

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14541/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.10.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ООО «Триумф» (далее — Заявитель) на действия ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита) (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по поддержанию технико-экономических и эксплуатационных показателей объектов нефинансовых активов (комплексное техническое обслуживание и ремонт инженерно-технического оборудования, автоматики котельного оборудования и дымовых труб котельной) для нужд ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита) (реестровый № 32312827145, 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 Московское 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, 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.

Часть 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.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения закупочной документации, в частности:

1. В закупочной документации отсутствует указание на количество поставляемого товара.

По мнению Заявителя, отсутствие данных сведений не позволяет достоверно оценить потребность Заказчика, вследствие чего у участника отсутствует объективная возможность подготовить свое предложение.

2. Заказчиком неправомерно установлены требования о наличии в составе заявки конкретных показателей товара.

Заявитель указывает, что в Приложении № 2 к Техническому заданию установлены требования к характеристикам 91 товара. При этом предметом оспариваемой Закупки является выполнение работ, а не поставка товаров, в связи с чем, по мнению Заявителя, у Заказчика отсутствует обязанность по установлению требований о предоставлении конкретных показателей товара в составе заявки.

3. Заказчиком неправомерно установлено требование о членстве участника закупки в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) по форме, утвержденной Приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86.

Заявитель отмечает, что на выполнение работ по техническому обслуживанию и текущему ремонту указанное требование не распространяется.

4. Заказчиком неправомерно установлены требования о наличии у участников действующих сертификатов соответствия ГОСТ Р ИСО 45001-2020 (ISO 45001:2018) «Система менеджмента безопасности труда и охраны здоровья», ГОСТ Р ИСО

14001-2016 (ISO 14001:2015) «Система экологического менеджмента», ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) «Система менеджмента качества».

Заявитель отмечает, что установление указанного требования неправомерно, поскольку услуги, указанные в перечисленных документах, не относятся к предмету оспариваемой Закупки.

5. Заказчиком неправомерно установлено требование о принятии к оценке только договоров, заключенных в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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 Закона 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 пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны установленные заказчиком требования к участникам закупки.

В соответствии с **частью 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.**

Как следует из материалов дела, Заказчиком 05.10.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 53 773 198,68 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 05.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 23.10.2023 в 13:00.

Дата подведения итогов: 26.10.2023.

1. Относительно отсутствия количества поставляемого товара Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 3 Извещения объем оказываемых услуг, описание предмета закупки в соответствии с частью 6.1 статьи 3 Федерального закона 223-ФЗ предоставлено в Техническом задании (Приложение № 1 к проекту Договора).

В Приложении № 1 к Техническому заданию установлен перечень инженерно-технического оборудования, автоматики котельного оборудования и дымовых труб котельной, передаваемого на КТО.*

<*>включая замену запасных частей, узлов, агрегатов и вышедшего из строя оборудования и трубопроводов.

Также в Приложении № 2 к Техническому заданию установлен перечень необходимых запасных частей, узлов и агрегатов, используемых при выполнении Работ.

Кроме того, в Приложении № 2 к проекту договора установлена локальная смета.

Таким образом, в документации установлено максимальное количество оборудования, в связи с чем доводы жалобы не находят своего фактического подтверждения.

2, 4. Относительно установления требования о наличии в составе заявки конкретных показателей товара и о наличии у участников действующих сертификатов соответствия Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 2 Информационной карты заявка на участие в конкурсе должна содержать всю указанную Заказчиком в конкурсной документации информацию, а именно:

2) предложение о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках товара, который является предметом закупки или используется для выполнения работ (оказания услуг), являющихся предметом закупки (по форме – п.2 Формы заявки на участие в открытом конкурсе, раздела 4 «Образцы документов заявки» Конкурсной документации), о качестве работ, услуг и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора (по форме – п.1 Формы заявки на участие в открытом конкурсе, раздела 4 «Образцы документов заявки» Конкурсной документации).

