

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14814/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.10.2023

г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Центр Инженерных Систем», <.....>, действующего на основании доверенности от 27.10.2023 № 23-554/Д,

в отсутствие представителей ООО «Центр Инженерных Систем», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 26.10.2023 № НП/45568/23,

рассмотрев жалобу ООО «Центр Инженерных Систем» (далее — Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ Здоровья детей» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем вентиляции, холодоснабжения, кондиционирования воздуха (реестровый № 32312839157) (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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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, 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 (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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с требованиями, установленными в документации, в части требований к исполнителю, а именно:

Как указывает Заявитель, установленное Заказчиком пунктом 4.5 Раздела XI Закупочной документации требование о предоставлении перед началом оказания услуг разрешительных документов ограничивает конкуренцию, поскольку работы, требующие специальных разрешений, могут быть произведены силами субподрядной организации, которая специализируется на выполнении определенного вида работ.

Также Заявитель не согласен с требованиями пункта 5.3 Раздела XI Закупочной документации, предъявляемые к оказанию услуг, которые по мнению Заявителя являются невыполнимыми.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил истребуемые антимонопольным органом материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 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 (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 настоящем случае при формировании Закупочной документации Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГАУ «НМИЦ Здоровья детей» Минздрава России, утвержденного решением наблюдательного совета ФГАУ «НМИЦ здоровья детей» Минздрава России от «30» августа 2022 года (далее — Положение о закупке).

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.

В соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 4 закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству,

техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Комиссией установлено, что 10.10.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (www.rts-tender.ru), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем вентиляции, холодоснабжения, кондиционирования воздуха (реестровый № 32312839157) (далее – аукцион, процедура).

Начальная (максимальная) цена договора: 15 694 491,96 рублей

Дата начала срока подачи заявок: 10.10.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок: 26.10.2023 в 08:00

Дата подведения итогов: 31.10.2023

В отношении довода Заявителя о несогласии с установленным Заказчиком требованием к исполнителю о предоставлении перед началом оказания услуг разрешительных документов, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с Разделом XI «Описание предмета закупки» Закупочной документации предметом Закупки является Оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем вентиляции, холодоснабжения, кондиционирования воздуха.

Пунктом 4 Раздела XI установлены требования к Исполнителю обслуживающего инженерные системы вентиляции, холодоснабжения, кондиционирования Центра.

Согласно пункту 4.5 Раздела XI Закупочной документации в соответствии с Приказом от 12 августа 2004 г. № 107 «Об организации контроля за очисткой и дезинфекцией систем вентиляции и кондиционирования» Исполнитель должен предоставить Заказчику перед началом оказания услуг:

4.5.1. Санитарно-эпидемиологическое экспертное заключение о том, что он имеет право проводить данный вид деятельности;

4.5.2. Акт санитарно-эпидемиологической экспертизы деятельности, работы, услуги;

4.5.3. Действующий договор с организацией, осуществляющей проведение лабораторных смывов с систем вентиляции и кондиционирования.

Таким образом, требования к Исполнителю осуществляющего оказание услуг по организации контроля за очисткой и дезинфекцией систем вентиляции и кондиционирования установлены в приказе Центра государственного санитарно-эпидемиологического надзора в г. Москве от 12 августа 2004 г. № 107 «Об организации контроля за очисткой и дезинфекцией систем вентиляции и кондиционирования».

Вместе с тем пунктом 3 Раздела XI Закупочной документации установлен перечень нормативных документов, в том числе СП 336.1325800.2017 Системы вентиляции и кондиционирования воздуха. Правила эксплуатации (далее - Правила)

В соответствии с пунктом 9.1 Правил техническое обслуживание и ремонт систем вентиляции и кондиционирования воздуха это комплекс мероприятий профилактического характера по поддержанию работоспособности и исправности систем в целом, их частей и оборудования в процессе технической эксплуатации, работ по устранению неисправностей, выявленных в ходе проведения осмотров.

Так, пунктом 9.5 Правил установлен перечень типовых работ по текущему ремонту:

9.5.2 Вентиляция:

- замена отдельных участков и устранение неплотностей вентиляционных коробок, шахт, камер, воздухопроводов;
- замена вентиляторов, воздушных клапанов, решеток и другого оборудования;
- ремонт и замена дефлекторов, оголовков труб;
- восстановление теплоизоляции воздухопроводов;
- замена приводных ремней вентиляторов;
- замена подшипников или подшипниковых узлов целиком;
- смена фильтров или фильтрующих элементов;
- очистка системы вентиляции и промывка вентиляционных агрегатов;
- дезинфекция систем вентиляции и кондиционирования воздуха;
- установка и замена мягких вставок.

