

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22231/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.12.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Газпромнефть-Технологические партнерства», ППК «Российский экологический оператор», участника процедуры ФГБУ «ЦЛАТИ по ЦФО»,

рассмотрев жалобу ООО «Газпромнефть-Технологические партнерства» (далее — Заявитель) на действия ППК «Российский экологический оператор» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проверке достоверности информации органов местного самоуправления, региональных операторов, операторов по обращению с твердыми коммунальными отходами в части объектов размещения твердых коммунальных отходов, предоставляемой в ППК «Российский экологический оператор» при формировании федеральной схемы обращения с твердыми коммунальными отходами (реестровый № 321 10755586, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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.

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, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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, конкурсной или аукционной 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 закупок 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 Заявитель обжалует следующие действия Заказчика при проведении Закупки:

- 1) Отклонение заявки Заявителя на участие в открытом конкурсе.
- 2) Внесение Заказчиком изменений в извещение о проведении Закупки в части установление новой даты и времени срока окончания подачи заявок.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражение, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 2 Закона 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.

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.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках, 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.

Относительно довода об отклонении заявки Заявителя Комиссией установлено следующее.

Извещение о проведении Закупки было размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) 22.10.2021.

Дата начала срока подачи заявок – 22.10.2021.

Дата окончания срока подачи заявок – с учетом изменений, внесенных в извещение о Закупке 19.11.2021.

В соответствии с Протоколом от 26.11.2021 № 32110755586-01 заявку Заявителя отклонили ввиду несоответствия представленной им банковской гарантии в части срока ее действия (с 08.11.2021 по 07.01.2022) п. 1.5 ст. 25 Положения о Закупке ППК «Российский экологический оператор» и пп. «д» п. 7.1 раздела 1 документации о закупке, поскольку срок действия банковской гарантии составил менее 60 (шестидесяти) календарных дней с даты окончания срока подачи заявок.

Пунктом 7 раздела 1 документации, а также пунктом 1.5. статьи 25 Положения о закупке установлены требования к предоставляемой банковской гарантии:

7. Требования к предоставляемым банковским гарантиям

7.1. Банковская гарантия должна быть составлена с учетом требований статей 368—378 Гражданского кодекса Российской Федерации и содержать следующие сведения:

а. банковская гарантия должна быть безотзывной;

б. сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом бенефициару, в случаях, предусмотренных пунктом 9 статьи 23 Положения, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом бенефициару, в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом по договору;

в. обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией, указанные в пункте 4 статьи 23, пункте 5 статьи 30 Положения,

г. условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

д. срок действия не менее чем 60 (шестьдесят) календарных дней с даты окончания

срока подачи заявок (для обеспечения заявки на участие в закупке);

е. срок действия не менее чем 1 (один) месяц с даты исполнения обязательств по договору (для обеспечения исполнения договора);

ж. банковская гарантия должна быть подписана лицом, имеющим право, в соответствии с законодательством Российской Федерации, действовать от имени банка без доверенности, или надлежащим образом уполномоченным им лицом на основании доверенности;

з. бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан заказчик закупки (в соответствии с требованиями извещения о проведении закупки), принципалом — участник закупки, гарантом — банк, выдавший банковскую гарантию.

Комиссия, изучив заявку Заявителя установила, что в банковской гарантии Заявителя установлен срок действия с 08.11.2021 по 07.01.2022, что не соответствует требованиям п. 1.5 ст. 25 Положения о Закупке ППК «Российский экологический оператор» и пп. «д» п. 7.1 раздела 1 документации о закупке.

Пунктом В) статьи 13.6. документации установлено, что Закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае отсутствия обеспечения заявки на участие в закупке в соответствии с условиями документации о закупке.

Доводы жалобы Заявителя о том, что действия Заказчика по отклонению его заявки неправомерны, поскольку представленная Заявителем в обеспечение заявки на участие в закупке банковская гарантия от 08.11.2021 со сроком действия до 07.01.2022 соответствовала первоначальной редакции Извещения Комиссией оцениваются критически, так как последние изменения в извещение об осуществлении закупки в части продления сроков были внесены Заказчиком 10 ноября 2021 года, срок подачи заявок продлен до 19 ноября 2021 года, при этом заявка Заявителя подана 18 ноября 2021 года, что свидетельствует о том, что на момент подачи заявки у Заявителя была возможность ознакомиться с требованиями документации и внести изменения в банковскую гарантию.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что представленная Заявителем в составе заявки банковская гарантия не соответствовала требованиям, установленным закупочной документацией, в связи с чем заявка Заявителя была правомерно отклонена.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в указанной части.

Доводы жалобы Заявителя о том, что Заказчиком нарушены условия внесения изменений в Извещение о проведении закупки по продлению сроков подачи заявок на участие в Закупке комиссией оставляется без рассмотрения на основании того, что **оспариваемые Заявителем действия Заказчика подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 19.11.2021.**

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.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц – потенциальных участников закупки.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения аукционной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Согласно статье 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем действий Заказчика после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки действий Заказчика после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия Заказчика при проведении Закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя в рамках статьи 18.1. Закона о

защите конкуренции.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя без рассмотрения в указанной части.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя в части отклонения Заявки, в части правомерности внесения изменений в извещение жалоба подлежит оставлению без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Газпромнефть-Технологические партнерства» (ИНН: 8601066868, ОГРН: 1188617010064) на действия ППК «Российский экологический оператор» (ИНН: 7703474222, ОГРН: 1197746250030) при проведении Закупки в части отклонения заявки необоснованной, в остальной части жалобу оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.12.2021 № НП/76051/21.

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