

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-10064/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
01.08.2023 г. Москва

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

<....>

при участии посредством видеоконференцсвязи ООО «АктивПроект», АО «Гипротрубопровод»,

рассмотрев жалобу ООО «АктивПроект» (далее - Заявитель) на действия АО «Гипротрубопровод» (далее - Заказчик) при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора 50-ТОЗиС/09.2023 выполнение работ по обследованию технического состояния зданий и сооружений по объекту АО «Связьтранснефть» (редукцион № 7001-Z05-K-Y01-01286-2023, 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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ненадлежащем формировании Закупочной документации, влекущее ограничение конкуренции.

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, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

По мнению Заявителя, Заказчиком в проект договора неправомерно включено условие, предусматривающее обязательное приобретение нормативной и типовой документации у ООО «НИИ Транснефть». Соответствующее предоставление документации осуществляется на платной основе.

Также Заявитель указывает, что положения договора и технического задания также не содержат и порядка выполнения Генподрядчиком (Заказчиком) работ по вскрытию конструкций, сроки для выполнения данного вида работ не заложены при расчете сроков по договору.

Кроме того, в графике выполнения обследования и таблице исходных данных для формирования стоимости обследования зданий и сооружений предусмотрены противоречивые сроки для обследования, что может явиться основанием при исполнении договора для взыскания с подрядчика штрафов и неустоек.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом документы.

Изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 748 800,00 руб.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 26.07.2023 11:00 (мск).

Дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в закупке (или открытия заказчику /организатору закупки доступа к заявкам на участие в закупке) - 27.07.2023 11:00 (мск).

Дата и время подачи участником закупки дополнительных ценовых предложений - 28.08.2023 12:00 (мск).

Дата и время рассмотрения предложений участников закупки - 24.08.2023 16:00 (мск).

Дата и время подведения итогов закупки - 29.08.2023 18:00 (мск).

В соответствии с пунктом 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Соответствующие условия установлены Заказчиком, в том числе в проекте договора, размещенного в составе Закупочной документации.

Согласно пункту 3.1.1 проекта договора при выполнении Работ соблюдать требования нормативных правовых актов Российской Федерации, действующих государственных стандартов, норм и правил, а также Регламентов ПАО «Транснефть».

Субподрядчик обязуется приобрести (получить) у организации, которой переданы права на распространение нормативных документов ПАО «Транснефть», соответствующую нормативную и типовую документацию, необходимую и достаточную для выполнения Работ. Реестродержателем нормативно-технической базы ПАО «Транснефть» и организацией, которой переданы права на распространение нормативных документов ПАО «Транснефть», является ООО «НИИ Транснефть».

По мнению Заявителя, вышеуказанные положения проекта договора влекут ограничение конкуренции, поскольку предоставление необходимой документации осуществляется ООО «НИИ Транснефть» на платной основе, что подтверждается электронной перепиской Заявителя с ООО «НИИ Транснефть» в рамках иных договоров для проведения работ на объектах Заказчика.

Комиссия оценивает доводы Заявителя критически, поскольку из представленной электронной переписки следует, что с целью получения запрашиваемой ООО «АктивПроект» документации необходимо заключение с ООО «НИИ Транснефть» договор на предоставление нормативных документов ПАО «Транснефть».

В соответствии с внутренними правилами ПАО «Транснефть» организациям строительного сектора, реализующим на объектах организаций системы «Транснефть» договоры по выполнению, в том числе, проектно-изыскательских работ, нормативная документация предоставляется без взимания платы, но при условии обязательного заключения с ООО «НИИ Транснефть» соглашения о порядке получения и применения нормативной документации.

Данная информация указана на официальном сайте ООО «НИИ Транснефть» по адресу <https://niifn.transneft.ru/about/activity/oif/>.

Таким образом, довод Заявителя о необходимости приобретения на возмездной основе регламентов ПАО «Транснефть» не соответствует действительности.

Кроме того, перечень основных нормативных документов, необходимых при

проведении работ, являющихся предметом Закупки, приведен в п.11 технического задания № ТЗ-210/4-71.20.6-ГПП/ЦПСАиС-59-23 (далее – Техническое задание, неотъемлемая часть документации о закупке), среди которых указан только один регламент ПАО «Транснефть» - РД-91.200.00-КТН-380-09 «Методика обследования зданий и сооружений, построенных на свайных фундаментах» (далее также – «РД»). В приложении 7 к Техническому заданию представлена выкопировка из положений РД, определяющих порядок и способ выполнения работ.

Таким образом, информация, касающаяся предмета Закупки и способа выполнения работ, отражена в Техническом задании. При необходимости получения иной информации, содержащейся в нормативных документах ПАО «Транснефть», она была бы представлена ООО «НИИ Транснефть» победителю Закупки безвозмездно на вышеуказанных условиях.

Документация о закупке составлена исходя из потребностей Заказчика, т.к. оспариваемый пункт проекта договора является для Заказчика принципиально важным, поскольку позволяет ПАО «Транснефть» защитить нормативную документацию от несанкционированного распространения и от незаконного использования раскрываемых в нормативной документации результатов интеллектуальной деятельности.

Таким образом, включение обязанности субподрядчика по приобретению (получению) нормативной документации ПАО «Транснефть» у ООО «НИИ Транснефть» (п.3.1.1 проекта договора) не нарушает действующее законодательство и не ущемляет прав Заявителя.

Указанные положения проекта договора не препятствуют подаче заинтересованными лицами заявок на участие в Закупке, применяются только к победителю Закупки и не содержат невыгодных условий для победителя Закупки условий.

