

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе: заместителя руководителя Самарского УФАС России <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...>, специалиста 1 разряда отдела контроля финансовых рынков и природных ресурсов <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Эко Спец Строй» (далее – Заявитель) на действия общества с ограниченной ответственностью «Самарские коммунальные системы» (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право оказания услуг по разработке проекта водозабора при пользовании недрами для добычи питьевых подземных вод на участке «Коммунэнерго» Смышляевского месторождения подземных вод в пос. Аэропорт-2 в Кировском районе г. Самары», получение положительного заключения на разработанную проектную документацию в установленном порядке ООО «Самарские коммунальные системы» в 2021 г. (СКС-2148) (извещение № 32110367504, <http://zakupki.gov.ru>; закупка № СКС-2148, <https://etpgpb.ru>) (далее – Конкурс),

в присутствии: представителей от ООО «Самарские коммунальные системы» – <...> (доверенность), <...> (доверенность); в отсутствие представителей ООО «Эко Спец Строй» (надлежаще извещено, ходатайств не заявляло),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

15.06.2021г. в Самарское УФАС России поступила жалоба ООО «Эко Спец Строй» на действия ООО «Самарские коммунальные системы» при проведении Конкурса.

Указанная жалоба принята к рассмотрению в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, о чем уведомлен Заявитель, Заказчик в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно доводам жалобы, конкурсная документация в нарушение норм, установленных законодательством о закупках, содержит требования, необоснованно ограничивающие количество потенциальных участников закупки.

ООО «Самарские коммунальные системы» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на правомерность своих действий при проведении Конкурса. Представило документы и сведения согласно уведомлению Самарского УФАС России от 18.06.2021г. № 6281/7.

Выслушав доводы сторон, изучив материалы жалобы, Комиссия Самарского УФАС России установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

Самарским УФАС России установлено, что действующая на момент размещения извещения редакция Положения о закупке Заказчика размещена в ЕИС: 20.05.2021г.

Таким образом, Заказчик при осуществлении закупочной деятельности обязан руководствоваться Законом о закупках и Положением о закупке.

09.06.2021г. Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении Конкурса. Действующая редакция вышеуказанного извещения размещена в ЕИС: 11.06.2021г. Указанное извещение также размещено Заказчиком на сайте электронной торговой площадки ООО «Электронная торговая площадка ГПБ». Актуальная на момент подачи жалобы документация по Конкурсу (далее – Документация о закупке) размещена в ЕИС: 11.06.2021г.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и

полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, реализация права Заказчика на самостоятельное установление требований к товарам, работам, услугам и перечню документов, представляемых участниками закупки для подтверждения соответствия установленным требованиям, должна осуществляться в системе действующего правового регулирования с учетом установленных Законом о закупках принципов.

Из указанного следует, что Закон о закупках, не ограничивая заказчиков в их правах по выявлению поставщиков товаров, работ, услуг, отвечающих требованиям заказчиков путем проведения закупки избранным способом, предусматривает в качестве одного из принципов, которым заказчик обязан руководствоваться, отсутствие ограничения конкуренции при проведении закупки.

Часть 6 статьи 3 Закона о закупках гласит, что требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с частью 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Требования к содержанию извещения и документации о конкурентной закупке определены частями 9, 10 статьи 4 Закона о закупках.

Правила, которыми должен руководствоваться заказчик при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки установлены

частью 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу пункта 2 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках заказчик должен руководствоваться в том числе следующим правилом: в описание предмета закупки не должны включаться требования к товарам 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.

Из буквального толкования вышеуказанной нормы следует, что заказчики, осуществляющие закупки по правилам Закона о закупках, при описании объекта закупки должны таким образом определить требования к покупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара, работы, услуги именно с такими характеристиками, которые им необходимы, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Пунктом 41 Документации о закупке установлены требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, а именно:

1. Участник должен соответствовать всем «Критериям допуска (отборочным) заявок участников», указанным в Приложении № 4.
2. Подтвердить соответствие перечню отборочных критериев с приложением копий подтверждающих документов, указанных в Приложении № 4.

Все указанные документы в обязательном порядке прилагаются участником к заявке.

Приложением № 4 Документации о закупке определены критерии допуска (отборочные) заявок на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 4 части 1 Приложения № 4 Документации о закупке у участника должно быть наличие программного обеспечения, позволяющего выполнить гидрогеологическое моделирование, подтверждается соответствующим сертификатом.

Заявитель в жалобе указывает, что вышеуказанное требование ограничивает его, как участника торгов. Заказчик сводит количество участников к минимуму.

В соответствии с положениями пункта 15 Приказа Минприроды РФ от 31.12.2010г. № 569 «Об утверждении Требований к составу и правилам оформления представляемых на государственную экспертизу материалов по подсчету запасов питьевых, технических и минеральных подземных вод» в

раздел «Подсчет (переоценка) запасов питьевых, технических и минеральных подземных вод» включаются также характеристика программного обеспечения (программного продукта) для математического моделирования (в случае применения для подсчета (переоценки) запасов метода математического моделирования).

