

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8417/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
07.06.2022 г. Москва

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

<...>

при участии представителей ООО «ГЦЭ-Энерго», ООО «ГЭХ-Закупки», ПАО «Мосэнерго», ООО «ЮгЭнергоИнжиниринг»,

рассмотрев жалобу ООО «ГЦЭ-Энерго» (далее — Заявитель, Общество) на действия ПАО «Мосэнерго» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на разработку НТД по топливоиспользованию присоединенных котельных ТЭС – филиалов ПАО «Мосэнерго», пересмотр НТД по топливоиспользованию ТЭС – филиалов ПАО «Мосэнерго», разработка НТД по топливоиспользованию, анализ ТЭП работы парогазового блока (ПГУ), корректировка методических решений (алгоритмов) расчета удельных расходов топлива блока ПГУ ТЭЦ-20 – филиала ПАО «Мосэнерго» для нужд Публичное акционерное общество энергетики и электрификации «Мосэнерго» (G22P100964) (реестровый № 32211196021, далее — Закупка), перенаправленную письмом ФАС России от 27.04.2022 № 28/42603/22,

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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в несоблюдении порядка проведения процедуры.

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.

Заявителем оспаривается ненадлежащее исполнение ранее выданного Московским УФАС России предписания по делу № 077/07/00-6668/2022 в части непредоставления Обществу возможности подачи дополнительного ценового предложения.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, указав, что действовал в строгом соответствии с положениями Закупочной документации и выданным предписанием антимонопольного органа.

ООО «ГЭХ Закупки» на основании п. 1.2.40. Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Мосэнерго» (далее – Положение о закупках), является специализированной компанией в области организации закупочных процедур, осуществляющей организацию и проведение процедур конкурентных закупок для нужд ПАО «Мосэнерго» на основании заключенного агентского договора.

Между ООО «ГЭХ Закупки» и ПАО «Мосэнерго» заключен договор об оказании агентских услуг № P2G-00/16-10/ПХ-16/001/1 от 28.12.2015 г., согласно которому ООО «ГЭХ Закупки» является уполномоченным агентом ПАО «Мосэнерго».

В соответствии с выданным ПАО «Мосэнерго» заданием на проведение закупки в рамках агентского договора ООО «ГЭХ Закупки» 04.03.2022 г. объявило о проведении Закупки.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 38 674 201,66 руб. размещено в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) 04.03.2022.

Изучив представленные документы и сведения, Комиссией было установлено

следующее.

Ранее Московским УФАС России в рамках дела № 077/07/00-6668/2022 была рассмотрена жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении оспариваемой Закупки, мотивированная неправомерным отклонением заявки от дальнейшего участия в процедуре.

По результатам рассмотрения вышеуказанной жалобы комиссией Управления было принято решение о её обоснованности, Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

В соответствии с предписанием от 11.05.2022 по делу № 077/07/00-6668/2022 с целью устранения допущенного нарушения Заказчику и Организатору закупки в срок до 06.06.2022 необходимо было осуществить следующие действия:

1. Заказчику и Организатору закупки отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику и Организатору закупки определить новую дату рассмотрения заявок, новую дату подведения итогов Закупки.
3. Заказчику и Организатору закупки разместить информацию о вышеуказанных изменениях на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет.
4. Заказчику и Организатору закупки рассмотреть заявки, поданные на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 11.05.2022 по делу № 077/07/00-6668/2022.
5. Заказчику и Организатору закупки продолжить проведение Закупки в соответствии с положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Положения о закупках и Закупочной документации.

Как было установлено Комиссией, при публикации извещения о проведении Закупки 04.03.2022 датой подведения итогов являлось 15.04.2022.

В свою очередь, 07.04.2022 Заказчиком была продлена дата подведения итогов до 18.04.2022.

Согласно пункту 2.4.6. Документации участник вправе подать новое ценовое предложение (по Форме 7 раздела 7 Документации) в случае переноса даты подведения итогов конкурентного отбора на более поздний срок.

С учетом переноса сроков подведения итогов самим Заказчиком прием новых ценовых предложений от участников осуществлялся в период 07.04.2022 по 12.04.2022.

Правом на подачу дополнительных ценовых предложений воспользовались ООО «ЮгЭнергоИнжиниринг» (дата подачи — 11.04.2022) и ОАО «ВТИ» (дата подачи - 07.04.2022).

Далее по результатам составления протокола рассмотрения заявок от 14.04.2022 (опубликован в ЕИС — 15.04.2022) заявка Заявителя была отклонена, что являлось предметом правовой оценки антимонопольного органа по делу № 077/07/00-

6668/2022.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что не воспользовался правом на подачу нового ценового предложения в связи с тем, что от оператора электронной площадки не поступало соответствующего уведомления.

Комиссия считает необходимым отметить, что ответственность за рассылку информации о процедуре посредством технических средств электронной площадки несет оператор ЭТП, в качестве которого в настоящем случае выступает ЭТП ГПБ.

В соответствии с письмом ФАС России от 05.07.2019 № ИА/57470/19 жалобы на действия электронных площадок, входящих в перечень, утвержденный Распоряжением Правительства РФ от 04.12.2015 № 2488-р и Распоряжением Правительства РФ от 12.07.2018 № 1447-р подлежат рассмотрению Центральным аппаратом ФАС России.

Вместе с тем Заявитель с жалобой на действия ЭТП ГПБ в установленные сроки в антимонопольный орган не обращался. Ранее поданная жалоба по делу № 077/07/00-6668/2022 названных доводов не содержала.

В силу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное. В свою очередь, в процедуре подачи новых ценовых предложений приняли участие 2 участника из 3, что свидетельствует в пользу достаточной осведомленности участников процедуры о предоставлении такой возможности и надлежащем обеспечении реализации соответствующего права участников.

Таким образом, Заявителем в материалы дела не представлено доказательств невозможности подачи дополнительного ценового предложения в рамках Закупки до непосредственного отклонения заявки и рассмотрения жалобы Московским УФАС России.

При этом Комиссия оценивает доводы Заявителя о необходимости повторного проведения этапа подачи новых ценовых предложений участниками ввиду установления новых дат проведения Закупки на основании предписания антимонопольного органа как несостоятельные, поскольку положения Закупочной документации не предусматривают осуществления указанных действий на основании выданного предписания контролирующего органа.

Более того, составленный в ходе проведения Закупки итоговый протокол содержал сведения о ценовых предложениях участников ООО «ЮгЭнергоИнжиниринг» и ОАО «ВТИ». В связи с чем повторное проведение этапа подачи ценовых предложений в условиях, когда Заявителю известно о ценовых предложениях иных участников не соответствует принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, закрепленных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с предписанием от 11.05.2022 по делу № 077/07/00-6668/2022 Заказчику надлежало рассмотреть поданные на участие в Закупке заявки, то есть в том составе документов, которые были представлены участниками непосредственно для рассмотрения закупочной комиссией Заказчика.

Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика в полной мере соответствуют положениям Закупочной документации и предписанию Управления от 11.05.2022 по делу № 077/07/00-6668/2022, в связи с чем основания для признания наличия нарушений в действиях Заказчика отсутствуют.

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 нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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).

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ГЦЭ-Энерго» (ИНН 7806113411) на действия ПАО «Мосэнерго» (ИНН7705035012) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.06.2022 № НП/29279/22.

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