РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1734/2019

о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.05.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Дальневосточные морские перевозки» на действия ФГУП «РосРАО» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по организации буксировки плавучих реакторных блоков, утилизированных АПЛ и танкера наливного технического (далее именуются «Объекты») с места хранения в б. Крашенинникова до точки погрузки на транспортное судно в Авачинской Губе Камчатского края и от точки их выгрузки с транспортного судна в заливе Стрелок Приморского края до места хранения в б. Разбойник и сопутствующие услуги для нужд ДВЦ «ДальРАО» - филиала ФГУП «РосРАО» (реестровый № 31907659674) (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.

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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в

порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерность действий Заказчика, выразившихся в допуске к участию в закупке и признанием победителем другого участника (далее - Участник), которое по мнению Заявителя, является необоснованным.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя, приняла решение о признании ее необоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

По мнению Заявителя, Заказчик допустил к участию в закупке другого участника не правомерно, так как данный участник не представил в составе заявки действующей лицензии на осуществление буксировок морским транспортом, что, по мнению Заявителя, в силу требований Закупочной документации является основанием для отказа участнику в допуске к дальнейшему участию в Закупке.

Заявитель отмечает, что в перечне предприятий, имеющих требуемую лицензию, размещенном на сайте Ространснадзора, сведений о наличии у спорного участника закупки указанная лицензия отсутствует.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представил возражения на жалобу, в которых пояснил следующее.

Заказчик указал, что предметом Закупки является оказание услуг по организации буксировки плавучих реакторных блоков, утилизированных АПЛ и танкера наливного технического, при этом одним из видов услуг в рамках предмета Закупки является буксировка морским транспортом, которая в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2012 № 193 является лицензируемым видом деятельности.

Заказчик отмечает, что исполнитель услуг может оказывать все услуги сам или привлечь для оказания конкретных услуг субподрядчиков/соисполнителей, которые должны иметь соответствующие разрешающие документы в зависимости от видов работ, выполняемых ими согласно плану распределения видов и объемов работ.

Заказчик пояснил, что в рамках лицензируемого вида деятельности (буксировка морским транспортом) спорный участник будет выполнять договор с привлечением соисполнителя, в составе заявки данного участника также была представлена лицензия на осуществление буксировки морским транспортом данного соисполнителя, что отвечает требованиям Документации.

Комиссия, изучив материалы Закупочной процедуры и пояснения представителей сторон, установила следующее.

Исчерпывающий перечень оснований для отклонения заявок участников приведен в пункте 8.3 части 2 тома 1 Закупочной документации.

Так, согласно подпункту «б» выше указанного пункта закупочная комиссия принимает решение об отказе участнику в допуске в случае несоответствия

участника закупки требованиям Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 8.4 части 2 тома 1 Закупочной документации отказ в допуске к участию в Закупке по иным основаниям, кроме предусмотренных пунктом 8.3, не допускается.

Пунктом «1.6» подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 Закупочной документации к участникам Закупки предусмотрено требование об обладании специальной правоспособностью в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации (или законодательством государства, на территории которого будет использоваться поставляемая по договору продукция), связанной с осуществлением видов деятельности, предусмотренных договором, в том числе необходимыми лицензиями на выполнение работ или оказание услуг, полученными не позже изначально установленного в извещении и Закупочной документации срока окончания подачи заявок, в объеме выполняемых работ, услуг, в части наличия соответствующих разрешающих документов на осуществление видов деятельности, видов работ, требуемые для выполнения договора, право на заключение которого является предметом настоящей Закупки, а именно — лицензий на осуществление буксировки морским транспортом в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2012 193 «О лицензировании отдельных видов деятельности на морском и внутреннем водном транспорте», а также требование о представлении копии данной лицензии в составе заявки.

В соответствии с пунктом «2.1» подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 Закупочной документации аналогичное требование предъявляется к соисполнителям, оказывающим услуги на сумму более 5% от общей цены заявки участника Закупки.

Исходя из содержания данных положений Закупочной Документации, наличие у участника процедуры Закупки и привлекаемых им субподрядчиков соответствующей лицензии на осуществление буксировки морским транспортом, необходимо лишь в случае оказания соответствующим лицом (участником закупки или привлекаемыми им соисполнителями) услуг, для которых требуется обладание указанными разрешающим документом.

При этом пунктом 16 Извещения предусмотрена возможность привлечения к исполнению договора субподрядчиков/соисполнителей (юридических или физических лиц, оказывающих часть услуг по договору). Объем привлечения субподрядчиков/соисполнителей определяется участником закупки самостоятельно.

Согласно пункту 2.2 подраздела 2.1.1 части 1 тома 1 Закупочной документации в составе заявки на участие в оспариваемой закупке подлежит представлению план распределения видов и объемов работ между участниками закупки и субподрядчиками. Данный план заполняется и предоставляется как в случае привлечения участником закупки субподрядчиков, так и в случае их не привлечения.

В составе заявки участника допуск которого обжалуется Заявителем, представлен план распределения видов и объемов оказываемых услуг, согласно которому субподрядчик спорного участника, осуществляет 94% оказания услуг по организации буксировки.

Таким образом, исходя из содержания указанного плана, исполнение договора в части оказания услуг по организации буксировки, подлежащих лицензированию, будет осуществляться субподрядчиком, у которого, в составе заявки спорного участника, представлена копия лицензии от 13.09.2012, выданная Федеральной службой по надзору в сфере транспорта, дающая данному лицу бессрочное право на осуществление буксировок морским транспортом (за исключением случаев, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что Участник в предусмотренном Закупочной документацией порядке подтвердил обладание требуемой для исполнения договора лицензией у лица, планируемого к привлечению для осуществления буксировок морским путем.

При таких обстоятельствах, доводы Заявителя о том, что у закупочной комиссии имелись предусмотренные Закупочной документацией основания для отклонения заявки спорного участника ввиду несоответствия требованию об обладании прециальной правоспособностью, необходимой для исполнения договора, признаются необоснованными

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.

Кроме того, Заявителем не оспаривались в установленный срок положения документации, которые позволяли привлекать в качестве субподрядчика, в том числе лиц, не являющихся субъектом малого и среднего предпринимательства.

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).

На основании изложенного с учетом конкретных фактических обстоятельств рассматриваемого дела, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Дальневосточные морские перевозки» (ИНН: 2536150097) на действия ФГУП «РосРАО» (ИНН: 4714004270, ОГРН: 1024701761534) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение, наложенное письмом Московского УФАС России от 20.05.2019 № ПО/24003/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.