

ЖАЛОБА
о нарушении антимонопольного законодательства
с ходатайством о приостановке закупки

Между ФГУП «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (г. Москва, Ленинградский пр-т., 37 корпус 7) (далее - Заказчик, ФГУП «Госкорпорация по ОрВД») и ООО «ЛИАЦ» был заключен договор от 28.04.2020 № 30-297/20 на оказание услуг по поисково-спасательному обеспечению в части дежурства воздушных судов и экипажей и выполнению дежурными экипажами тренировочных полётов (далее – услуги по ПСО) **(Приложение № 1)**.

Предметом договора являются услуги по ПСО с местом дислокации поисково-спасательного воздушного судна (вертолёта МИ-8) в Кирове. Срок предоставления услуг с 01.05.2020 г. по 30.04.2023 г.

После прекращения срока действия договора ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» размещена закупка от 07.07.2023 № 32312564698 на оказание аналогичной услуги по ПСО с местом дислокации поисково-спасательного воздушного судна (вертолёта МИ-8) в Кирове (далее – закупка). Срок окончания подачи заявок установлен 09:00 мск. вр. 24.07.2023 г. **(Приложение № 2)**.

В документации о закупке предъявлены следующие требования к исполнителю:

1) Соответствие ч. 3 ст. 8 и ч. 3 ст. 61 Воздушного кодекса РФ от 19.03.1997г. № 60-ФЗ и требованиям Федеральных авиационных правил, утверждённых приказом Минтранса России от 19.11.2020г. № 494 (см. п.7.1. Раздела 2 «Информационная карта).

2) наличие действующего сертификата (свидетельства) эксплуатанта, в спецификации к сертификату должны быть сделаны записи о допусках к видам авиационных работ: «Поисково-спасательные и аварийно-спасательные работы» и «Транспортно-связные работы» (см. п. 9.5 раздела № 2 «Информационная карта»).

Таким образом, размещённая закупка на оказание услуг по ПСО проводится ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» исключительно в интересах предприятий гражданской авиации, которые в силу Закона обязаны осуществлять свою деятельность (оказывать услуги, выполнять работы) исключительно при наличии действующего сертификата эксплуатанта.

ООО «ЛИАЦ» считает, что при проведении закупки ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» нарушает антимонопольное законодательство, т.к. ограничивает субъектов экспериментальной авиации, отдавая предпочтение субъектам гражданской авиации, что подтверждается следующим:

1. ООО «ЛИАЦ» является авиационным предприятием, на балансе которого находятся воздушные суда, зарегистрированные в едином Реестре экспериментальной авиации. Уставной деятельностью организации является выполнение авиационных работ и оказание авиационных услуг, в том числе и поисково-спасательных (Приложение № 3).

Свою деятельность ООО «ЛИАЦ» осуществляет на основании бессрочной лицензии Минпромторга России № 13097-АТ от 26.09.2014 (Приложение № 4).

Письмом Минпромторга России от 13.12.2017г. № 83068/18 была подтверждена правомерность и разрешено оказание ООО «ЛИАЦ» услуг по поисково-спасательному обеспечению на договорной основе (Приложение № 5).

2. ООО «ЛИАЦ» неоднократно признавалось победителем закупок услуг на оказание услуг по ПСО, которые организовывались ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», по результатам которых между ООО «ЛИАЦ» и Заказчиком заключены и надлежащим образом исполнены договоры на оказание услуг по ПСО. При этом услуги по ПСО оказывались ООО «ЛИАЦ» без сертификата эксплуатанта, но на основании лицензии № 13097-АТ от 26.09.2014 (Приложение № 6).

Более того, в ранее заключенных с ООО «ЛИАЦ» типовых договорах ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» специально указывало на обязательное предоставление сертификата эксплуатанта только исполнителям, которые относятся к предприятиям гражданской авиации, что подтверждается документацией о закупке и выдержкой из договора № 30-297/20 (Приложение № 1):

3.4. Исполнитель обязан:

3.4.1. Иметь:

3.4.1.1. действующий сертификат (свидетельство) эксплуатанта в течение всего времени выполнения авиационных услуг по Договору. При окончании срока действия сертификата (свидетельства) эксплуатанта до исполнения обязательств по Договору Исполнитель в установленные законодательством Российской Федерации сроки обязан обеспечить продление действующего сертификата (свидетельства) и предоставить Заказчику продленный сертификат (свидетельство) или новый сертификат (свидетельство) (для авиационных предприятий гражданской авиации);

3.4.1.2. разрешение уполномоченного органа в области обороны (для государственной авиации);

3.4.1.3. разрешение уполномоченного органа в области оборонной промышленности (для экспериментальной авиации).

3. Вступившим в законную силу Решением Арбитражного суда СПб и ЛО от 20 апреля 2017 г. по делу N А56-86094/2016 по иску ООО «Лукиавиатранс» к ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (Третье лицо: ООО «ЛИАЦ»), было установлено, что ООО «ЛИАЦ» соответствует всем требованиям, которые предъявлены ФГУП

«Госкорпорация по ОрВД» в конкурсной документации для закупки услуг ПСО (Приложение №7).

Таким образом, до размещения оспариваемой закупки ООО «ЛИАЦ», являясь предприятием экспериментальной авиации, не ограничивалось в допуске к закупкам услуг по ПСО и соответствующие услуги оказывались для ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» на законных основаниях без сертификата эксплуатанта.