Таким образом, выполнение работ по техническому обслуживанию инженерных систем вентиляции включает, в том числе очистку и дезинфекцию систем вентиляции, которые входят в комплекс мероприятий профилактического характера по поддержанию работоспособности и исправности систем вентиляции и кондиционирования воздуха.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемое Заявителем требование о предоставлении разрешительных документов не является условием допуска и установлено исключительно к исполнителю по договору.

При этом, запрета на привлечение субподрядчика по договору в Закупочной

документации не установлено.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в закупке подано 3 заявки, которые были признаны допущенными для дальнейшего участия, что также указывает на отсутствие ограничения конкуренции при установлении оспариваемого Заявителем требования.

В свою очередь, Заявителем не представлено доказательств ограничения конкуренции с учетом вышеизложенных требований Закупочной документации, равно как и не представлено доказательств невозможности принять участие в закупке.

В связи с чем довод Заявителя об установлении в Закупочной документации требований к исполнителю в части предоставления до начала оказания услуг разрешительных документов, указанных в пункте 4.5 Раздела XI Закупочной документации не находит своего подтверждения.

Относительно несогласия Заявителя с требованиями Закупочной документации установленными к оказанию услуг, Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 5.3 Раздела XI Закупочной документации в течении 5 (пяти) календарных дней Исполнитель должен произвести восстановление работоспособности систем, в том числе с использованием услуг альпиниста, расходных материалов, запасных частей.

Вместе с тем пунктом 12 установлены требования к работе с применяемыми расходными материалами и запасными частями:

Выдача/ замена/ установка и количество используемых Исполнителем расходных материалов при оказании услуг согласовывается с ответственным лицом Заказчика в виде письменной заявки. Заказчик предоставляет расходные материалы и запасные части для выполнения работ Исполнителю.

12.1. При выявлении неисправности инженерной системы Исполнитель составляет дефектную ведомость с указанием наименования и количества деталей, подлежащих замене, и передает ее ответственному представителю Заказчика.

12.2. При устранении неисправности инженерной системы Исполнитель составляет Акт ввода оборудования в эксплуатацию с указанием наименования и количества установленных деталей.

12.3. Информация о замененных расходных материалах и запасных частей Заказчика фиксируется в Актах установки расходных материалов на инженерных системах.

Таким образом, исходя из вышеизложенных требований Закупочной документации восстановление работоспособности систем, в том числе с использованием услуг альпиниста, расходных материалов, запасных частей производится по необходимости и в случае выявления неисправности. При этом расходные материалы и запасные части для выполнения работ предоставляются Заказчиком.

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то, что оспариваемые Заявителем требования установлены исключительно к исполнителю по договору.

При этом Заявителем не представлено доказательств невыполнимости оспариваемого требования, равно как не представлено доказательств ограничения конкуренции, учитывая наличие 3 заявок, допущенных для дальнейшего участия.

Комиссия отмечает, что в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказника в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В рассматриваемом случае Заявитель не приводит в жалобе доводов, обосновывающих нарушение его прав и законных интересов, а также не представляет доказательств того, что оспариваемые положения документации привели к невозможности подачи заявки на участие в Закупке.

Комиссия также отмечает, что толкование вышеописанных положений закупочной документации, основанное на субъективном представлении Заявителя о том, как следует обеспечить порядок проведения Закупки, не свидетельствует о нарушении Заказчиком требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

В составе жалобы Заявителем не представлено документов и сведений свидетельствующих о нарушении Заказчиком норм Закона о закупках в части указанных доводов. Само по себе субъективное мнение Заявителя о наличии признаков правонарушения, изложенное в форме утверждения, в качестве таких фактических обстоятельств не может быть принято Комиссией Управления как надлежащее обоснование доводов Заявителя.

Комиссия также 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 (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

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.

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 и невозможности участия в закупке установлением требований к исполнителю не доказан, поскольку фактически 3 участника подтвердили свою готовность исполнить обязательства по договору на объявленных Заказчиком условиях.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что установленные Заказчиком в Закупочной документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Вместе с тем Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, 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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Центр Инженерных Систем» <.....> на действия ФГАУ «НМИЦ Здоровья детей» Минздрава России <.....> при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.10.2023 № НП/45568/23.

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