

«24» февраля 2021 г.

**В Управление Федеральной
антимонопольной службы по Республике
Крым и городу Севастополю**

Лицо, подающее жалобу:

ООО «Крымкадастр»

295024, Республика Крым, г. Симферополь,
ул. 1 Конной Армии, д. 21А, кв. 13

Заказчик:

Государственное унитарное предприятие
Республики Крым «Черноморнефтегаз»

Адрес: 295000, Республика Крым, г.
Симферополь, пр. Кирова, 52

Жалоба

о нарушении антимонопольного законодательства при проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение комплекса землеустроительных, кадастровых и иных работ

11 февраля 2021 года Государственным унитарным предприятием Республики Крым «Черноморнефтегаз» (далее – Заказчик) на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) размещено извещение о проведении конкурса в виде запроса предложений №32109982187 (далее – Извещение), и конкурсная документация (далее - Документация).

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2.2 «Критерии оценки» Документации о проведении запроса предложений в электронной форме (стр. 19) среди нестоимостных критериев оценки установлен такой критерий, как наличие у поставщика лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности.

При этом предметом конкурса является проведение землеустроительных, кадастровых и иных работ; предметом аукциона не предусмотрено создание государственных топографических карт или государственных топографических планов, государственных геодезических сетей, государственных нивелирных сетей и государственных гравиметрических сетей, геодезических сетей специального назначения, в том числе сетей дифференциальных геодезических станций, определение параметров фигуры Земли и гравитационного поля в этих целях, установление, изменение и уточнение прохождения Государственной границы Российской Федерации, установление, изменение границ между субъектами Российской Федерации, границ муниципальных образований.

Согласно пункта 42 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» предусмотрено, что лицензирование геодезической и картографической деятельности осуществляется и является обязательным в случае, если в результате такой деятельности создаются государственные топографические карты или государственные топографические планы, государственные геодезические сети, государственные нивелирные сети и государственные гравиметрические сети, геодезические сети специального назначения, в том числе сети дифференциальных геодезических станций, определяются параметры фигуры Земли и гравитационного поля в этих целях, установление,

изменение и уточнение прохождения Государственной границы Российской Федерации, установление, изменение границ между субъектами Российской Федерации, границ муниципальных образований.

Таким образом, в обязанности лица, деятельность которого не связана с перечнем, установленным пунктом 42 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ, в том числе лица, деятельность которого связана с осуществлением кадастровых и землеустроительных работ, не входит обязательное получение лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности.

Более того, кадастровая деятельность является исключением, прямо предусмотренным непосредственно пунктом 42 части 1 статьи 12 указанного Федерального закона, не требующим получения указанной лицензии.

Следовательно, установление в конкурсной документации требования к участникам закупки о наличии действующей лицензии на осуществление геодезической и картографической деятельности является ограничивающим фактором для участников рынка, что приводит к ограничению конкуренции при проведении конкурса, предметом которого является выполнение комплекса землеустроительных, кадастровых и иных работ.

Кроме того, нестоимостными критериями оценки, предусмотренными указанным пунктом 2.2 Документации о проведении запроса предложений в электронной форме (стр. 19) предусмотрено обеспечение кадровыми ресурсами (наличие кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам), при этом таблицей 2 «Оценка по показателям оценки Критерия №2) обеспечение кадровыми ресурсами разделено на две части:

- наличие в штате кадастровых инженеров, являющихся членами СРО кадастровых инженеров (максимальное количество баллов – 30);
- наличие кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам (максимальное количество баллов – 10).

Таким образом, отсутствие у Поставщика кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам, по причине недостаточного количества кадастровых инженеров, состоящих в штате, привлечёт к снижению баллов оценки заявки; равно как и наличие исключительно кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам, и отсутствие таких инженеров в штате также существенно повлияет на снижение баллов при оценке заявки, что является прямым ограничением конкуренции.

При этом Документация о проведении запроса предложений в электронной форме не содержит обоснования того, что наличие у участника квалифицированного персонала в штате организации влияет на возможность надлежащего исполнения таким участником обязательств по договору, заключаемому по результатам Конкурса и качество выполняемых работ, в большей степени, чем привлечение квалифицированного персонала по гражданско-правовым договорам.

Более того, в соответствии с таблицей №4 «Шкала оценки по Показателю оценки №2» (стр. 22 Документации) наличие кадастровых инженеров, привлечённых по гражданско-правовым договорам в количестве 9 человек оценивается в 0 баллов, при этом наличие 10 человек оценивается в 10 баллов.

При этом Документация не содержит оснований для выводов о том, что участник, имеющий девять специалистов, привлечённых по гражданско-правовым договорам, исполнит обязательства по договору лучшим образом чем участник, имеющий десять специалистов, привлечённых по гражданско-правовым договорам.

Следовательно, указанные критерии направлены на сознательное ограничение конкуренции среди участников закупки в виде необоснованного ограничения числа участников закупки.

