

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9924/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.07.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «УАЗ», ИП Шлыкова В.А.

рассмотрев жалобу ИП <...>. (далее — Заявитель) на действия АО «УАЗ» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по очистке снега и наледи со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, балконов административных зданий (реестровый № 32312568861, 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, 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 (бездействия) 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы Заказчиком при проведении Закупки определены неисполнимые сроки выполнения работ, нарушение которых в случае заключения договора приводит к штрафным санкциям со стороны Заказчика по отношению к исполнителю.

Заказчик 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

Согласно 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

Комиссией установлено, что 10.07.2023 Заказчик разместил на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещение о проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 2.1.1 Технического задания услуги предполагают очистку снега и наледи методом промышленного альпинизма со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, козырьков и балконов административных зданий, расположенных по адресам:

- г. Москва, ул. Большая Ордынка, дом 24 (далее – Объект - 1);
- г. Москва, Старомонетный переулок, дом 26 (далее – Объект - 2);
- г. Москва, Старомонетный переулок, дом 26, стр.2 (далее – Объект - 2).
- г. Москва, Китайгородский проезд, дом 7, строение 1 секции А, Б, В, Г. (Объект 3);
- г. Москва, Китайгородский проезд, дом 7, строение 1 секции Д. (Объект 4).

В пункте 2.3 Технического задания указано описание объектов, на которых будет оказываться услуга:

Наименование	Площадь	Описание
--------------	---------	----------

услуги/Адрес объекта	№	Описание	
Очистка снега и наледи со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, балконов административных зданий методом промышленного альпинизма г. Москва, ул. Большая Ордынка, дом 24 (Объект №1)	3	145,00	Односкатная металлическая фальцевая кровля 12-ти этажного здания, угол наклона 15 ⁰ . Холодное чердачное помещение (с верхней разводкой отопления). Сброс снега происходит в определенных местах. Перемещение снега по кровле до места сброса не более 40% от общей площади.
		433,40	На уровнях 6-го и 10-го этажей по периметру здания проходят промежуточные карнизы шириной до 0,55 м длиной 788 м, что составляет 433,4 м ² , которые так же очищаются от снега и наледи (при необходимости)
		240,00	4-х этажная пристройка СКЦ к основному Объекту 2, горизонтальная мягкая кровля с техническими надстройками.
		494,59	4-х этажная пристройка к основному Объекту 2. Пристройка имеет двухскатную металлическую фальцевую кровлю площадью 494,59 м ² , переходящую в горизонтальную мягкую кровлю площадью 1 517,45 м ² .
		1517,45	
	669,84	Объекты на прилегающей территории. Одноэтажные строения (гаражи), здание трансформаторной подстанции, здание автомойки, металлический навес над бункером ТБО (твердых бытовых отходов), металлическая балочная конструкция длиной 40м – прохождение трубопроводов, на уровне 5м над проезжей частью.	
Итого (Объект №1):	6500,28		
Очистка снега и наледи со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, балконов административных зданий методом промышленного альпинизма г. Москва, Старомонетный переулок, дом 26 (Объект №2)		2 241,17	Двухскатная металлическая фальцевая кровля сложной формы. Кровля разноуровневая, поделена на 6-ти этажную и 5-ти этажную части здания. Теплое чердачное помещение (с верхней разводкой отопления). Сброс снега производится в двух местах. Перемещение снега по кровле не более 75% от общей площади.
		172,70	В торце шестиэтажной части здания на уровне пятого этажа расположен открытый балкон, входящий в зону очистки от снега и наледи. Козырьки (карнизы) над подъездами, пояса промежуточных карнизов по периметру здания (на уровне 3-го и 5-го этажей, шириной до 0,55 м длиной 314 п. м., что составляет 172,7 м ²), также очищаются от снега и наледи.
Очистка снега и наледи со скатных кровель, промежуточных карнизов, административных зданий методом промышленного альпинизма г. Москва, Старомонетный переулок, дом 26, стр.2 (Объект №2)		382,00	Двухскатная обшитая металлической фальцевой и мягкой черепицей кровля 3-х этажного здания. Каждый скат имеет две грани. Верхняя грань, металлическая фальцевая имеет уклон 5 ⁰ . Нижняя грань, мягкая черепица имеет уклон 75 ⁰ . На нижней грани расположены мансардные окна.
Итого (Объект №2):	2795,87		
Очистка снега и наледи со скатных кровель и карнизов			Двухскатная металлическая фальцевая кровля 6-ти этажного здания сложной формы. Теплое чердачное помещение. Сброс снега производится с двух сторон Здания. Перемещение снега по кровле не более 50% от общей площади

