

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7471/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
12.05.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ПЛАЗ»,
ФГБНУ «ВНИРО»,

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 29.04.2021 № ЕО/24923/21,

рассмотрев жалобу ООО «ПЛАЗ» на действия ФГБНУ «ВНИРО» при проведении
конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг
по предоставлению данных для определения численности и пространственного
распределения нерпы на льдах озера Байкал в весенний период 2021 г.
(реестровый № 32110178852) (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, перенаправленная письмом ФАС России от
26.04.2021 № 28/33507/21.

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.

Частью 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 нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в том, что положения закупочной документации установлены ненадлежащим образом, что приводит к ограничению участников закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон 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 силу пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Комиссией установлено, что 09.04.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки (<https://msp.roseltorg.ru>) (далее – АО «ЕЭТП»), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по предоставлению данных для определения численности и пространственного распределения нерпы на льдах озера Байкал в весенний период 2021 г. (реестровый № 32110178852) (далее – конкурс в электронной форме, процедура).

В своей жалобе Заявитель указывает на то, что согласно подпункту 1.3 пункта 1 раздела 3 Документации «Техническая часть. Техническое задание» срок (период) оказания услуг составляет 60 календарных дней с даты заключения договора.

По мнению Заявителя указанный срок является заведомо неисполнимым, поскольку согласно пункту 7 раздела 3 Документации «Техническая часть. Техническое задание» по результатам оказания услуг предоставляются исходные материалы на цифровом носителе (USB-винчестер); отчет по результатам оказания услуг, включающий краткое описание технических средств и методики сбора исходных данных, оценку качества полученных данных, рекомендации по корректировке методики и ее дальнейшему применению для учета нерпы, с указанием метеоусловий, карта-схема съемки фотоматериалов с приложением первичной информации; первичные материалы (фотоматериалы в оптическом и материалы в ИК-диапазоне) акватории оз. Байкал в электронном виде в объеме и качестве, указанном в п. 5 настоящего технического задания. Первичные материалы представляются на внешнем жёстком диске; электронная таблица, содержащая перечень файлов фотоматериалов в оптическом и ИК-диапазоне с указанием для каждого файла: координат, времени съемки и площади акватории, охваченной снимком; текстовая часть отчета об оказанных услугах предоставляется в 1 экз. на бумажном носителе и в электронном виде в формате Microsoft Word. Прочая информация представляется на электронных носителях в 1 экз. Формат прочих предоставляемых файлов определяется характером содержащейся в них информации (фото, карты, съемки, таблицы и пр.) отчет по результатам оказания услуг, включающий краткое описание технических средств и методики сбора исходных данных, оценку качества полученных данных, рекомендации по корректировке методики и ее дальнейшему применению для учета нерпы, с указанием метеоусловий, карта-схема съемки фотоматериалов с приложением первичной информации, то для их оформления требуется еще 7 дней.

Также, по мнению Заявителя в пункте 4 раздела 3 Документации «Техническая часть. Техническое задание» также установлены неисполнимые требования, поскольку согласно названному пункту «исходные фотоматериалы в оптическом и ИК-диапазонах должны быть отсняты в апреле – первой половине мая 2021 года».

Заявитель указывает, что дата подведения итогов назначена на 29.04.2021, в связи с чем заключение договора в силу Закона о закупках возможно не ранее 10.05.2021, что делает невыполнимым соблюдение требований пункта 4 Технического задания Раздела 3. Техническая часть.

Комиссия признает названные доводы Заявителя необоснованными, поскольку объектом закупки является оказание услуг по предоставлению данных для определения численности и пространственного распределения нерпы на льдах озера Байкал в весенний период 2021 г., а не оказание услуг по аэрофотосъемке, на что ссылается Заявитель в своей жалобе.

При этом в соответствии с пунктом 4 Технического задания данные для определения численности и пространственного распределения байкальской нерпы представляются в виде исходных фотоматериалов в оптическом и ИК-диапазонах.