В пункте 3 Информационной карты установлены требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик, а именно: конкретные показатели товара, функциональные характеристики (потребительские свойства) и качественные характеристики Товара, соответствующие значениям,

установленным в конкурсной документации; указание на товарный знак (при наличии), производителя. Данная информация включается в заявку на участие в конкурсе в случае отсутствия в конкурсной документации указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в конкурсной документации (по форме – п.2 Формы заявки на участие в открытом конкурсе раздела 4 «Образцы документов заявки» Конкурсной документации).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что на обслуживание передается оборудование котельной - особо опасного и технически сложного объекта, Заказчик считает правомерным и целесообразным установление требований к содержанию заявки в части указания конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным документацией, т.к. указанные в Приложении № 2 к Техническому заданию запасные части, узлы и агрегаты используются при выполнении работ (оказании услуг) и могут повлиять на работоспособность оборудования в целом.

Также Комиссией было установлено, что согласно подпункту 3 пункта 9 Информационной карты к участникам закупки предъявляются иные измеряемые требования:

4) сертификация систем менеджмента качества, и (или) систем менеджмента безопасности труда и охраны здоровья, и (или) систем менеджмента безопасности пищевой продукции, и (или) систем экологического менеджмента, и (или) систем менеджмента информационной безопасности, и (или) систем менеджмента риска, и (или) иных систем управления (менеджмента) в зависимости от объекта закупки – установлены:

действующие сертификаты соответствия:

- ГОСТ Р ИСО 45001-2020 (ISO 45001:2018) «Система менеджмента безопасности труда и охраны здоровья» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015) «Система экологического менеджмента» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) «Система менеджмента качества» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи.

В соответствии с пунктом 2 Информационной карты заявка на участие в конкурсе

должна содержать всю указанную Заказчиком в конкурсной документации информацию, а именно:

4) документы или копии документов, подтверждающих соответствие участника открытого конкурса или лиц, выступающих на стороне участника открытого конкурса, установленным требованиям и условиям допуска к участию в открытом конкурсе:

в) Заказчик предъявляет к участникам закупки иные измеряемые требования, в том числе: наличие действующих сертификатов соответствия:

- ГОСТ Р ИСО 45001-2020 (ISO 45001:2018) «Система менеджмента безопасности труда и охраны здоровья» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015) «Система экологического менеджмента» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) «Система менеджмента качества» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что котельная, на обслуживание и ремонт которой проводится процедура закупки является опасным техническим объектом.

Заказчик также пояснил, что ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита) является производителем лекарственных средств для медицинского применения, осуществляет научную деятельность, включающую экспериментальные исследования, диагностические исследования, производственные работы, хранение микроорганизмов, ядов биологического происхождения (в том числе бактериальных токсинов), производственных штаммов микроорганизмов, музейных штаммов микроорганизмов, материала зараженного или с подозрением на зараженность микроорганизмами II–IV группы патогенности, имеет испытательные лаборатории качества, имеет Лицензии производства лекарственных средств для медицинского применения, лицензию на Деятельность в области использования возбудителей инфекционных заболеваний человека и животных (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется в медицинских целях) и генно-инженерно-модифицированных организмов III и IV степеней потенциальной опасности, осуществляемой в замкнутых системах и на основании этого осуществляет свою деятельность, в том числе, в соответствии с Правилами надлежащей производственной практики, утвержденными приказом Министерства промышленности и торговли Российской Федерации от 14 июня 2013

г. № 916 и (или) Правилами надлежащей производственной практики Евразийского экономического союза, утвержденными Решением Союза Евразийской экономической комиссии от 03.11.2016 г. № 77, в которых к производителям лекарственных средств предъявляются особые требования:

- утверждение и мониторинг организаций, выполняющих работы по контракту, и поставщиков других связанных с надлежащей производственной практикой аутсорсинговых услуг;
- Исполнитель должен иметь необходимые помещения, оборудование, а также знания, опыт и компетентный персонал для надлежащего выполнения работ, порученных ему заказчиком.
- Исполнитель должен удостовериться, что все представленные ему продукция, исходные материалы и сведения пригодны для использования по назначению.
- Исполнитель не должен производить несанкционированные изменения, выходящие за рамки соглашения, поскольку это может неблагоприятно повлиять на качество работ, проводимых для заказчика. – это в том числе относится и к требованию по предоставлению конкретных показателей на запасные части.
- Исполнитель должен понимать, что работы, передаваемые для выполнения другому лицу (аутсорсинг), включая проведение анализа по контракту, подлежат проверке уполномоченными органами государств-членов.
- Между заказчиком и исполнителем должно быть составлено соглашение, в котором следует определить их взаимные обязательства и процедуры передачи информации, связанные с деятельностью, передаваемой для выполнения другому лицу (аутсорсинга). Технические аспекты соглашения должны составляться компетентными лицами, имеющими соответствующие знания, связанные с указанной деятельностью, согласно настоящим Правилам. Все соглашения о деятельности, передаваемой на аутсорсинг, должны соответствовать законодательству государств-членов и международным договорам и актам, составляющим право Союза, регистрационному досье лекарственного препарата и быть согласованы обеими сторонами.
- Любые записи, относящиеся к оценке качества продукции, в случае предъявления претензий, предполагаемого несоответствия требованиям или при расследовании в случае предположения о фальсификации продукции должны быть доступны заказчику и точно определены в его соответствующих процедурах.
- В соглашении должно быть предусмотрено право заказчика на аудит деятельности, которая выполняется исполнителем или взаимно согласованной третьей стороной.
- Компетентность и надежность поставщиков являются ключевыми условиями выбора поставщика программного продукта или услуг. Необходимость оценки поставщика должна быть основана на оценке рисков.