административного здания методом промышленного альпинизма г. Москва, Китайгородский проезд, дом 7, стр.1 секции А, Б, В, Г. (Объект №3)	7516,00	кровли в местах, где сброс снега не возможен (по требованию «Заказчика», указанному в заявке). Козырек над подъездом №3 здания, площадью 76,8 м2, также очищается от снега и наледи при необходимости (по требованию «Заказчика», указанному в заявке). Два карниза в торцах здания (секция В) шириной 0,8м и общей длиной 35,6м, что составляет 28,48 м2, также очищается от снега и наледи при необходимости (по требованию «Заказчика», указанному в заявке).
Итого (Объект №3)	7516,00	
Очистка снега и наледи со скатных кровель и карнизов административного здания методом промышленного альпинизма г. Москва, Китайгородский проезд, дом 7, стр.1 секции Д. (Объект №4)	1410,00	Двухскатная металлическая фальцевая кровля 6-ти этажного здания сложной формы. Теплое чердачное помещение. Сброс снега производится с двух сторон Здания. Перемещение снега по кровле не более 75% от общей площади кровли в местах, где сброс снега не возможен (по требованию «Заказчика», указанному в заявке).
Итого (Объект №4)	1410,00	

Пунктом 3.1.8 Технического задания установлено, что для обеспечения оказания услуг по очистке снега и наледи со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, балконов Исполнитель, при необходимости (определяется Заказчиком и указывается в заявке), обязан обеспечить единовременную работу:

- на Объекте №1 - 8 (восемь) человек;
- на Объекте №2 - 8 (восемь) человек;
- на Объекте №3 - 10 (десять) человек;
- на Объекте №4 - 5 (пять) человек.

Согласно доводам жалобы Заказчик неправомерно включил в документацию требование об обеспечении Исполнителем конкретного числа работников, осуществляющих единовременную работу на объектах, что нарушает правила описания предмета закупки, указанные в части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Комиссией установлено, что в соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1

настоящей статьи.

В силу части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

Вместе с тем Заказчик указал на то, что включение в Техническое задание пункта 3.1.8 обусловлено потребностью Заказчика.

Так, Заказчик указывает на то, что состояние крыши строго регламентируется законом, что указано в п. 3.2.1 Технического задания Качество услуг по очистке снега и наледи со скатных и горизонтальных кровель, промежуточных карнизов, балконов административных зданий, на объектах №1, №2, №3, №4, должно соответствовать ТЗ и выполняться в строгом соответствии с Правилами санитарного содержания территорий, организации уборки и обеспечения чистоты и порядка в г. Москве, утвержденными постановлением Правительства города Москвы от 9 ноября 1999 г. № 1018 (в ред. постановления Правительства Москвы от 27 декабря 2016 г. № 952-ПП).

В соответствии с пунктом 10.13 Правил санитарного содержания территорий, организации уборки и обеспечения чистоты и порядка в г. Москве удаление наростов льда (сосулек, ледяных свесов, а также иных ледяных образований), снежных свесов на карнизах и других выступающих частях и элементах нежилых зданий, строений, сооружений и многоквартирных домов должно производиться немедленно по мере их образования с предварительной установкой ограждения опасных участков.

Также очистка от снега крыш с металлическими и скатными кровлями, карнизов и других, выступающих частей и элементов нежилых зданий, строений, сооружений и многоквартирных домов с наружным водоотводом:

- выходящих на улично-дорожную сеть, тротуары, пешеходные зоны, зоны входов в подъезды, детские площадки и иные места, предназначенные для прохода людей, производится в течение двух суток с момента окончания снегопада либо немедленно при накоплении снега свыше 5 см;

- выходящих на иные территории производится в течение трех суток с момента окончания снегопада либо немедленно при накоплении снега свыше 5 см.

В свою очередь Комиссия отмечает, что 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.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Таким образом, Заказчик самостоятельно исходя из собственных потребностей определяет условия исполнения обязательств по договору.

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

В пункте 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) Верховным Судом Российской Федерации указано, что уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Более того, как указывает Заказчик, при формировании НМЦК были запрошены коммерческие предложения, информация о полученных технико-коммерческих предложениях представлена в приложении № 1 к закупочной документации «Ценовой расчет». Было получено 5 коммерческих предложений, 3 из которых представлены на электронных торговых площадках и 2 - на адресные запросы, которые использовались при формировании начальной максимальной цены в полном соответствии с требованиями, указанными в техническом задании и у потенциальных участников не возникало вопросов на предмет количества персонала, который должен быть привлечен к оказанию услуг.

Таким образом, на Комиссией установлено, что на рынке имеется более одного хозяйствующего субъекта, готового исполнить обязательства по договору в соответствии с потребностями Заказчика.

При этом в материалы дела Заявителем не представлено доказательств, что оспариваемые требования влекут предоставление преимуществ конкретному хозяйствующему субъекту.

В настоящем случае, Комиссия приходит к выводу, что Заявителем факт ограничения конкуренции установлением спорных требований к оказываемым услугам не доказан.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что пункт 3.1.8 Технического задания предъявляет непосредственные требования к исполнителю договора, а не к участникам и не ограничивает потенциальных участников в подаче заявки на участие в процедуре.

Более того на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что указанное в пункте 3.1.8 Технического задания число работников является максимальным и предоставление на объект конкретного числа работников определяется исходя из непосредственной необходимости, указанной в заявке Заказчика к исполнителю, и, соответственно, может быть уменьшено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы.

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 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 (пункт 3 статьи 1 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 и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП <...> на действия АО «УАЗ» (ИНН: 7706804447; ОГРН: 5137746211290) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 24.07.2023 № НП/31225/23.

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