4. В статье 61 ВК РФ разъяснено, что осуществление воздушных перевозок и (или) выполнение авиационных работ могут осуществлять: 1) авиационные предприятия и 2) эксплуатанты.

Под авиационным предприятием понимается юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы и формы собственности, имеющее основными целями своей деятельности осуществление за плату воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов, почты и (или) выполнение авиационных работ (ч.1 ст.61 ВК РФ).

Под эксплуатантами понимаются гражданин или юридическое лицо, имеющие воздушное судно на праве собственности, на условиях аренды или на ином законном основании, использующие указанное воздушное судно для полетов.

Эксплуатанты осуществляют свою деятельность на основании свидетельств (сертификатов) эксплуатантов (ч.3 ст.61 ВК РФ).

В части 4 статьи 61 ВК РФ установлено, что использование юридическим лицом воздушного судна в целях, определенных экспериментальной авиацией, не влечет за собой обязанность получения юридическим лицом сертификата (свидетельства) эксплуатанта или эквивалентного этому сертификату (свидетельству) документа.

Далее, статья 20 ВК РФ устанавливает, что авиация подразделяется на гражданскую, государственную и экспериментальную авиацию.

Согласно статье 23 ВК РФ к экспериментальной авиации относится авиация, используемая для проведения опытно-конструкторских, экспериментальных, научно-исследовательских работ, а также испытаний авиационной и другой техники.

Использование экспериментальной авиации в коммерческих целях осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Такой порядок установлен постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июля 1999 г. N 862 «Об использовании государственной и экспериментальной авиации в коммерческих целях» (далее – Постановление № 862).

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства РФ № 862, с изменениями установленными постановлением Правительства РФ от 01.09.2022г. № 1530 «О внесении изменений в п. 2 постановления Правительства РФ от 30.07.1999г. № 862), организациям, на балансе которых находятся экспериментальные воздушные суда, разрешено использовать их за плату на договорной основе для перевозки грузов (в том числе почты) и служебных пассажиров, пожаротушения, дежурства авиационных сил и средств поиска и спасания, летных проверок наземных средств радиотехнического обеспечения полетов и авиационной электросвязи.

Таким образом, из системного толкования положений статей 8, 20, 23, 61 Воздушного кодекса РФ следует, что организации экспериментальной авиации

вправе выполнять работы (оказывать услуги) на договорной основе без сертификата эксплуатанта.

Указанный вывод подтверждается ещё и тем, что Приказом Минтранса России от 12.01.2022 N 10 утверждены Федеральными авиационными правилами получения свидетельств (сертификатов) эксплуатанта.

Из содержания указанных правил следует, что свидетельство (сертификат) эксплуатанта выдаётся только субъекту гражданской авиации. Правила не предусматривают возможность получения свидетельства (сертификата) эксплуатанта субъектом государственной или экспериментальной авиации.

Таким образом, у предприятий государственной и экспериментальной авиации нет сертификатов эксплуатанта, и не должно быть, что не мешает им эксплуатировать воздушные суда, заниматься коммерческой деятельностью, привлекаться для осуществления дежурства авиационных сил и средств поиска и спасания на договорной основе.

Учитывая вышеизложенное, отсутствие у ООО «ЛИАЦ» сертификата эксплуатанта не препятствует оказанию услуг по ПСО, являющихся предметом закупок ФГУП «Госкорпорация по ОрВД».

При указанных обстоятельствах требование ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» о предоставлении сертификата эксплуатанта, устанавливаемое в извещениях об осуществлении закупок по ПСО, создаёт преимущественные условия участникам закупки, относящихся исключительно к гражданской авиации, а также ограничивает иных участников закупки, в том числе и относящихся к экспериментальной авиации, которые в силу закона не обязаны обладать сертификатом (свидетельством) эксплуатанта для осуществления своей деятельности.

Аналогичный вывод при схожих фактических обстоятельствах сделан Свердловским УФАС России в Решении от 16.06.2022 N 066/06/99-1992/2022, Башкортостанским УФАС России в Решении от 06.12.2022 по делу N Т0002/06/99-2214/2022, Саратовским УФАС России в Решении от 18.07.2022 по делу N 064/06/99-590/2022, Свердловский УФАС России в Решении от 16.06.2022 N 066/06/99-2001/2022).

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 10, 17, 23 ФЗ-135 «О защите конкуренции»,

ПРОШУ

1. На основании части 7 статьи 106 Закона о контрактной системе выставить ФГУП «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» требование о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) по закупке № 32312564698 до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

При разрешении вопроса о приостановке закупки прошу учесть, что в производстве Арбитражного суда г.Москвы находится дело № А40-123420/2023 по заявлению ООО «ЛИАЦ» к Московскому УФАС с требованием о признании действий ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» незаконными по аналогичным закупкам.

2. Признать Заказчика - ФГУП «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» нарушившим требования Закона о контрактной системе и Закона о защите конкуренции.

3. Выдать ФГУП «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» предписание об устранении нарушения Закона о контрактной системе, а именно – включить требование во все извещения о проведении закупок по поисково-спасательному обеспечению о привлечении к участию в закупках к обеспечению и проведению поисковых и аварийно-спасательных работ поисковые и аварийно-спасательные силы и средства авиационных предприятий и организаций экспериментальной авиации.