

РЕШЕНИЕ № 311-Т/2017

по результатам рассмотрения жалобы

на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.07.2017

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:

Крамаренко Е.В. – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Левит Н.В. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Сафронова О.А.- специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

Оберемок А.А. –специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей АО «Новорослесэкспорт» (ул.Мира,2,г.Новороссийск,353901)(далее – Организатор торгов, Заказчик) –Ш. В.В. (доверенность №1412 от 24.07.2017), П.Р.А. (доверенность №1264 от 30.06.2017), З. Е.Н. (доверенность №1265 от 30.06.2017), в отсутствие надлежащим образом уведомленного Заявителя – ООО «Альголь» (далее – Заявитель), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при

организации и проведении запроса предложений на выполнение внеочередного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации причалов №28А,28,29,30 морского порта Новороссийск арендуемых АО «Новорослесэкспорт», первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации городского коллектора, инв. № 0211, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации берегоукрепления реки Цемес, инв. № 0212, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации автодорожного моста № 6, инв. №11020, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 3, инв. № 11039, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 2, инв. № 0203. внеочередного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации причалов №28А,28,29,30 морского порта Новороссийск арендуемых АО «Новорослесэкспорт», первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации городского коллектора, инв. № 0211, первичного комплексного инженерного обследования, берегоукрепления реки Цемес, инв. № 0212, первичного комплексного инженерного обследования, автодорожного моста № 6, инв. №11020, железнодорожного моста № 3, инв. № 11039, первичного комплексного инженерного обследования, № 2, инв. № 0203. (извещение №31705315912 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба ООО «Альголь» на действия АО «Новорослесэкспорт» (ул.Мира, д.2,г.Новороссийск,353900) при организации и проведении запроса предложений на выполнение внеочередного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации причалов №28А,28,29,30 морского порта Новороссийск арендуемых АО «Новорослесэкспорт», первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации городского коллектора, инв. № 0211, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации берегоукрепления реки Цемес, инв. № 0212, первичного комплексного

инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации автодорожного моста № 6, инв. №11020, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 3, инв. № 11039, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 2, инв. № 0203. (извещение №31705315912 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о поступлении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: <http://www.krasnodar.fas.gov.ru>.

Рассмотрение жалобы назначено на **26.07.2017 г. в 14.00** по адресу: г.Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель указывает на то, что в закупочной документации установлено неправомерное, по его мнению, требование к участникам закупки, что нарушает п.п. 2, 4 части 1 ст. 3 Закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Документации о закупке указаны требования к Подрядчику :

1. Опыт выполнения работ по обследованию портовых гидротехнических сооружений морского транспорта.
2. Наличие действующего членства в саморегулирующей организации (далее СРО).

СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд

обеспечения договорных обязательств.

3. Наличие подготовленного и аттестованного персонала соответствующей

производимому виду работ квалификации (обязательно наличие в штате инженера- гидротехника, водолазная станция в количестве не менее 3-х водолазов, водолазный специалист и медицинский работник, геодезист не менее 2-х ед., гидрографа, о членстве в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза». Также указывает, что неправомерные

требование влекут за собой дискриминацию и необоснованные ограничения конкуренции, ограничение допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемого требования к участникам закупки, что нарушает п.п. 2, 4 части 1 ст. 3 Закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает, что процедура запроса предложений проведена в соответствии с действующим законодательством и утвержденным Положением о закупках.

Комиссия по делу №311-Т/2017, выслушав пояснения сторон, рассмотрев представленные документы и сведения, пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Новороссийский морской торговый порт», дочерних и зависимых обществ публичного акционерного общества АО «Новороссийский морской торговый порт» утверждено советом директоров публичного акционерного общества «Новороссийский морской торговый порт» от 28 февраля 2017.

12.07.2017 г. АО «Новорослесэкспорт» на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещена информация о проведении закупки способом открытого запроса предложений. Номер извещения: 31705315912. Дата вскрытия конвертов 20.07.2017. Дата рассмотрения предложений 28.07.2017. Дата вскрытия конвертов окончательных предложений 08.08.2017 9-00. Дата рассмотрения и оценки окончательных предложений 15.08.2017

Заявитель подал заявку на участие в аукционе.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения;

2) предъявления к участникам закупки требования о

представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществления 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 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд";

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

Указанная статья содержит исчерпывающий перечень действий (бездействий) заказчика, при наличии которых возможна подача жалобы в антимонопольный орган.

При этом право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг предусмотрено в [пункте 9 статьи 3](#) Закона N 223-ФЗ и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

При рассмотрении жалобы Заявителя установлено, что Заказчиком не нарушены требования части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Жалоба Заявителя не содержит оснований, установленных ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках). В соответствии с Определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 11.04.2017 г. N 304-КГ16-17592 «Указанная норма носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействий) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим».

