

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6336/2020 о нарушении

процедуры Закупки и порядка заключения договоров

14.04.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «ППК» (далее также — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении предварительного квалификационного отбора с ограничением срока подачи заявок в электронной форме № 1/ПКОЭ-ДКРС/20 отбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для оказания услуг по проведению строительного контроля при осуществлении строительства, реконструкции объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта ОАО «РЖД» в 2020-2024 года (реестровый № 32008939918, далее — Отбор) в соответствии со ст. 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 Отбора. Жалоба мотивирована нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в неправомерном установлении ограничивающих конкуренцию требований в конкурсной документации.

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 Законом 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.

Телеологическое толкование вышеприведенной нормы права позволяет сделать вывод о том, что её действие направлено на предоставление участникам закупки (в том числе потенциальным участникам) возможности обжалования процедуры её проведения с целью восстановления своих прав и законных интересов, которые, по их мнению, были нарушены в связи с невозможностью принятия участия в такой процедуре действиями (бездействием) организатором закупки (заказчиком).

Следовательно, оспаривание потенциальным участником, в том числе положений документации о конкурентной закупке должно осуществляться исключительно в том случае, когда у такого участника имеется реальная заинтересованность в принятии участия в такой процедуре. В этой связи правоусмотрение участника закупочной процедуры в вопросе обжалования действий организатора закупки и защиты своих прав и законных интересов не может являться безграничным, а предоставленное право на их защиту подлежит реализации с учетом прав и законных интересов организатора закупки

В соответствии с пунктом 1.3.1 Приложения № 1 Документации участник должен соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, к лицам, осуществляющим строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

Участник считается соответствующим данному требованию при условии членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства (далее также - СРО).

Комиссия отмечает, что права и законные интересы общества, не являющегося членом СРО, не могут быть нарушены, поскольку у такого общества отсутствует возможность принять участие в спорной конкурентной процедуре и, как следствие, права и законные интересы действиями заказчика нарушены быть не могут.

Вместе с тем на заседании Комиссии было установлено, что Заявитель не является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, то есть он не сможет принять участие в Закупке. При этом правомерность установления указанного требования в документации о проведении Отбора он не обжалует.

Заявитель на заседание Комиссии не явился и не представил доказательств нарушения своих прав, которые могли бы быть нарушены оспариваемыми требованиями Документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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).

Вместе с тем, как следует из существа поданной Заявителем жалобы, указанная жалоба была подана именно в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со ссылкой на нарушения положений Закона о закупках, жалобы на которые, как уже отмечалось ранее, рассматриваются в порядке, установленном названной нормой права, в связи с чем положения части 10 статьи 3 Закона о закупках применяются с точки зрения необходимости нарушения и восстановления прав и законных интересов.

Таким образом, подав жалобу в антимонопольный орган в установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции порядке, Заявитель, в силу пункта 1 статьи 8 ГК РФ, принял на себя и все обязательства, предусмотренные этой нормой права, к порядку подачи такой жалобы.

Поскольку Заявитель, чье намерение и возможность на дальнейшее участие в Отборе не подтверждено, не доказало, что его права нарушены и должны быть защищены в административном порядке, возможность их восстановления исключается.

Указанный правовой подход соотносится с необходимостью соблюдения антимонопольным органом баланса частных и публичных интересов при рассмотрении поступающих жалоб, что в настоящем случае выражается в необходимости соблюдения прав Заказчика и его защиту от подачи жалоб, направленных лишь на затягивание/срыв закупочной процедуры.

Таким образом, Комиссией принято решение об оставлении жалобы без рассмотрения.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, частью 10 статьи 3 Закона о закупках,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «ППК» (ИНН:7729770875) на действия ОАО «РЖД» (ИНН: 3666186360) при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенных письмом Московского УФАС России от 09.04.2020 № ПО/19212/20, от 13.04.2020 № ПО/19869/20.

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