

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16097/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.11.2023

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 «.....» («.....» по доверенности от 04.04.2023 № Д-ЦА/60),

в отсутствие «.....», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 16.10.2023 № НП/43763/23, от 23.11.2023 № ЕИ/49973/23,

рассмотрев жалобу «.....» (далее — Заявитель) на действия «.....» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по комплексному обследованию зданий и сооружений сроком службы свыше 25 лет для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Липецкэнерго») (реестровый № 32312889194, далее — Закупка),

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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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 нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от дальнейшего участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения

и материалы, истребованные антимонопольным органом.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что причиной отклонения заявки Заявителя послужило указание противоречивой информации в части сроков оказания услуг.

Так, Заказчик пояснил, что при расчете количества календарных дней в расчет принималось следующее:

Требованием документации (п. 4 ч. IV документации о закупке) установлены сроки оказания услуг: с 01.04.2024 по 30.08.2024.

При этом, первым днем оказания услуг установлена дата 01.04.2024 – является понедельник (начало рабочей недели).

Окончанием оказания услуг установлена дата 30.08.2024 – является пятница (окончание рабочей недели).

Период оказания услуг с календарной даты 01.04.2024 по календарную дату 30.08.2024 составляет 152 календарных дня, а именно (30дней (апрель) + 31день (май) + 30дней (июнь) + 31день (июль) + 30дней (август)).

Кроме того, Заказчик отметил, что в соответствии с пунктом 2 Технического задания услуги оказываются на объектах филиала «Липецкэнерго», в том числе: ремонтно-производственных базах, диспетчерских, РЭС, зданиях трансформаторных подстанций, ремонтно-эксплуатационных пунктов, зданиях общеподстанционного управления, трансформаторных подстанциях, распределительных пунктах.

Дополнительно Заказчик отметил, что объекты филиала «Липецкэнерго» функционируют непрерывно и в соответствии с пунктом 4 Приказа филиала ПАО «Россети Центр» - «Липецкэнерго» от 30.12.2022 № 181лп-от/06-3/ЛП «Об установлении режимов работы рабочего времени работников филиала ПАО «Россети Центр» - «Липецкэнерго» с 01.01.2023 на объектах установлен режим пятидневной рабочей недели со смещенным выходным днем, то есть суббота и воскресенье также являются рабочими днями на объектах филиала «Липецкэнерго».

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать 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.

В соответствии с пунктом 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Единого стандарта закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке), утвержденного решением Совета Директоров Публичного акционерного общества «Федеральная сетевая компания - Россети» (протокол от 30.12.2022 № 604), решение Совета директоров о присоединении к Стандарту ПАО «Россети Центр» (протокол №04/23 от «20» января 2023 года) и ПАО «Россети Центр и Приволжье» (Протокол № 570 от «20» января 2023 года) (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 31.10.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная цена договора: 1 518 242,40 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 24.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 08.11.2023 12:00.

Согласно части 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.

Также в силу пункта 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации подлежат указанию требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

При этом согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации 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.

В соответствии с протоколом очного заседания Закупочной комиссии по рассмотрению ценовых предложений участников от 13.11.2023 № 0452-ИА-23-2, Заказчиком принято решение на основании подпункта (б) пункта 5.4.5 части 1 документации о закупке отклонить заявку Заявителя (ООО «АЕГРО», ИНН 7810450410, КПП 781001001, адрес: 196247, г. Санкт-Петербург, Ленинский пр-кт, д.

153, помещ. 358-Н, Р.М. 2), поскольку заявка не отвечает требованиям документации о закупке в части наличия противоречивой информации по сроку оказания услуг, что не соответствует пунктам 3.1.1 и 3.5.10 части I документации о закупке:

Письмо о подаче оферты	
Срок оказания услуг: начало оказания услуг: 01.04.2024. Окончание оказания услуг: 30.08.2024. (в указанный период входит 152 календарных дня)	Срок оказания услуг в календарных днях: 151 (сто пятьдесят один календарный день)

Комиссия отмечает, что согласно подпункту (f) пункта 14 части IV Информационной карты Участник закупки должен подготовить заявку, в состав ценовой части которой входит Письмо о подаче оферты по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке.

Согласно пункту 4 Информационной карты сроки оказания услуг установлены с 01.04.2024 по 30.08.2024 в соответствии с условиями, указанными в Приложении №1 – Техническое задание настоящей документации.

