

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

рассмотрев жалобу ООО «Сибпроект-55» (далее - Заявитель)

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба от ООО «Сибпроект-55» на действия комиссии Заказчика – КГУП «Приморский водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту водопроводной сети (подающего трубопровода на ВНС № 3) $D=315$ мм, протяженностью 336 п.м. по ул. Заречная от ул. Фрунзе до ВНС № 3 на объекте: «Водопроводная сеть г. Артём, ул. Севастопольская, 12/1, ул. Херсонская, ул. Симферопольская, 8-14, ул. Ватутина, 6, 6/1, 6/2, 6/3, 6/4, 8, 10, 12, 14, 16, ул. Заречная, 9, 9/2, 9/3, ул. Первооткрывателей, ул. Счастливая, 1, 3, ул. Тимирязева, ул. Мичурина, ул. Лунника, ул. Юбилейная. Инвентарный номер 05:405:002:000046070» (извещение № 32312226763).

По мнению Заявителя, комиссия нарушила порядок рассмотрения заявок, а именно неправомерно отклонила заявку ООО «Сибпроект-55».

Также заявитель считает, что документация об аукционе не соответствует требованиям Федерального закона от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельным видами юридическими лицами» (далее – Закон о закупках).

Представитель заказчика не согласен с доводами жалобы, представил письменные пояснения.

Оценив доводы, изложенные Заявителем и Заказчиком, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Общий порядок рассмотрения жалоб в отношении действий заказчиков и организаторов торгов установлен ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, положения ст. 3 Закона о закупках, которой также установлен порядок и процессуальные поводы для оспаривания действий заказчиков со специальной правосубъектностью, является специальной по отношению к ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Так, согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, названным законом регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не являющимися участниками, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, принявшими участие в закупках и процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: участник закупки вправе обжаловать любые действия заказчика с учетом ч. 10 ст. 3 Закона о закупках на любой стадии, лицо, не подававшее заявку — лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок и т. д. и т. п.

При таком положении лица, не являющиеся участниками закупки, не лишены права оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок.

Такой правовой подход отвечает и общей концепции проведения закупочных процедур, в частности положениям законодательства о контрактной системе, которым установлен аналогичный правопорядок, при котором лица, не подававшие заявки, вправе оспорить закупочную документацию в антимонопольном органе до окончания срока подачи заявок.

ООО «Сибпроект-55» являлось участником закупки. Участники закупки также вправе оспорить положения документации именно до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ). По смыслу ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, законодатель детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации. На этой стадии участники и лица, не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными права (оспаривать именно положения

документации).

Напротив, предоставление участникам закупок права оспаривать положения документации после окончания срока подачи заявок и уж тем более после отклонения заявок свидетельствовало бы о предоставлении таким участникам необоснованных и незаконных преимуществ, что нарушало бы права заказчиков и явно не соответствовало бы балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П) и принципу стабильности публичных правоотношений, а также принципу добросовестной реализации прав и законных интересов (ч. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ), недопустимости злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ).

Соблюдение упомянутого выше баланса 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны своевременно оспорить положения закупочной документации, а оспорившего документацию только после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Подаявая заявку, участник конклюдентно соглашается в силу ч. 1 ст. 8 ГК РФ с положениями документации и, в случае несогласия с ее положениями должен своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации.

Более того, у ООО «Сибпроект-55» не возникало никаких вопросов к документации заказчика.

Оспариваемые заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации.

Заказчик согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, относится к виду юридических лиц, которое при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, устанавливающими общие принципы закупки товаров, работ, услуг и

основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Следовательно, закупочная деятельность заказчика должна осуществляться в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках.

Таким образом, в Положении о закупке товаров, работ, услуг Заказчика предусмотрено право предъявлять к участникам закупки требования, в том числе наличие опыта выполнения работ, соответствующих объекту закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке Заказчика.

Согласно разделов 31 главы 4 и 45 главы 6 Положения о закупках товаров, работ, услуг КГУП «Приморский водоканал» от 31.03.2023 г., установлено, что все условия проведения аукциона в электронной форме описаны в документации закупки.