Согласно методическому руководству ГКЗ по применению Классификации запасов и прогнозных ресурсов питьевых, технических и минеральных подземных вод, утвержденной Приказом МПР России от 30.07.2007г. № 195, математическое моделирование является разновидностью гидродинамического метода подсчета.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Вышеуказанное установленное Заказчиком требование к участникам не является индивидуальным и не привязано к какому-либо конкретному участнику. Оно направлено на определение потребностей Заказчика и выявление поставщика, который в наилучшей степени окажет услугу, отвечающую требованиям и потребностям ООО «Самарские коммунальные системы», что Законом о закупках не запрещено.

Выбор победителя Конкурса, заявка которого по результатам сопоставления заявок на основании требований, указанных в Документации о закупке, содержит лучшие условия исполнения договора, не является нарушением законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, если указанные требования предоставляют Заказчику дополнительные гарантии качества необходимой услуги и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам, либо на необоснованное ограничение конкуренции.

При указанных обстоятельствах, установление и применение Заказчиком обжалуемого требования, отраженного в Документации о закупке, не может быть признано нарушающим требования законодательства, регулирующего осуществление закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц.

Закон о закупках не обязывает Заказчика допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек Заказчика, закрепленному пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках, и предполагающему наличие у Заказчика права на установление в Документации о закупке способствующих тому требований к участникам закупки.

При этом, Закон о закупках не содержит конкретных правил и критериев относительно требований, устанавливаемых Заказчиком к участникам.

Осуществляя организацию и проведение закупки, 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 (часть 1 статьи 2 Закона о закупках).

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки, а также условия их применения устанавливаются Заказчиком самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

Таким образом, Заказчику предоставлено право сформировать Документацию о закупке в зависимости от особенности конкретных потребностей, установив при этом требования в том числе к участникам. Данное право согласуется с целями и задачами Закона о закупках, направленными в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности Заказчика в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Действия Заказчика по включению в Документацию о закупке требования к участникам о наличии программного обеспечения, позволяющего выполнить гидрогеологическое моделирование – может рассматриваться как нарушающее действующее законодательство, если потенциальный участник докажет, что рассматриваемое требование включено в Документацию о закупке специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту, а формирование условий закупки не соответствует цели и потребности проводимой Заказчиком процедуры.

Представителями Заказчика в ходе рассмотрения жалобы представлено Комиссии Самарского УФАС России обоснование необходимости использования обжалуемого требования.

В соответствии с представленными пояснениями Заказчика необходимость применения требования к участникам о наличии программного обеспечения, позволяющего выполнить гидрогеологическое моделирование, при оценке эксплуатационных запасов подземных вод возникает на объектах со сложными гидрогеологическими (гидродинамическими и гидрогеохимическими) условиями. Сложность гидрогеологических условий в соответствии с заключением экспертной комиссии № 294/О/ПВ ПЗ от 14.12.2020г. определяется тем, что предполагаемый к анализу участок недр имеет статус горного отвода, а также фильтрационной неоднородностью водовмещающих отложений и наличием взаимодействующих водозаборов

подземных вод и других объектов.

ООО «Самарские коммунальные системы» указывает, что законодателем определена возможность использования математического метода в отдельных случаях при оценке запасов подземных вод.

Доказательств, опровергающих необходимость использования Заказчиком требования к участникам Конкурса, установленного в пункте 4 части 1 Приложения № 4 Документации о закупке, в материалы жалобы не представлено.

При рассмотрении жалобы Заявителем заявленные доводы не доказаны.

Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений.

Обязательным условием для признания в действиях (бездействии) Заказчика нарушение статьи 17 Закона о защите конкуренции является наличие последствий в результате действий (бездействии) в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

При данных конкретных обстоятельствах в рассматриваемых действиях Заказчика отсутствует необходимая и достаточная совокупность данных, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, ООО «Самарские коммунальные системы» не нарушен порядок действующего законодательства при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право оказания услуг по разработке проекта водозабора при пользовании недрами для добычи питьевых подземных вод на участке «Коммунэнерго» Смышляевского месторождения подземных вод в пос. Аэропорт-2 в Кировском районе г. Самары», получение положительного заключения на разработанную проектную документацию в установленном порядке ООО «Самарские коммунальные системы» в 2021 г. (СКС-2148) (извещение № 32110367504, <http://zakupki.gov.ru>; закупка № СКС-2148, <https://etpgpb.ru>).

Доводы, указанные в жалобе ООО «Эко Спец Строй», признаются Комиссией Самарского УФАС России необоснованными.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Эко Спец Строй» необоснованной.