С учетом выше изложенных требований, предъявляемых к Заказчику, как производителю лекарственных средств для медицинского применения и установлено требование к участнику закупки о сертификации по следующим видам:

- ГОСТ Р ИСО 45001-2020 (ISO 45001:2018) «Система менеджмента безопасности труда и охраны здоровья» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 14001-2016 (ISO 14001:2015) «Система экологического менеджмента» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи;

- ГОСТ Р ИСО 9001-2015 (ISO 9001:2015) «Система менеджмента качества» применительно к работам по техническому обслуживанию и эксплуатации инженерных систем и котельного оборудования на опасных производственных объектах» с отметкой о прохождении ежегодного инспекционного контроля в случае, если действие вышеуказанного сертификата составляет более 1 (одного) года с момента его выдачи.

Таким образом, Заказчик пояснил, что наличие данных сертификатов позволяет Заказчику соблюсти требования, предъявляемые Законодательством к организации производства и контроля качества лекарственных средств для медицинского применения и подтвердить проверяющим органам квалификацию уровня организации и качества предоставляемых услуг.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в своей деятельности Заказчик руководствуется в том числе Положением о закупках Федерального государственного автономного научного учреждения «Федеральный научный центр исследований и разработки иммунобиологических препаратов им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита), утвержденным наблюдательным советом 08.06.2021 г. (Протокол № 01 от 08.06.2021 г.).

Согласно подпункту 4 пункта 4 раздела 5 Главы II Положения Заказчик вправе предъявить к участникам закупки иные измеряемые требования, в том числе:

4) сертификация систем менеджмента качества, и (или) систем менеджмента безопасности труда и охраны здоровья, и (или) систем менеджмента безопасности пищевой продукции, и (или) систем экологического менеджмента, и (или) систем менеджмента информационной безопасности, и (или) систем менеджмента риска, и (или) иных систем управления (менеджмента) в зависимости от объекта закупки.

Комиссия отмечает, что установление Заказчиком оспариваемых Заявителем требований обусловлено потребностью Заказчика, а также наличием у Заказчика на балансе оборудования, на котором будет проводиться замена расходных материалов.

При этом, Заявителем не представлено доказательств невозможности приобретения расходных материалов для оборудования, учитывая, что указанные материалы находятся в свободном доступе.

Комиссия отмечает, что в соответствии с нормами действующего законодательства Заказчик самостоятельно устанавливает требования к закупаемым товарам, работам, услугам и формирует техническое задание в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования, при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в силу части 1 статьи 1 Закона о закупках обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

При этом надлежащая потребность к закупаемым товарам выражена Заказчиком в Техническом задании.

В свою очередь, Заявитель не может спорить с такой потребностью и самостоятельно определять, какие именно характеристики и требования необходимо установить и являются значимыми при приобретении товара.

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.

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

Таким образом, Комиссия установила, что в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках.

3. Относительно требования о членстве участника закупки в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства Комиссия установила следующее.

Согласно пункту 9 Информационной карты к участникам закупки предъявляются следующие обязательные требования:

1) соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку

товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки установлено, а именно: - требование о членстве участника закупки в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии).
*Членство в СРО не требуется в случаях, которые перечислены в ч. 2.2 ст. 52 ГрК Российской Федерации.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что котельное оборудование, включая автоматику котельного оборудования, дымовые трубы котельной и инженерно-технического оборудования входят в состав объекта «Сеть газопотребления ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (Институт полиомиелита)», который зарегистрирован как опасный производственный объект, эксплуатируемый Заказчиком и зарегистрирован в государственном реестре опасных производственных объектов в соответствии с Федеральным Законом от 21 июля 1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов».