Таким образом, доводы, представленные в жалобе, не могут быть предметом обжалования в антимонопольном органе .

В то же время, в ходе рассмотрения жалобы по существу комиссией по делу №311-Т/2017 установлено следующее.

Документация о закупке содержит Требования к подрядчику :

1.Опыт выполнения работ по обследованию портовых гидротехнических сооружений.

2. Наличие действующего членства в саморегулируемой организации (далее-СРО).СРО , в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

Наличие подготовленного и аттестованного персонала соответствующей производимому виду работ квалификации (обязательно в наличии в штате инженера-гидротехника, водолазная станция в количестве не менее 3 водолазов, водолазный специалист и медицинский работник, геодезист не менее 2-х ед, гидрографа).

4.Наличие системы контроля за качеством выполняемых работ.

5.Наличие необходимого оборудования, технологической оснастки, средств контроля и измерений для обеспечения выполнения работ.

6.Наличие свидетельства об аккредитации испытательной лаборатории (центра) Федеральной службы по аккредитации с областью аккредитации: портовые гидротехнические сооружения.

7.Действующее членство в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза».

Также в соответствии с п.2.25 Положения о закупках АО «Новорослесэкспорт» поставщик, исполнитель, **подрядчик - любое юридическое или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, или несколько лиц, выступающих на стороне поставщика, исполнителя, подрядчика, способные на законных основаниях поставить необходимые товары (выполнить необходимые работы, оказать необходимые услуги).**

Таким образом, на этапе доступа к участию в аукционе Организатором торгов указанные требования предъявлены ко всем потенциальным участникам закупки.

В обоснование своих доводов Заказчик представил сведения о том, что Статья 55.16. пункт 1 Градостроительного кодекса РФ гласит: «Саморегулируемая организация в целях обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда личности или имуществу гражданина, имуществу юридического лица вследствие разрушения, повреждения здания, сооружения либо части здания или сооружения, формирует компенсационный фонд возмещения вреда» .Таким образом, указанное требование обоснованно.

Согласно ст. 55.17 Градостроительного кодекса РФ предусмотрено предоставление сведений из реестра членов в виде выписки из реестра членов саморегулируемой организации, утверждена

приказом Ростехнадзора от 16.02.2017г. № 58.

Также установлено, что п. 10 документации о закупке была определена форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке. Согласно этому пункту любое лицо, имеющее намерение участвовать в закупке, вправе направить заказчику письменный запрос о разъяснении положений документации. Однако ООО «Альголь» данным правом не воспользовался. Запрос в части конкретизации формы документа в адрес АО «НЛЭ» направлен не был.

Согласно доводам, представленным по делу №311-Т/2017 требование пункта 1.3 документации о закупке гласит: «Наличие подготовленного и аттестованного персонала соответствующей производимому виду работ квалификации (обязательно наличие в штате инженера-гидротехника, водолазная станция в количестве не менее 3-х водолазов, водолазный специалист и медицинский работник, геодезист не менее 2-х ед., гидрографа)».

Основным документом, регламентирующими организацию водолазных работ, являются Приказ Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от «13» апреля 2007 г. №269 об утверждении Межотраслевых правил по охране труда при проведении водолазных работ. Указанный в жалобе источник - «Гражданская защита: Энциклопедия в 4-х томах» не является нормативным документом, а предназначен для систематизации знаний в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также от опасностей, возникающих при ведении военных действий или вследствие этих действий, обеспечения пожарной безопасности и безопасности людей на водных объектах. Как научно-справочный труд, энциклопедия призвана дать единое толкование терминов в рассматриваемой области, а также способствовать распространению знаний и опыта в жизни и деятельности людей.

В соответствии с нормативным документом понятие «водолазная станция» - это комплект водолазного снаряжения, включая страхующее снаряжение, а также средства обеспечения водолазных спусков и работ, необходимых для погружения, пребывания под водой и подъема водолаза на поверхность; при выполнении водолазных работ - водолазное подразделение (бригада), укомплектованное людьми и оснащенное водолазной техникой.

Общие мероприятия медицинского обеспечения водолазных спусков проводятся во всех случаях водолазных спусков в особых условиях.

Специальные мероприятия медицинского обеспечения водолазных спусков в особых условиях проводятся дополнительно к общим и зависят от характера конкретных неблагоприятных факторов, сопровождающих водолазный спуск».

«Водолазный специалист» - специалист, прошедший специальную подготовку по водолазному делу, получивший высшую водолазную квалификацию, представляющую право руководства всеми видами водолазных спусков, что уточнено вышеперечисленным нормативным документом.

