2.1 настоящей закупочной документации, требуемые для предоставления в части 2 заявки на участие в закупке;

документы, необходимые только для целей оценки заявки, в соответствии с критериями оценки и методикой оценки заявок на участие в закупке, указанные в разделе 4 (непредставление данных документов не является основанием для отклонения заявки на отборочной стадии).

Согласно пункту 5.1 Тома 1 Части 2 Закупочной документации

Участник закупки, подавая заявку на участие в закупке, понимает, что:

- в случае выполнения работ/оказания услуг представителями участника на территории заказчика — должна быть создана и функционировать система управления охраной труда (СУОТ) и предоставлены до заключения договора документы, подтверждающие создание и функционирование СУОТ.

Кроме того, согласно подразделу 2.3 Тома 2 (Техническое задание) установленное место выполнения работ - автодорога от ул. Лермонтова в жилом секторе до промплощадки с тротуарами и газонами (инв. № 704). Данная автодорога не находится на территории атомной станции. Следовательно, обязанность предоставить документы,

подтверждающие создание и функционирование СУОТ, возникает только после подведения итогов по закупке до заключения договора.

Таким образом, требование о наличии системы СУОТ установлено исключительно к исполнителю по договору.

При этом Комиссия отмечает, что в качестве обаятельного требования в части наличия системы СУОТ Закупочной документацией не установлено, равно как и не установлено конкретных требований к СУОТ, в том числе, на соответствие требованиям действующего законодательства.

Таким образом, учитывая, что наличие системы СУОТ не является обязательным требованием для допуска участника закупки, довод Заявителя об отсутствии победителя в реестре деклараций соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда не находит своего подтверждения, а у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки ООО «Платинастрой».

При этом, ссылки Заявителя на положения Закона о специальной оценке условий труда в данном случае не применимы, поскольку предметом настоящего закона являются отношения, возникающие в связи с проведением специальной оценки условий труда, а также с реализацией обязанности работодателя по обеспечению безопасности работников в процессе их трудовой деятельности и прав работников на рабочие места, соответствующие государственным нормативным требованиям охраны труда. В то время как, требования Закупочной документации уставлены системе управления охраной труда (СУОТ), а не специальной оценки условий труда.

Комиссия также отмечает, что в соответствии с формой 1, установленной Закупочной документацией участник закупки подтверждает свое согласие на соответствие поданной заявки требованиям Закупочной документации, в том числе, в части соответствия требованию о необходимости наличия у исполнителя системы управления охраной труда (СУОТ) и предоставлении подтверждающих документов.

Кроме того, на заседании Комиссии Заказчик подтвердил, что победителем представлены документы, подтверждающие создание и функционирование СУОТ в соответствии с требованиями Закупочной документации.

На основании изложенного, довод Заявителя о неправомерном допуске к участию заявки ООО «Платинастрой», ввиду отсутствия организации в

реестре деклараций соответствия условий труда государственным нормативным требованиям охраны труда, не находит своего подтверждения и признается Комиссией необоснованным.

В свою очередь, 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 нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Экодортех» (ИНН: 7203286710; ОГРН: 1127232070129) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ИНН: 7721632827; ОГРН: 5087746119951) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.08.2022 № ЕИ/43490/22.

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