

Заказчик

Заявитель

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Оренбургской области**

места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная,
22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

_____ № _____
На № _____ ОТ _____

Рассмотрение жалобы состоялось 18 февраля 2022 г.

полном объеме решение изготовлено 24 февраля 2022 г.
Оренбург

В
г.

Решение по делу № 056/07/3-99/2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб,

предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей Оренбургского УФАС России членов Комиссии:

- специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

в присутствии представителя Заказчика (на основании доверенности), дистанционно, посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии директора Заявителя дистанционно, посредством видеоконференцсвязи;

рассмотрев жалобу (вх. № 1299 от 10.02.2022 г.) Заявителя на действия Заказчика при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку и согласование проектной документации на разработку месторождения строительного камня в Оренбургской области (Извещение ЕИС: №),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 1299 от 10.02.2022 г.) Заявителя на действия Заказчика при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку и согласование проектной документации на разработку месторождения строительного камня в районе Оренбургской области (Извещение ЕИС: №).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 11.02.2022 исх. № 1087, заказчику от 11.02.2022 исх. № 1086.

Рассмотрение жалобы было назначено на 18.02.2022 в 12 ч. 00 мин.

Исходя из доводов жалобы следует, что установление Заказчиком в п. 2.7. Приложения № 1 к информационной карте конкурса такого критерия оценки как: согласованные управлением Ростехнадзора «Положение о геологическом и маркшейдерском обеспечении промышленной безопасности и охраны недр», «Положение о маркшейдерской службе», является недопустимым.

Данное требование не относится к выполняемой услуге по разработке и согласованию проектной документации на разработку Подгорного месторождения Оренбургской области, а, следовательно приводит к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Заявитель в своей жалобе также указывает, что Заказчиком в проекте договора установлено следующее требование: «Разработка и согласование в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора Проекта производства маркшейдерских работ на Западно-Аниховском месторождении строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области в соответствии с действующим законодательством РФ и условиями Договора, а Заказчик обязуется принять услуги и оплатить».

По мнению Заявителя, запрашиваемый Заказчиком проект производства маркшейдерских работ не имеет правового статуса и не утвержден нормативно правовым актом или административным регламентом, определяющим процедуру разработки, объем и требования к содержанию проекта, а также необходимости согласования в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора.

Данное условие договора является явно обременительными для участника на основании изложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной.

В Комиссию от Заказчика поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых они не

согласились с доводами жалобы, указав следующее.

Количество баллов, присуждаемых по оспариваемому показателю, определяется следующим образом : У исполнителя имеется хотя бы один из документов: Лицензия на производство маркшейдерских работ; согласованные управлением Ростехнадзора «Положение о геологическом и маркшейдерском обеспечении промышленной безопасности и охраны недр»; «Положение о маркшейдерской службе» - 10 баллов

У исполнителя отсутствуют: Лицензия на производство маркшейдерских работ; согласованные управлением Ростехнадзора «Положение о геологическом и маркшейдерском обеспечении промышленной безопасности и охраны недр»; «Положение о маркшейдерской службе» или документ не предоставлен в заявке участника - 0 баллов

При наличии одного из требуемого документа участник получает 10 баллов.

Заказчик не создал одному участнику закупки преимущество перед другими, условия не являются непреодолимыми для потенциальных участников закупки, также как и для Заявителя.

Кроме того, Заказчик в своих возражениях указывает, что Заказчик установил а проекте договора требование о разработке и согласованию проекта производства маркшейдерских работ исходя из практики взаимодействия с организациями, курирующими данную деятельность. Соответственно требования, условия согласования, регламенты согласования именно в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора установлены на основании данных рекомендаций и приказов Ростехнадзора, которые были перечислены в ответе Заказчика на запрос Заявителя.

Данная закупка отменена по решению Заказчика 09.02.2022 г. в связи с изменениями и корректировкой потребностей Заказчика.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 2011г. № 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.

24.12.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку и согласование проектной документации на разработку Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области (Извещение ЕИС: №).

Дата начала срока подачи заявок 24.12.2021

Дата окончания срока подачи заявок 10.02.2022 в 09:00 (МСК+2)

Дата подведения итогов 11.02.2022 (МСК+2)

ООО «МАГ+С» не являлось участником данных торгов, но жалоба подана до окончания срока подачи заявок (поступила на электронную почту 09.02.2022 г., зарегистрировано 10.02.2022 г.).

Согласно служебной записке начальника маркшейдерской службы Заказчика от, закупка в электронной форме, на оказание услуг по разработке и согласованию плана развития горных работ (Извещение:) отменена в связи с изменениями и корректировкой потребностей Заказчика (сведения размещены в ЕИС 14.02.2022 07:24 (МСК+2).

Положение о закупках товаров, работ, услуг Заказчик (далее - Положение), утверждено 29.09.2021 г. и 13.10.2021 г. размещено в ЕИС.