Доказательств обратного Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Относительно довода об отсутствии порядка выполнения Генподрядчиком (Заказчиком) работ по вскрытию конструкций, недостаточности установленных сроков для выполнения данного вида работ, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках одним из принципов закупки товаров, работ, услуг является информационная открытость закупки.

В соответствии с п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

По условиям п. 2.1 проекта договора субподрядчик обязуется выполнить работы по обследованию технического состояния зданий (сооружений) по определенному объекту, а генподрядчик обязуется принять и оплатить результат работ. Перечень зданий/сооружений, в отношении которых проводится обследование технического состояния, объем, перечень и вид работ, перечень исходных данных, срок,

результат и особенности выполнения работ, установлены в Техническом задании.

В разделе 5 Технического задания определен перечень видов выполняемых субподрядчиком работ при предварительном (визуальном) техническом обследовании (п.5.1 Технического задания) и видов работ при детальном техническом обследовании (п.5.2 Технического задания). Так, при детальном техническом обследовании вскрытие железобетонных конструкций с целью определения армирования и вскрытие отделки для обеспечения доступа к строительным конструкциям (при необходимости) выполняется силами АО «Связьтранснефть», т.е. заказчика работ.

Заявитель в запросе о предоставлении разъяснений от 18.07.2023 просил разъяснить порядок и сроки выполнения АО «Связьтранснефть» работ по вскрытию строительных конструкций, а также возможность продления сроков выполнения субподрядчиком работ на период выполнения АО «Связьтранснефть» работ по вскрытию конструкций.

В ответе на запрос от 21.07.2023 Заказчик указал на то, что необходимость и место вскрытия строительных конструкций определяется субподрядчиком в составе программы выполнения обследования технического состояния зданий/сооружений, а также на отсутствие необходимости продления срока выполнения работ в случае возникновения необходимости вскрытия строительных конструкций, что соответствует условиям Закупочной документации.

Так согласно п. 2.3 проекта договора субподрядчик в соответствии с Техническим заданием разрабатывает, а генподрядчик утверждает программу проведения обследования технического состояния зданий/сооружений, являющейся приложением № 5 к Техническому заданию. Указанная программа также направляется АО «Гипротрубопровод» (генеральным подрядчиком) на согласование в АО «Связьтранснефть» (заказчику работ). Утверждая программу проведения обследования, генеральный подрядчик и заказчик работ тем самым подтверждают возможность своевременного выполнения работ субподрядчиком с учетом принципа сотрудничества сторон договора.

В разделе 1 указанной программы субподрядчиком самостоятельно определяются виды и объемы выполняемых им работ, что соответствует ч.3 ст.703 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно, что подрядчик самостоятельно определяет способ выполнения задания заказчика.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом о закупках, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг для своевременного и полного удовлетворения соответствующих потребностей заказчиков (ст. 1 Закона о закупках).

В свою очередь, как следует из оспариваемых условий Технического задания, проведение работ по вскрытию конструкций осуществляется только в случае возникновения необходимости по мнению подрядчика.

Более того, Заявителем не приведено документального обоснования заявленного довода о недостаточности общих сроков для исполнения договора, а равно позиция Общества основана на субъективном мнении последнего по вопросу

наличия в действиях Заказчика нарушений законодательства в сфере закупок.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

По вопросу содержания в Закупочной документации противоречивых сроков для выполнения работ по обследованию Комиссией установлено следующее.

Заявитель указывает, что в Закупочной документации (п.1.1.4 графика выполнения обследования технического состояния зданий/сооружений по Объекту «СПРС на участках УС Парабель - УС Игольско-Таловое, УС Анжеро-Судженск – УС Вертикос, УС Анжеро-Судженск – ПРС-31. ПИ ПТУС. Техническое перевооружение» (далее – График) установлен срок проведения технического обследования зданий и сооружений с 19.10.2023 по 14.12.2023, т.е. 56 календарных дней, в то время как согласно п. 6 приложения № 6 к Техническому заданию предусмотрен срок 75 дней.

Заказчиком в п. 8 Технического задания установлено, что сроки выполнения работ определяются календарным планом к договору.

Согласно п. 10 Извещения об осуществлении закупки общий срок выполнения работ с 25.09.2023 по 11.03.2024, что соответствует общему сроку выполнения работ, указанному в Графике, который является также неотъемлемой частью Закупочной документации.

Кроме того, Графиком предусмотрены сроки проведения отдельных этапов выполнения работ.

Так согласно п.1.1.4 Графика срок проведения субподрядчиком обследования технического состояния зданий/сооружений с оформлением и направлением генподрядчику акта о выполнении обследования технического состояния зданий/сооружений с 19.10.2023 по 14.12.2023 (57 календарных дней).

Срок (75 дней), указанный в п. 6 приложения № 6 к Техническому заданию (Исходные данные для формирования стоимости обследования зданий и сооружений), включает в себя, помимо срока выполнения работ по обследованию (п.1.1.4 Графика), также срок для согласования, корректировки (при необходимости) и подписания сторонами Акта о выполнении обследования технического состояния зданий/сооружений (п.п.1.1.4-1.1.7 Графика).

При таких обстоятельствах, доводы Заявителя о противоречивости сроков выполнения обследования не находят своего фактического подтверждения.

Кроме того, Заказчиком 21.07.2023 в ответ на запрос Заявителя от 18.07.2023 был предоставлен соответствующий ответ о сроках проведения работ.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Комиссия отмечает, что 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 действующего законодательства в сфере закупок, 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).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, изучив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АктивПроект» (ИНН: 3702541990) на действия АО «Гипротрубопровод» (ИНН 7710022410) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.07.2023 № НП/31726/23.

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