В соответствии с требованиями Технического задания в состав работ входит: ремонт (в том числе аварийный, капитальный, текущий) инженерно-технического оборудования и автоматики котельного оборудования и дымовых труб котельной, который подразумевает в том числе замену (демонтаж-монтаж) оборудования с последующими пусконаладочными работами.

Комиссия установила, что в соответствии с подпунктом 1.4 пункта 4 Технического задания работы включают в себя КТО инженерно-технического оборудования, автоматики котельного оборудования и дымовых труб Котельной, согласно Таблицы № 1 Приложения №1 к Техническому заданию.

В силу подпункта 3 пункта 4 Технического задания состав КТО и ремонта инженерно-технического оборудования и автоматики котельной:

3.1.21. Демонтаж и монтаж приборов, очистку от пыли и грязи, доставку в метрологическую лабораторию и обратно, проведение испытаний, оформление паспорта госповерки;

Согласно подпункту 4 пункта 4 Технического задания работы, проводимые при необходимости и по требованию Заказчика:

4.1. Демонтаж передней панели котла и турбулизаторов.

4.4. Демонтаж верхней крышки горелки, газораспределительной системы, огневой трубы, электродов поджига и ионизации, завихрителей, газовых фильтров.

В соответствии с подпунктом 3.16.8.12 пункта 4 Технического задания необходимо произвести наладочные работы ЦО и ГВС.

Согласно Приказу Министерства регионального развития Российской Федерации от 30 декабря 2009 г. № 624 «Об утверждении перечня видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального

строительства» к видам работ, выполнение которых требует членство участника закупки в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии) относятся:

23.4. Монтаж оборудования котельной;

24.22 Пусконаладочные работы котельно-вспомогательного оборудования.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее — ГрК РФ) работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

В силу части 1 статьи 55.8 ГрК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, или региональным оператором, при условии, что такой индивидуальный предприниматель или такое юридическое лицо является членом соответственно саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Таким образом, для выполнения работ, являющихся предметом оспариваемой Закупки, победитель должен являться членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, в том числе в отношении особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства (кроме объектов использования атомной энергии), в связи с чем в действиях Заказчика, выразившихся в установлении такого требования, отсутствуют нарушения действующего законодательства.

5. Относительно требования о принятии к оценке только договоров, заключенных в рамках Закона о закупках и Закона о контрактной системе Комиссия установила следующее.

Согласно подпункту 3.2 пункта 15 Информационной карты оценивается показатель №2 - Опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2014-2023 гг. Содержание показателя и предмет оценки: Наличие у участника конкурса опыта выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2014-2023 гг.

Оценивается на основании представленных копий государственных контрактов (договоров, гражданско-правовых договоров) заключенных с Участником, в соответствии с нормами Федерального закона №44-ФЗ и (или) нормами Федерального закона №223-ФЗ, с приложением документов, подтверждающих их исполнение (акты сдачи-приемки выполненных Работ, протоколы квалификации и пр.). Под аналогичными предмету конкурса работами понимаются работы по техническому обслуживанию и ремонту инженерно-технического оборудования систем теплоснабжения и теплопотребления особо опасных объектов. При этом оценке подлежат представленные копии государственных контрактов (договоров, гражданско-правовых договоров), заключенных с Участником в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и нужд отдельных видов юридических лиц, а также документы, подтверждающие исполнение указанных контрактов и (или) договоров без применения к исполнителю неустоек (штрафов, пеней), со сроком выполнения работ не менее шести месяцев по каждому государственному контракту (договору, гражданско-правовому договору) и с ценой каждого государственного контракта (договора, гражданско-правового договора), составляющей не менее 25% от начальной максимальной цены договора настоящего конкурса.

В целях однозначной идентификации и проверки членами комиссии Заказчика информации о представленных контрактах (договорах) Участнику в составе заявки необходимо предоставить по каждому контракту (договору) реестровый номер контракта (договора), присвоенный контракту (договору) в реестре контрактов на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), и (или) номер закупки, указанный на сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>), по результатам проведения которой был заключен такой контракт (договор).