Конкурсная документация по проведению открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг по разработке и согласованию проектной документации на разработку Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области (далее – Документация) размещена в ЕИС в действующей редакции 24.12.2021 г.

Рассматривая довод жалобы о необоснованности установление Заказчиком критерия оценки, установленного в п. 2.7 Приложения № 1 к Информационной карты конкурса, Комиссия приходит к следующему.

Решением Оренбургского УФАС России по делу № 056/07/3-46/2022 от 25.01.2022, антимонопольным органом дана оценка доводу Заявителя о неправомерности установления Заказчиком критерия оценки, установленного в п. 2.7 Приложения № 1 к Документации конкурса на оказание услуг на разработку и согласование проектной документации на разработку Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области (Извещение ЕИС: №).

В соответствии с п. 4 ч. 9 и ч. 21 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение жалобы в случае, если антимонопольным органом принято решение относительно обжалуемых актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В связи с изложенным, Комиссия Оренбургского УФАС России оставляет указанный довод заявителя без рассмотрения.

Рассматривая довод жалобы о необоснованности установления Заказчиком в проекте договора требования о необходимости разработки и согласования в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора проекта производства маркшейдерских работ, Комиссией установлено следующее.

Согласно пп. 3 п. 1.1 Проекта договора на оказание услуг по разработке и согласованию проектной документации на разработку Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области (далее – Проект

договора), Исполнитель обязуется оказать услуги по разработке и согласованию в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора Проекта производства маркшейдерских работ на Западно-Аниховском месторождении строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области в соответствии с действующим законодательством РФ и условиями Договора, а Заказчик обязуется принять услуги и оплатить.

В соответствии с п. 2.1.4. Проекта договора, Исполнитель обязуется предоставить заказчику в том числе - согласованный проект производства маркшейдерских работ Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора.

В рамках указанной закупки (Извещение: №) со стороны Заявителя в адрес Заказчика направлялся запрос о даче разъяснений положений документации.

Заказчиком по указанному запросу даны разъяснения, которые размещены на сайте ЕИС (14.02.2022 г.). В разъяснениях заказчика сообщается следующее:

-разработка Проектов производства маркшейдерских работ осуществляется в соответствии с «Рекомендациями по подготовке проектной документации на производство маркшейдерских работ» (письмо заместителя руководителя Ростехнадзора 16.01.2009 № БК-45/54);

- согласование Проектов производства маркшейдерских работ осуществляется в соответствии с пп. е п. 5 «Положения о лицензировании производства маркшейдерских работ», утвержденного постановлением Правительства РФ от 16.09.2020;

- согласование в Западно-Уральском управлении Ростехнадзора Проекта производства маркшейдерских работ на Западно-Аниховском месторождении строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области осуществляется на основании приказа Ростехнадзора от 28.06.2016 № 250 «Об утверждении Положения о Западно-Уральском управлении Ростехнадзора» (пп. 1, 4.3).

Данные разъяснения положений документации являются доступными для всех участников закупки с момента размещения на сайте ЕИС.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В контексте данной нормы Закона о закупках принцип равноправия означает, что настоящим Федеральным законом и другими законодательными актами всем участникам закупки обеспечиваются равные, одинаковые права и юридические возможности на всех стадиях данного процесса. Предпочтительный подход к тем или иным участникам закупки недопустим.

Комиссией установлено, что Заказчиком, разъяснением на запрос определен порядок, согласно которому участникам необходимо производить разработку и согласование Проекта производства маркшейдерских работ Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области. Кроме того, Заказчиком установлен конкретный перечень документов, в соответствии с которыми участникам необходимо осуществлять разработку и согласование Проекта производства маркшейдерских работ.

Требования, установленные заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке.

Доводов и доказательств, свидетельствующих о том, что содержащиеся в Проекте договора требования являются непреодолимыми для заявителя в части формирования предложения и исполнения договора, представлено не было. При этом, предпринимательская деятельность определена в ст. 2 ГК РФ как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность,

следовательно любой участник принимая решение участвовать в закупке самостоятельно формирует предложения по оцениваемым условиям закупки, исходя из своих возможностей и рисков, с учетом интереса одержать победу в закупке. Учитывая данное обстоятельство, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика не противоречат действующему законодательству, довод жалобы необоснованный.

Учитывая изложенное, соблюдая баланс интересов сторон, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 1299 от 10.02.2022 г.) Заявителя на действия Заказчика при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на разработку и согласование проектной документации на разработку Западно-Аниховского месторождения строительного камня в Адамовском районе Оренбургской области (Извещение ЕИС: №), необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: №) уведомлением Оренбургского УФАС России 11.02.2022 исх. № 1086.

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

Председатель Комиссии

Л

Члены Комиссии

Р.

И.