Вместе с тем формой 14 «Письмо о подаче оферты» (Приложение N 4 к документации) предусмотрена необходимость указания срока оказания услуг:

Срок оказания услуг: _____

Начало оказания услуг: _____

Окончание оказания услуг: _____

Срок оказания услуг в календарных днях: _____

В соответствии с пунктом 1.14.2.5 Инструкции по заполнению формы 14 Участник должен указать срок оказания услуг, в том числе в календарных днях.

Таким образом, указание в составе заявки срока оказания услуг в календарных днях является обязательным. При этом срок оказания услуг в календарных днях участник в своей заявке указывает самостоятельно.

Комиссия проанализировала заявку Заявителя и установила, что в составе ценовой части заявки представлено письмо о подаче оферты, в котором указан следующий срок оказания услуг: «Начало оказания услуг: 01.04.2024. Окончание оказания услуг: 30.08.2024.

Срок оказания услуг в календарных днях: 151 (сто пятьдесят один календарный день).»

Комиссия считает необходимым отметить, что указанный срок оказания услуг в заявке Заявителя «начало-01.04.2024, а окончание-30.08.2024» противоречит

указанному заявителем сроку оказания услуг «151 день», так как с учетом даты начала оказания услуг 01.04.2024 и даты окончания услуг 30.08.2024 срок оказания услуг в календарных днях равен 152, поскольку указанный срок включает в себя начальную и конечную даты.

При этом Заявитель в жалобе также отмечает, что указанный в заявке период оказания услуг включает в себя период 152 календарных дня, а указание в заявке периода 151 календарный день является технической ошибкой, которая, по мнению Заявителя, является несущественной и не влечет за собой никаких преимуществ для участника Закупки.

Таким образом, в заявке Заявителя имеется противоречие относительно срока оказания услуг.

При этом Комиссия также обращает внимание, что в проект договора будут включены, в том числе сведения о сроках оказания услуг в календарных днях, предложенные победителем Закупки.

Между тем, в соответствии с пунктом 6.1.4 Документации договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением о закупке и заявкой Победителя такой закупки (с учетом всех этапов такой закупки), с которым заключается договор. По результатам закупки с Победителем может быть заключено также несколько договоров.

Также в соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида.

Из приведенной нормы следует, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое согласно части 3 статьи 455 ГК РФ, с учетом положений части 5 статьи 454 ГК РФ, считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Соответственно, ввиду наличия противоречивой информации в техническом предложении Заявителя приводит к невозможности исполнения договора.

Также согласно пункту 3.1.1 Документации предполагается, что участник закупки изучит все инструкции, формы, условия, технические условия и другую информацию, содержащуюся в Документации о закупке, а также разъяснения извещения о закупке и/или Документации о закупке в случае их наличия. Никакие претензии Организатору закупки не будут приниматься на том основании, что участник закупки не понимал какие-либо вопросы. Неполное представление информации, запрашиваемой в Документации о закупке, предоставление недостоверной (противоречивой) информации, или же подача заявки, не отвечающей требованиям Документации о закупке является основанием для признания заявки не соответствующей требованиям Документации о закупке и отклонения участника от участия в закупке.

В свою очередь, согласно пункту 5.2.4 Документации закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке, в том числе если сведения об участнике закупки или привлекаемом участником закупки субподрядчике (соисполнителе) из числа субъектов МСП (в случае установления требования о привлечении такого субподрядчика (соисполнителя) в документации о закупке) отсутствуют в едином реестре субъектов МСП;

б) заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к продукции, работам, услугам, форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);

в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке;

г) заявка содержит существенные арифметические ошибки; под существенными ошибками понимается ошибка, которая может при дальнейших расчетах повлиять на корректность итогового предложения участника.

Таким образом, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Документации и требований Закона о закупках.

Вместе с тем ссылки Заявителя на положения статьи 191 ГК РФ (течение срока начинается на следующий день) являются в рассматриваемом случае не применимыми, поскольку Заявитель в своей заявке указывает: «начало оказания услуг 01.04.2024», а не «02.04.2024».

Следует также отметить, что в случае наличия вопросов Заявитель не был лишен возможности направить в адрес Заказчика запрос разъяснения о том, как необходимо указывать сроки оказания услуг в календарных днях в письме о подаче оферты, однако Заявитель не воспользовался своим правом и не направлял запросы разъяснений в адрес Заказчика.

При этом Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия Документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной Документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 довода жалобы и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений

Документации при проведении Закупки.

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 действующего законодательства о Закупках, 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 20.11.2023 № ЕИ/49313/23 и от 23.11.2023 № ЕИ/49973/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.