Таким образом, Заказчиком не установлены требования к методам и способам получения исходных фотоматериалов, а исполнитель не лишен возможности оказать услуги по предоставлению данных любыми доступными ему методами и способами.

Комиссия также принимает во внимание, что срок оказания услуг установлен в соответствии с потребностями Заказчика.

На заседании Комиссии Заказчик представил 3 коммерческих предложения, что свидетельствует об исполнимости срока оказания услуг, а также об исполнимости требований Технического задания Заказчика.

Доводы Заявителя относительно несогласия с пунктом 5 раздела 3 Документации «Техническая часть. Техническое задание» также отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

Так, названным пунктом Технического задания установлены требования к исходным фотоматериалам в части разрешения фотоснимков - не ниже 50 Мп.

Комиссией установлено, что в Методических рекомендациях по проведению учёта приплода байкальской нерпы с беспилотных летательных аппаратов в Байкальском рыбохозяйственном бассейне (издательство ВНИРО, Москва 2021 год) указано, что фотосъемочные работы следует производить с максимальным разрешением матрицы от 50 Мп и выше (предпочтительно 100 Мп и более).

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что установленное требование обусловлено тем, что качество материалов фотосъемки должно позволять идентифицировать логова, детенышей и взрослых особей нерпы на льдах.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно требованиям части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе установленные заказчиком требования к качеству, техническим

характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из приведенных норм права в их взаимосвязи 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 именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

При этом Закон о закупках не содержит норм, ограничивающих право заказчика включать в документацию требования к объекту закупки, которые являются для него значимыми и необходимыми для выполнения соответствующих функций, равно как и норм, обязывающих заказчика устанавливать в этой документации, вопреки его потребностям, такие требования к характеристикам объекта закупки, которые соответствовали бы всем существующим видам товаров, работ, услуг.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что указание Заказчиком в закупочной документации оспариваемых Заявителем требований, обусловлены и отвечают потребностям Заказчика и необходимы ему с учетом специфики оказываемых услуг.

В связи с чем, установленные требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

При этом Комиссия отмечает, что у Заказчика отсутствует необходимость обосновывать свои потребности, в связи с этим доводы Заявителя о том, что ответы Заказчика, изложенные в разъяснениях не являются аргументированными, отклоняются Комиссией как несостоятельные.

Довод Заявителя о том, что на территории оказания услуг, указанной в Документации, уже осуществляются полеты беспилотного гражданского воздушного судна «Альбатрос», принадлежащим ИП Бабушкину не находит подтверждения и отклоняется Комиссией как несостоятельный.

В соответствии с пунктом 4 статьи 421 ГК РФ, условия договора (в том числе об имущественной ответственности сторон) определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об ограничении конкуренции по отношению к участникам закупок установлением данных условий, учитывая при этом, что данные требования предъявляется исключительно к исполнителю по договорам и результатам оказываемых услуг.

Кроме того, следует отметить, 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.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

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.

Также, установлено оспариваемые положения не влияли на возможность подачи заявки Заявителем. В то же время, Заявителем не было доказано, что оспариваемые положения Закупочной документации повлекли за собой нарушение его прав и законны интересов, так как он не являлся ни участником, ни победителем процедуры, следовательно, спорные положения документации никаким образом не могли к нему применяться.

Одновременно с этим Заявителем не представлены доказательства об ограничении конкуренции и невозможности принять участие в закупочной процедуре, а спорные требования технического задания, в случае их несоблюдения исполнителем на этапе выполнения договора, подлежат разрешению в судебном порядке.

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.

В этой связи, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и признает жалобу необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПЛАЗ» (ОГРН: 5067847004341, ИНН: 7816388172) на действия ФГБНУ «ВНИРО» (ОГРН: 1157746053431, ИНН: 7708245723) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.04.2021 № ЕО/24923/21.

