

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4334/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.04.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....» в лице «.....», «.....», действующие на основании доверенности от 11.03.2024 №3, представителя «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 01.06.2023 № 31,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении предварительного отбора для серии закупок по категориям товарно-материальных ценностей для нужд подконтрольных организаций ПАО «РусГидро» (лот № 55220000-2024-ПО «ОКПД2 27.11.43 Трансформаторы силовые») (реестровый № 32312806475), при проведении состязательного отбора, по результатам предварительного отбора на право заключения договора на поставку трансформаторов ТДНС-10000/35 для формирования аварийного запаса филиала ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» (реестровый № gsnab24027DP, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://tender.lot-online.ru/etp/app/section/rushydro/LotCard/page?LotCard.lotEntity=LT%3Acorebo19718u80000orrvl3rpphcoe08>, далее — Закупки),

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

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного

законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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, 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.

Таким образом, по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с положениями Закупочной документации при проведении первого этапа Предварительного отбора.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчик неправомерно при формировании Закупочной документации на первом этапе проведения Предварительного отбора не включил в перечень заказчиков филиал ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС», что впоследствии привело к невозможности участия Заявителя в закупочной процедуре на поставку трансформаторов ТДНС-10000/35 для формирования аварийного запаса филиала ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС», размещенной на сайте оператора торговой площадки АО «РАД» (реестровый № gsnab24027DP).

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседании Комиссии пояснил,

что филиал ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» не был включен в перечень Заказчиков при проведении первого этапа Предварительного отбора ввиду наличия санкций в отношении ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» со стороны недружественных государств.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» (далее — Постановление Правительства №301), а также согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 (далее — письмо Минфина №24-03-08/18813) заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках.

Таким образом, учитывая наличие санкций в отношении ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС», Заказчиком в соответствии с требованиями Постановления Правительства №301, письма Минфина №24-03-08/18813 не указан филиал ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» в перечне заказчиков Предварительного отбора.

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.

Оценивая доводы жалобы, связанные с проведением Предварительного отбора (реестровый № 32312806475), Комиссия отмечает следующее.

Согласно письму ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Из приведенной позиции следует, что обжалование положений документации в независимости от того является ли лицо участником Закупки или нет, допускается исключительно в срок до окончания подачи заявок, установленный извещением.

Извещение о проведении Предварительного отбора опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 28.09.2023.

В соответствии с пунктом 18 Извещения дата начала подачи заявок на 1-й этап отбора: 28.09.2023; дата и время окончания срока подачи заявок на 1-й этап отбора: 16.10.2023 г. в 14 ч. 00 мин. (по московскому времени).

Комиссия отмечает, что оспаривание Заявителем положений документации при проведении первого этапа Предварительного отбора подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок на указанном этапе, а именно — до 16.10.2023.

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.

В свою очередь, Заявитель подал жалобу на положения Закупочной документации посредством электронной почты 12.03.2024.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Управление отмечает, что оспаривание положений закупочной документации которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 14:00 16.10.2023.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Закупочной документации по первому этапу проведения Предварительного отбора.

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 Конкурсной 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).

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя без рассмотрения в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в указанной части.

Оценивая доводы жалобы в части проведения состязательного отбора, по результатам предварительного отбора на право заключения договора на поставку трансформаторов ТДНС-10000/35 для формирования аварийного запаса филиала ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» (реестровый № gsnab24027DP), Комиссия отмечает следующее.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках

и Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Охрана» Росгвардии, утвержденным Приложением к приказу ФГУП «Охрана» Росгвардии от 28.09.2022 № 540 (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 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 (далее - положение о закупке).

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пунктами 7.13.1.1, 7.13.1 Положения о закупке предварительный отбор является этапом закупок, которые планируются к проведению в будущем, целью которого является отбор поставщиков, отвечающих установленным единым квалификационным требованиям заказчика, для дальнейшего участия таких поставщиков в серии однотипных закупок, объединенных каким-либо классифицирующим признаком.

Предварительный отбор может проводиться для нужд ПАО «РусГидро», организации Группы РусГидро или для всей Группы РусГидро (пункты 7.13.1.7, 7.13.1 Положения о закупке), в связи с чем любое заинтересованное в предмете закупки лицо вправе принять участие в предварительном отборе для целей дальнейшего участия в закупках, проводимых по результатам предварительного отбора. При этом участие в предварительном отборе не обязывает участников принимать участие во всех проводимых по результатам такого отбора закупках.

Пунктами 7.13.1.5, 7.13.1, 7.13.1.10, 7.13.1 Положения о закупке установлено, что в извещении и документации о предварительном отборе не указываются сведения, предусмотренные пунктами 6.4.18, 6.4.19 Положения о закупке, указание которых невозможно в силу специфики предварительного отбора, в том числе сведения о заказчике.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 установлен запрет на размещение в единой информационной системе сведений о закупках заказчиков, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера.

Поскольку информация о предварительном отборе в соответствии с Положением о закупке подлежит обязательному размещению в единой информационной системе, с учетом того, что в отношении ПАО «РусГидро» иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, в документации о предварительном отборе не отражена информация о заказчике ПАО «РусГидро» и его филиалах.

Утверждение Заявителя о том, что в отношении всех компаний Группы РусГидро, которые перечислены в документации о предварительном отборе, введены

санкции и меры ограничительного характера, в связи с чем не указание в документации о предварительном отборе только филиала ПАО «РусГидро» - «Волжская ГЭС» свидетельствует об избирательном подходе, не соответствует действительности, поскольку соответствующие санкции введены только в отношении ПАО «РусГидро» (соответственно и его филиалов, которые не являются самостоятельными юридическими лицами), в отношении подконтрольных ПАО «РусГидро» организаций (АО, ООО, перечисленных в документации о предварительном отборе) санкции и меры ограничительного характера не применялись.

Согласно пунктам 7.13.1.18, 7.13.1.19, 7.13.1 Положения о закупке участвовать в закупке по результатам предварительного отбора могут исключительно лица, включенные в перечень квалифицированных участников по результатам предварительного отбора. Поставщик, не прошедший или не проходивший указанный предварительный отбор, не может являться участником закупки.

Аналогичное условие предусмотрено пунктом 3.1.1 документации о состязательном отборе.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что основания не проводить состязательный отбор с оспариваемыми условиями у Заказчика отсутствовали.

Дополнительно Комиссия отмечает, учитывая, что Заявитель заявку на участие в предварительном отборе не подавал, у Организатора закупки отсутствуют правовые основания для допуска его к участию в проводимом по результатам указанного отбора состязательном отборе.

Допуск к участию в состязательном отборе лиц, не включенных в перечень квалифицированных участников по результатам предварительного отбора, приведет к неравному применению условий закупки к участникам закупки, обеспечит таким лицам преимущественные условия участия в закупке, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Следует отметить, что в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказника в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Заказника действующего законодательства Российской Федерации о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о несостоятельности довода жалобы Заявителя в рассматриваемой части.

В свою очередь, 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, 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 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).

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.

На основании изложенного и руководствуясь письмом ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19, частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») в части оспаривания проведения состязательного отбора — необоснованной, в остальной части оставить — без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 01.04.2024 № НП/12836/24.

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