

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21658/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

1. ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО ЗАПСИБА»

121357, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА ГЕНЕРАЛА ДОРОХОВА, ДОМ 2, ЭТ 1 ПОМ I КОМ 3 (ЧАСТИЧНО)

15.12.2020 г. Москва

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

«...»

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО ЗАПСИБА», ПАО «МОСЭНЕРГО», ООО «ППТК»,

рассмотрев жалобу ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО ЗАПСИБА» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОСЭНЕРГО» (далее — Заказчик) при проведении конкурса на право заключения договора на оказание услуг по содержанию и техническому обслуживанию зданий, территории, сооружений на объектах ГД и филиалах ПАО «Мосэнергo» для нужд Хозяйственного управления ПАО «МОСЭНЕРГО» (G21P100339) (реестровый № извещения 32009717146) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

2. ПАО «МОСЭНЕРГО»

119526, МОСКВА ГОРОД, ПРОСПЕКТ ВЕРНАДСКОГО, 101, 3

3. АО «СБЕРБАНК — АСТ»

119435, ГОРОД МОСКВА, ПЕРЕУЛОК БОЛЬШОЙ САВВИНСКИЙ, ДОМ 12, СТРОЕНИЕ 9, ЭТ/ПОМ/КОМ 1/1/2

4. ООО «ППТК»

121357 МОСКВА ГОРОД УЛИЦА ВЕРЕЙСКАЯ ДОМ 17

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Конкурсной документации Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В силу пункта 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 1.4.1.9 Конкурсной документации в случае предусмотрены квалификационные требования к участникам процедуры о наличие лицензий,

сертификатов, выписок из реестра членов СРО и иных разрешительных документов (если данное требование установлено в разделе 8 Документации).

В пункте 6.2.3 Технического задания установлено, что участник конкурса должен являться членом саморегулируемой организации (СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, имеющим право выполнения работ на особо опасных и технически сложных производственных объектах, к которым, в соответствии со Статьей 48.1 (п. 10.1) Градостроительного кодекса, относятся тепловые электростанции мощностью 150 мегаватт и выше, соответствующей нормам Градостроительного кодекса Российской Федерации, что подтверждается предоставлением в составе заявки выписки из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утвержденной приказом Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 04.03.2019 № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Выписка должна быть действительна на дату вскрытия заявок, указанную в Извещении о проведении закупочной процедуры (в том числе в случае продления сроков подачи заявок на первоначальную дату, указанную в Извещении о проведении закупочной процедуры), и заверена подписью ответственного лица и печатью Участника. Не предоставление выписки или предоставление выписки с истекшим сроком действия ведет к отклонению заявки. В процессе выбора победителя проверяется статус СРО на предмет наличия в государственном реестре саморегулируемых организаций и членство Участника в СРО согласно представленной выписке.

Согласно пункту 6.2.7 Технического задания участник предоставляет в составе заявки надлежащим образом заверенную копию Лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений составляющих государственную тайну, ввиду необходимости оказания в рамках настоящего Технического задания Услуг, требующих предоставления Заказчиком геоподосновы, которая является документом, содержащим сведения, отнесенные к государственной тайне, на основании Указа Президента РФ от 30.11.1995 № 1203 (в редакции от 19.03.2013 №214) «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне», перечня сведений подлежавших засекречиванию Министерством энергетики РФ 26С от 19.10.2017 (введенного в действие 01.02.2018), а также на основании инструкции по обеспечению режима секретности в РФ (утвержденной постановлением правительства РФ от 05.01.2004 №3-1).

Из доводов жалобы следует, что Заказчик неправомерно установил к участником вышеуказанные требования. Так, Заявитель указывает на то, что в рамках исполнения обязательств по договору не выполняются работы, предусматривающие наличие членства в СРО и лицензии ФСБ.

Заказчик против удовлетворения доводов жалобы возразил, а также по доводам, изложенным в жалобе пояснил следующее.

Приказом Минрегиона РФ от 30.12.2009 № 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» утвержден перечень видов работ по инженерным изысканиями, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства,

которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (далее — Перечень).

Согласно Перечню к видам работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту относятся:

работы по антисептированию древесины (пункт 12.8 Перечня);

ремонт кровельных покрытий из листовых и рулонных материалов (пункт 13 перечня);

работы по устройству/ремонту сетей электроснабжения (пункт 15.5 Перечня);

работы по устройству и демонтажу системы водопровода и канализации (пункт 15.1 Перечня);

работы по устройству и демонтажу системы вентиляции и кондиционирования воздуха (пункт 15.4 Перечня);

Все выше перечисленные работы, предусмотрены Заказчиком в Техническом задании.

В соответствии с частью 2 статьи 52 ГК 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 2 статьи 52 ГК РФ индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, не являющиеся членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, могут выполнять работы по договорам строительного подряда, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором, в случае, если размер обязательств по каждому из таких договоров не превышает трех миллионов рублей.

Вместе с тем НМЦ договора составляет 122 725 280,00 рублей.

Относительно установления требования о наличии у участников лицензии ФСБ на осуществление работ с использованием сведений составляющих государственную тайну Заказчик указал, что согласно пункту 4 Приложения № 2 к

Техническому заданию предусмотрено бетонирование локальных мест, в том числе при установки дорожных и информационных знаков с заглублением не более 0,8 м.

На территории филиалов, указанных в приложении № 1 к Техническому заданию проложено множество коммуникаций на глубине до 0,8 м. Определить место прокладки подземных коммуникаций представляется возможным исключительно при изучении геоподосновы, которая является документом, содержащим сведения, отнесенные к государственной тайне на основании указа президента РФ от 30.11.1995 № 1203, а также на основании инструкции по обеспечению режима секретности в РФ, утвержденного постановлением правительства РФ от 05.01.2004 № 3-1.

Согласно пункту 60 Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, геопроостранственные сведения по территории Российской Федерации и другим районам Земли, раскрывающие результаты топографической, геодезической, картографической деятельности, имеющее важное оборонное или экономическое значение, являются сведениями, отнесенными к государственной тайне.

Ввиду того, что на большинстве объектов Заказчика проходят линии спецсвязи, данная геоподоснования является государственной тайной.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок 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).

При таких обстоятельствах довод жалобы признается необоснованным.

Довод о неправомерном установлении Заказчиком порядка оценки по нестоимостному критерию был снят Заявителем с рассмотрения ввиду

ошибочного указания в составе жалобы в связи с чем не являлся предметом рассмотрения в рамках поданной жалобы.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «БЛАГОУСТРОЙСТВО ЗАПСИБА» (ОГРН 1024201671713 ИНН 4216008105) на действия ПАО «МОСЭНЕРГО» (ОГРН 1027700302420 ИНН 7705035012) при проведении Конкурса необоснованной.

2. Снять ограничение на размещение Конкурса, наложенное письмом Московского УФАС России от 08.12.2020 № ЕО/70201/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

«...»