Отдельно необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 1 таблицы 3 «Шкала оценки по Показателю оценки №1» (стр. 21 Документации) предусмотрен перечень документов на каждого кадастрового инженера, который необходим для подтверждения обеспеченности кадровыми ресурсами. В данный перечень входит: копия трудового договора, копия приказа о приеме на работу, **копия трудовой книжки; копия квалификационного аттестата;** копия выписки из реестра членов СРО кадастровых инженеров, подтверждающая факт трудоустройства указанных участником закупки кадастровых инженеров в организации – участнике закупке или у

индивидуального предпринимателя – участника закупки (такая выписка должна быть выдана не ранее чем за 3 (три) месяца до даты опубликования Извещения о Запросе предложений в электронной форме); согласие физического лица на обработку его персональных данных (для каждого специалиста).

При этом положениями Документации не предусмотрено, что работники поставщика, - кадастровые инженеры, - в обязательном порядке должны занимать должность в штате поставщика, которая является для них основным местом работы.

Согласно статье 56 Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) трудовой договор – соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

В соответствии со статьей 60.1 ТК РФ работник имеет право заключать трудовые договоры о выполнении в свободное от основной работы время другой регулярной оплачиваемой работы, в том числе у другого работодателя.

Согласно статье 282 ТК РФ совместительство – выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время.

В трудовом договоре обязательно указание на то, что работа является совместительством.

Согласно абзаца 7 пункта 3.1 Постановления Минтруда России от 10.10.2003 №69 (в ред. от 31.10.2016) «Об утверждении Инструкции по заполнению трудовых книжек» сведения о работе по совместительству не вносятся в трудовую книжку в обязательном порядке; данные сведения вносятся по желанию работника и производится по месту основной работы.

Таким образом, представление трудовых книжек в отношении всех работников, которые находятся в штате поставщика, априори не представляется возможным в отношении тех сотрудников, которые работают у поставщика по совместительству, и не имеют желания вносить соответствующую запись в свою трудовую книжку.

Следовательно, указанный критерий подразумевает участие в конкурсе исключительно поставщиков, имеющие значительное количество (от 30 человек) кадастровых инженеров, которые не только состоят в штате поставщика, но и являются работниками по основному месту работы, что, в свою очередь, исключает возможность получения достаточного количества баллов участниками, которые также имеют в штате достаточное количество кадастровых инженеров, однако работающих у участника по совместительству.

Требование о предоставлении копии квалификационного аттестата кадастрового инженера, установленное пунктом 1 таблицы 3 «Шкала оценки по Показателю оценки №1» (стр. 21 Документации), в качестве обязательного документа, подтверждающего обеспеченность участником конкурса трудовыми ресурсами, также не является законным и обоснованным по следующим основаниям.

Требования о наличии квалификационного аттестата у лица, которое осуществляет кадастровую деятельность, законодательно закреплено в пункте 1 статьи 29 Федерального закона от 24 июля 2007 г. №221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости».

Данный закон утратил силу с 01 июля 2016 года в соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2015 г. №452-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном кадастре недвижимости» и статью 76 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» в части совершенствования деятельности кадастровых инженеров».

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона от 30.12.2015 г. №452-ФЗ кадастровые инженеры осуществляют кадастровую деятельность в установленном Федеральным законом от 24 июля 2007 года №221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости» (в редакции настоящего Федерального закона) порядке с 1 июля 2016 года. При этом до 1 декабря 2016 года кадастровую деятельность наряду с кадастровыми инженерами вправе осуществлять лица, имевшие на день вступления в силу настоящего Федерального закона действующие квалификационные аттестаты кадастрового инженера.

Таким образом, с 01 июля 2016 г. Федеральным законом от 30.12.2015 № 452-ФЗ статья 29 Федерального закона от 24.07.2007 № 221-ФЗ была изложена в новой редакции, в соответствии с которой для выполнения кадастровых работ не требуется действующий квалификационный аттестат кадастрового инженера.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 29 Федерального закона №221-ФЗ, кадастровым инженером признается физическое лицо, являющееся членом саморегулируемой организации кадастровых инженеров. Кадастровый инженер может быть членом только одной саморегулируемой организации кадастровых инженеров; при этом пунктом 2 указанной статьи перечислены обязательные условия принятия физического лица в члены саморегулируемой организации кадастровых инженеров, перечень которых является исчерпывающим, и не предусматривает наличие квалификационного аттестата кадастровых инженеров.

Таким образом, требование о наличии у кадастровых инженеров квалификационных аттестатов исключают возможность участия в конкурсе поставщиков, в штате которых находятся кадастровые инженеры, получившие данный статус до 10 июля 2016 г.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями Федерального закона №223-ФЗ, просим:

- признать настоящую жалобу обоснованной;
- признать Заказчика нарушившим требования части 1 статьи 2, пункта 4 части 1 статьи 3 Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
- выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Директор ООО «Крымкадастр»

Д.В. Яренчук