В состав комплексного инженерного обследования входит геодезическая съемка конструкций сооружений, соответственно, необходимость наличия в штате инженеров- геодезистов, обусловлена необходимостью выполнения большого объема геодезических работ, также методикой проведения геодезических работ. При использовании электронных тахеометров и нивелиров и производством работ способами геометрического и тригонометрического нивелирования, невозможно выполнить работы в одну руку, соответственно, минимально количество специалистов геодезической партии составляет - 2 человека. Также следует отметить необходимость проверки полевых работ, что также потребует привлечение специалиста, обладающего соответствующей квалификацией.

Также п. 10 документации о закупке определена форма, порядок, дата начала и дата окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке. Согласно этому пункту любое лицо, имеющее намерение участвовать в закупке, вправе направить заказчику письменный запрос о разъяснении положений документации. Однако ООО «Альголь» данным правом не воспользовался. Запрос в части конкретизации понятия «водолазная станция» в адрес АО «НЛЭ» направлен не был. Таким образом, требование о составе подготовленного и аттестованного персонала обоснованы.

3. По доводу Заявителя о незаконности «о членстве Подрядчика в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза» установлено, что ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза» является разработчиком ГОСТ Р 54523 - 2011 «Портовые гидротехнические сооружения. Правила обследования и мониторинга технического состояния». Это один из основных документов на основании положений которого производится обследование портовых ГТС. Так же ассоциация

«Морпортэкспертиза» утверждала Справочник базовых цен на работы по оценке и подтверждению соответствия портовых ГТС установленным требованиям.

Данные факторы свидетельствуют о том, что члены данной организации имеют достаточный опыт и занимают ведущие позиции в отрасли обследования портовых ГТС.

Однако указанные требования, предъявляемые ко всем участникам закупки на стадии допуска к участию в торгах противоречат требованиям антимонопольного законодательства, поскольку предусматривают допуск для участия в закупке только участников, обладающих соответствующими документами, подтверждающими наличие действующего членства в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза», что не отвечает основным принципам Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а именно пп. 2 ч. 1 ст.3 указанного закона.

Реализация права Заказчика на самостоятельное установление требований к участникам закупки и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» принципов, а также запретов, перечисленных в статье 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, действующим законодательством не предусмотрено на этапе допуска к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений устанавливать требования к участникам закупки о наличии соответствующих документов, подтверждающих наличие действующего членства в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений «Морпортэкспертиза». При этом закон допускает включение данных понятий в виде критериев оценки участников торгов.

Установление указанных требований к участникам на этапе допуска к участию в аукционе нарушает принцип равноправия и отсутствия необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, ограничивая количество участников, поскольку остальные участники, не имеющие требуемых документов, объективно лишены возможности принять участие в закупке.

Обжалуемые требования закупочной документации неправомерно ограничивают участие в закупке подрядчиков, имеющих потенциальную возможность выполнить предлагаемый контракт, но не являющихся членами некоммерческой организации «Морпортэкспертиза». Лица, обладающие такими документами поставлены в преимущественное положение по отношению к иным хозяйствующим субъектам, не имеющим членства в указанной организации, что, как следствие, влечет ограничение конкуренции и ущемление их интересов.

В закупочной документации предусмотрены критерии, которые Заказчик

устанавливает к участнику. Однако уже на этапе допуска к закупке оцениваться могут только заявки, допущенные согласно требованиям к подрядчику, которые, в свою очередь, ограничивают неопределенный круг потенциальный круг участников закупки.

Фактически обжалуемое требование ограничивает доступ к участию в торгах неопределенного круга лиц.

Статьей 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, в том числе:

1. При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

(в ред. Федерального [закона](#) от 05.10.2015 N 275-ФЗ)

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

5. Положения [части 1](#) настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

С учетом положений части 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Организатора торгов по включению в закупочную документацию требований к участнику закупки о наличии действующего членства в некоммерческой организации «Ассоциация экспертных организаций по техническому контролю портовых гидротехнических сооружений

«Морпортэкспертиза» установлено нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

На основании вышеизложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Альголь» на действия АО «Новорослесэкспорт» (ул.Мира, д.2,г.Новороссийск,353900) при организации и проведении запроса предложений на выполнение внеочередного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации причалов №28А,28,29,30 морского порта Новороссийск арендуемых АО «Новорослесэкспорт», первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации городского коллектора, инв. № 0211, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации берегоукрепления реки Цемес, инв. № 0212, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации автодорожного моста № 6, инв. №11020, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 3, инв. № 11039, первичного комплексного инженерного обследования, освидетельствования и паспортизации железнодорожного моста № 2, инв. № 0203. (извещение №31705315912 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), обоснованной.
2. Организатору торгов АО «Новорослесэкспорт» (Ул.Мира, д.2,г.Новороссийск,353900) выдать предписание о совершении действий по устранению нарушений порядка проведения торгов.

Заместитель председателя Комиссии:

Е.В.

Крамаренко

Члены Комиссии:

Н.В.Левит

О.А.Сафронова

А.А.Оберемок

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.