Заявке, в которой опыт выполнения аналогичных предмету конкурса работ за период 2014 - 2023 годы, не указан, либо отсутствуют документы, подтверждающие успешное выполнение аналогичных предмету конкурса работ за период 2014 -2023 годы присуждается 0 баллов.

Заявке, содержащей наибольший суммарный объем выполненных работ, аналогичных предмету конкурса, исчисляемый в рублях, за период 2014 - 2023 годы баллы присуждаются: максимальное количество баллов – 100.

Остальные заявки участников открытого конкурса получают количество баллов пропорционально наибольшему суммарному объему выполненных работ, аналогичных предмету конкурса, исчисляемому в рублях, за период 2014 - 2023 годы.

Максимальное количество баллов – 100. Величина значимости показателя – 90 %.

Комиссия отмечает, что Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых заказчиком к участникам закупки. Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках, разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

Данное право на разработку и утверждение Положения о закупке согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Законом о закупках заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом 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.

Направленные на обеспечение потребностей отдельных видов юридических лиц в товарах, работах и услугах отношения, регулируемые Законом № 223-ФЗ, имеют целью повышение эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг (ст. 1).

Приведенные правовые позиции, позволяя определить круг правомерных действий заказчика при установлении в документации о закупке, проводимой по правилам Закона № 223-ФЗ, требований к участникам, отличающихся достаточной степенью строгости, указывают также на обстоятельства, наличие которых является индикатором нарушения принципов, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, и которые подлежат выяснению антимонопольным органом в целях выявления в действиях заказчика данного нарушения. Такие обстоятельства

подразумевают фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Комиссия отмечает, что Заказчик вправе устанавливать в Закупочной документации квалификационные критерии отбора в соответствии со своими требованиями, при условии применения их в равной степени ко всем участникам закупки.

При этом целесообразность введения повышенных требований к участникам, включая требования к опыту и квалификации, не может выступать в качестве самостоятельного предмета оценки в отрыве от обстоятельств, указывающих на фактическое, а не мнимое предоставление преимущественных условий участия в закупке для отдельных хозяйствующих субъектов, ограничение возможности участия наибольшего числа конкурентов в целях обеспечения победы в закупке данных хозяйствующих субъектов.

Согласно позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 4 Обзоре 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) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеримый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно. Само по себе предъявление заказчиком указанных требований не приводит к необоснованному ограничению участников закупки и не влияет на развитие конкуренции.

В свою очередь Комиссия отмечает, что установление в документации о проведении закупки критериев оценки не ограничивает право хозяйствующих субъектов на участие в процедуре закупки, а преследует цель определения лучшего предложения в рамках проводимой Заказчиком процедуры закупки.

Комиссия также отмечает, что отсутствие у хозяйствующего субъекта необходимых условий для участия в Закупке не является доказательством, подтверждающим, что требования Заказчика привели к ограничению конкуренции. Каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в закупочной процедуре, действия каждого из них влияют на результаты закупки, победителем которого определяется лучший из участников, то есть наиболее конкурентоспособный.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что установленные критерии носят оценочный характер и не являются критериями допуска.

Процедура оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке направлена на выявление участника, заявка которого содержит лучшее предложение по исполнению договора, в том числе, исходя из опыта, имеющегося у участника Закупки, и никаким образом не может ограничить участников Закупки в их праве подать заявку на участие в такой Закупке и предложить условия исполнения договора, более выгодные, чем у других участников закупки.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в закупочной документации оспариваемые Заявителем критерии, не нарушают права участников и не ограничивают конкуренцию.

При этом отсутствие договоров, заключенных в рамках Закона о контрактной системе и Закона о закупках у самого Заявителя не может свидетельствовать об ограничении конкуренции со стороны Заказчика.

Действительных доказательств нарушения своих прав и ограничения конкуренции путем предоставления преимущества конкретному лицу установленным критериев, Заявителем не представлено, а Комиссией не установлено.

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 (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 жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Триумф» (ИНН: 5034058022, ОГРН: 1195081062780) на действия ФГАНУ «ФНЦИРИП им. М.П. Чумакова РАН» (ИНН: 7751023847, ОГРН: 1167746624847) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.10.2022 № НП/44905/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.