

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5897/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.04.2022 г. Москва

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

«»;

членов Комиссии:

«»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей
ООО «Энергокомплект», ПАО «Россети Московский регион»,

рассмотрев жалобу ООО «Энергокомплект» (далее также — Заявитель) на
действия ПАО «Россети Московский регион» (далее также - Заказчик) при
проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения
договора на определение поставщика на поставку «диэлектрических лестниц и
стремянков» для нужд филиалов ПАО «Россети Московский регион» (реестровый
№32211120197, далее — Закупка, процедура),

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 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, 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в неправомерном признании Заявителя не участвующим в процедуре переторжки, а также в ненадлежащем формировании Закупочной документации.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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

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).

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.

Законом о закупках при закупке товаров, работ, услуг также предусмотрено, что заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Комиссией установлено, что Заказчиком 10.02.2022 на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении Закупки.

Согласно Протокола от 23.03.2022 № РМР/926 заявке Заявителя присвоен итоговый рейтинг в количестве 0,57 баллов.

Тем же протоколом установлено провести процедуру переторжки среди допущенных Участников закупки в сроки:

- Дата начала процедуры переторжки: «24» марта 2022 г. в 11:00 по московскому времени.

- Дата окончания процедуры переторжки: «25» марта 2022 г. в 11:00 по московскому времени.

Согласно пункту 2.12.4 Закупочной документации участники закупки, участвовавшие в переторжке и снизившие свою цену, обязаны дополнительно предоставить откорректированные с учетом новой цены, полученной после переторжки, документы, указанные в п. 4.2.1. настоящей Документации по следующим подпунктам: подп. 2) (оферта), подп. 3) (спецификация на поставку ТМЦ). Документы на переторжку должны быть размещены на ЭТП в соответствии с правилами и инструкциями работы данной системы. Срок предоставления документов на переторжку указывается на ЭТП.

В случае непредоставления документов, подтверждающих новую стоимость заявки полученную в результате проведения процедуры переторжки, Участник считается не принявшим участие в переторжке. При этом Организатор закупки учитывает минимальную цену Заявки участника, подтвержденную обосновывающими документами.

Изменение цены в сторону снижения не должно повлечь за собой изменение иных условий заявки участника, кроме ценового.

Согласно Протокола проведения переторжки от 25.03.2022 № 409-02/07-176-1 Заявитель подал заявку на участие в переторжке.

При этом, в соответствии с Протоколом от 30.03.2022 № РМР/953 рейтинг заявки Заявителя был учтен в соответствии с Протоколом от 23.03.2022 № РМР/926 в количестве 0,57 баллов, поскольку в итоговом протоколе указано: «Считать Участника ООО «ЭНЕРГОКОМПЛЕКТ» (398042, ОБЛ ЛИПЕЦКАЯ, Г ЛИПЕЦК, УЛ ПЕСТЕЛЯ, ДОМ 38, КОМНАТА 12) не принявшими участие в процедуре переторжки в связи с непредоставлением в системе Российский Аукционный Дом (www.tender.lot-online.ru) скорректированных документов на полученное после переторжки ценовое предложение (п.2.12.4 Документации о закупке). При выставлении балла по

ценовому критерию учитывать первоначальное ценовое предложение Участников, подтвержденное обосновывающими документами».

На заседании Комиссии Заявитель подтвердил, что им не были загружены в полном объеме все необходимые документы по поданному коммерческому предложению со сниженной ценой из-за значительного объема поставки, в связи со сложным арифметическим пересчетом необходимых данных (комплексной поставке 74 видов лестниц, которое составляло 388 шт. лестниц с разными техническими характеристиками). Фактически Заявитель успел загрузить только три файла нового коммерческого предложения со сниженной ценой предложения закупки. Заявитель ссылается на ограниченное время, отведенное для загрузки необходимых документов, которое составляло один час.

Указанный довод Заявителя о недостаточном времени на загрузку документов Комиссия расценивает критически, поскольку в соответствии с пунктом 22 Извещения о проведении Закупки дата проведения процедуры переторжки: не позднее 21:00 «28» марта 2022 г. по московскому времени. Как уже было ранее отмечено, согласно пункта 3 Протокола от 23.03.2022 № РМР/926 заочного заседания постоянно действующей конкурсной комиссии по рассмотрению и оценке заявок участников запроса предложений назначена дата проведения процедуры переторжки, а именно: дата начала процедуры переторжки 24 марта 2022 года в 11:00 по московскому времени, дата окончания процедуры переторжки 25 марта 2022 года в 11:00 по московскому времени, что по мнению Комиссии является достаточным для предоставления необходимых документов, действительный доказательств обратного Заявитель не представил.

При этом, довод Заявителя о том, что он был неправомерно отклонен от участия в процедуре Комиссия не принимает во внимание, поскольку исходя из фактических обстоятельств дела Заявитель не был отклонен от участия в процедуре, а был признан неучаствовавшим в процедуре переторжки ввиду непредоставления документов, требуемых Закупочной документацией, на основании пункта 2.12.4 Закупочной документацией, при этом рейтинговый балл Заявителя был Заказчиком учтен в Итоговом протоколе.

В совокупности вышеизложенного Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

Помимо прочего, Заявитель в доводах жалоб указывает на наличие разночтений в Закупочной документацией и в Положении о закупках Заказчика относительно отклонения заявок участников.

Комиссия, в свою очередь, отмечает, что согласно Извещению о проведении Закупки дата начала срока подачи заявок: 10.02.2022 (МСК);

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): 22.02.2022 в 10:00 (МСК).

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 13.04.2022.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали

обжалованию до окончания срока подачи заявок. 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 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).

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 положений документации 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 положений Документации 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 части оспаривания положений документации.

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

Дополнительно, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Энергокомплект» («») на действия ПАО «Россети Московский регион» («») при проведении Закупки в части оспаривания положений документации без рассмотрения, в остальной части жалобу признать необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.04.2022 № НП/20791/22.