В пункте 2.1.2. раздела 2 и пунктом 3.1.7 раздела 3 Документации аукциона указано: Предполагается, что Участник закупки изучит всю документацию об аукционе в электронной форме, включая изменения, дополнения к документации об аукционе, и разъяснения к документации об аукционе, выпущенные Заказчиком.

Подача заявки на участие в аукционе, не отвечающей требованиям документации об аукционе, влечет за собой отказ в допуске Участника,

подавшего такую заявку к участию в аукционе. Подача заявки на участие в аукционе означает, что лицо, подавшее такую заявку, изучило извещение о проведении аукциона, документацию об аукционе (включая все приложения к ней), все изменения, разъяснения документации и согласно с условиями участия в аукционе, содержащимися в извещении/документации об аукционе (включая все приложения к ней), во всех изменениях, разъяснениях извещения/документации о проведении аукциона.

Так документацией аукциона в электронной форме установлены требования к составу и форме заявки на участие в аукционе и инструкция по заполнению заявки (п. 3.3. Раздел 3). Законодательством в сфере закупок предусмотрено, что в первой части заявок на участие в аукционе должно содержаться предложение в отношении предмета закупки.

Так п.п. в), пункта 3.3.1.1 Раздела 3 документации установлено: в) описание подлежащих к поставке товаров/выполняемых работ/оказываемых услуг производится в соответствии с требованиями действующего законодательства, а также требованиями, указанными в документации об аукционе, в том числе в Информационной карте (Раздел IV), Разделе VI «Описание объекта закупки», по Формам Раздела VII документации об аукционе в соответствии с инструкциями по заполнению заявки.

Согласно п.12. Инструкции по заполнению Формы 2 «Техническое предложение», Участник закупки должен указать конкретные сведения о гарантийных обязательствах, которые такой Участник готов нести в случае признания его победителем, но не менее объема и сроков гарантийных обязательств, предусмотренных документацией об аукционе.

Сведения, предоставленные участником закупки в своей заявке на участие в аукционе, в случае признания данного участника победителем аукциона, переносятся в договор, заключаемый по результатам проведения процедуры закупки.

Одним из условий договора (проект договора представлен в составе документации о закупке) является гарантийный срок на выполняемые работы (ст.722 ГК РФ).

Эти условия исполнения договора участник закупки указывает в Форме 2 «Техническое предложение».

Неуказание в заявке на участие вышеуказанных сведений является нарушением требований к заполнению заявки и не дает заказчику

установить гарантийный срок на выполняемые работы по предмету договора.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Требования к составу заявки на участие в закупке предъявлены в равной степени ко всем участникам закупки.

Следует учитывать, что в данном аукционе приняло участие 3 (три) участника закупки, им в полном объеме были понятны условия, изложенные заказчиком в извещении и документации о проведении аукциона, в том числе не вызвало вопросов инструкция по заполнению Форм 1 и 2 заявки. Запросов на разъяснения положений документации не поступало, в том числе и от Заявителя.

Вместе с тем, в заявке отсутствуют конкретные сведения о гарантийных обязательствах, которые такой Участник готов нести в случае признания его победителем, но не менее объема и сроков гарантийных обязательств, предусмотренных документацией об аукционе.

Документация в установленный срок не была обжалована и тем самым заявитель согласился с требованиями заказчика в части заполнения заявки на участие в закупке и с объектом закупки.

Следовательно, комиссия приняла правомерное решение об отклонении заявки ООО «Сибпроект-55».

При таких обстоятельствах Комиссия Приморского УФАС России считает доводы, изложенные Заявителем необоснованными.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Сибпроект-55» на действия комиссии Заказчика

– КГУП «Приморский водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту водопроводной сети (подающего трубопровода на ВНС № 3) $D=315$ мм, протяженностью 336 п.м. по ул. Заречная от ул. Фрунзе до ВНС № 3 на объекте: «Водопроводная сеть г. Артём, ул. Севастопольская, 12/1, ул. Херсонская, ул. Симферопольская, 8-14, ул. Ватутина, 6, 6/1, 6/2, 6/3, 6/4, 8, 10, 12, 14, 16, ул. Заречная, 9, 9/2, 9/3, ул. Первооткрывателей, ул. Счастливая, 1, 3, ул. Тимирязева, ул. Мичурина, ул. Лунника, ул. Юбилейная. Инвентарный номер 05:405:002:000046070» (извещение № 32312226763) необоснованной.