

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3516/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2023 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 <...>

рассмотрев жалобу <...> (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме № 33/ОАЭ-ЦТР/23 на право заключения договора выполнения работ по негарантийному ремонту и поверке блоков интеллектуальных, универсальных систем автоведения и регистрации и их составных частей, эксплуатируемых на тяговом подвижном составе (<https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2632444&sso=1&code=-5#1>, **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, перенаправленная письмом ФАС России от 14.03.2023 № 28/18457/23.

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 неправомерное отклонение заявки на участие в Закупке.

Комиссией установлено, что Заявителем подана заявка № 2.

Согласно пункту 1.3.1 протокола от 01.03.2023 № 33/ОАЭ-ЦТР/23/1 рассмотрения аукционных заявок заявка на участие в аукционе № 33/ОАЭ-ЦТР/23 отклоняется и в допуске к участию в аукционе № 33/ОАЭ-ЦТР/23 отказано участнику № 2 на основании пункта 3.6.5.2 документации о закупке в связи с несоответствием квалификационному требованию, установленному пунктом 1.9.2 документации о закупке, а именно участником не подтверждено право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией в соответствии со статьей 13 Федерального закона от 26.06.2008 г. №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений» в части права проведения работ по поверке средств измерений по следующим видам:

- измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;

- измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) – счетчики статической электрической энергии постоянного и переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласен, указывает, что в составе заявки были поданы все необходимые и достаточные документы в полном соответствии с требованиями документации.

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

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.

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.

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.

Комиссией установлено, что 26.01.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях размещения 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» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о проведении Закупки.

Цена договора: 33 890 398,45 рублей.

В соответствии с пунктом 1.9.2 документации участник должен иметь разрешительные документы на право осуществления деятельности, предусмотренной аукционной документацией в соответствии со статьей 13 Федерального закона от 26.06.2008 г. №102-ФЗ «Об обеспечении единства измерений».

В подтверждение наличия разрешительных документов участник в составе заявки представляет:

действующие на момент подачи заявки аттестаты аккредитации на право проведения работ по поверке средств измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе) – датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения

высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и переменного тока СЭПТТ, делители напряжения.

или договор с аккредитованной на право поверки организацией, имеющей указанную область аккредитации и привлекаемой участником для выполнения работ по поверке с предоставлением копии действующего аттестата аккредитации.

либо

сведения о регистрационном (уникальном) номере действующих записей об аккредитации в реестре аккредитованных лиц, об адресе сайта или страницы сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых размещена информация о регистрационном номере и дате ее предоставления действующей аккредитации на право проведения работ по поверке средств измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе) – датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и переменного тока СЭПТТ, делители напряжения.

Сведения указываются в заявке на участие в закупке по Форме заявки участника, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации.

либо

выписку (выписки) аттестатов аккредитации на право проведения работ по поверке средств измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе) – датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и переменного тока СЭПТТ, делители напряжения.

Если срок действия разрешительного документа на право осуществления деятельности истек после подачи заявки и до заключения договора, то победитель (участник, с которым заключается договор) обязан предоставить одновременно с проектом договора, подписанным победителем (участником, с которым заключается договор):

действующие на момент подачи заявки аттестаты аккредитации на право проведения работ по поверке средств измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе)
– датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) –
термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения
высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и
переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

или договор с аккредитованной на право поверки организацией, имеющей
указанную область аккредитации и привлекаемой участником для выполнения
работ по поверке с предоставлением копии действующего аттестата
аккредитации.

либо

сведения о регистрационном (уникальном) номере действующих записей об
аккредитации в реестре аккредитованных лиц, об адресе сайта или страницы
сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на которых
размещена информация о регистрационном номере и дате ее предоставления
действующей аккредитации на право проведения работ по поверке средств
измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе)
– датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) –
термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения
высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и
переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

либо

выписку (выписки) аттестатов аккредитации на право проведения работ по
поверке средств измерений по следующим видам:

измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе)
– датчики уровня ультразвуковые;

измерения теплофизические и температурные по типу (группе) –
термопреобразователи сопротивления;

измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) - блоки измерения
высоковольтные, счетчики статические электрической энергии постоянного и
переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

Документы на бумажном носителе должны быть сканированы с оригинала либо
нотариально заверенной копии.

В случае непредставления одновременно с проектом договора, подписанным
победителем (участником, с которым заключается договор), разрешительных

документов указанных в настоящем пункте, победитель (участник, с которым заключается договор) признается уклонившимся от заключения договора.

В подтверждение соответствия данному квалификационному требованию Заявителем предоставлен договор, заключенный с ООО «АВП Технология», на оказание метрологических услуг №АВП/Э-02/22 от 10.01.2022 г. (далее – Договор), а также Дополнительное соглашение №1 от 01.02.2023 г. к указанному Договору.

В соответствии с указанным Договором ООО «АВП Технология» принимает на себя обязательства по оказанию метрологических услуг (поверка измерений) в соответствии с приказом Минпромторга от 31.07.2020 г. №2510 «Об утверждении Порядка проведения поверки средств измерений, требования к знаку поверки и содержанию свидетельства о поверки».

Приложением №1 к указанному Договору согласована поверка средств измерений:

1. Блок измерения высоковольтный модульный БИВМ;
2. Датчик уровня ДТУ
3. Делитель напряжения ДНЕ;
4. Счетчик статистической электрической энергии постоянного и переменного тока СЭППТ-04/02S ДЛИЖ.411618.0055ТУ, 300А.

Копия аттестата аккредитации от 09.02.2018 № 1572 с приложением области аккредитации, подтверждающего право ООО «АВП Технология» проводить выполнение работ по поверке, также предоставлена в составе заявки Заявителя.

Вместе с тем, область аккредитации ООО «АВП Технология» распространяется на следующие виды средств измерений:

- измерения параметров потока, расхода, уровня, объема веществ по типу (группе) – датчики уровня ультразвуковые, а именно на датчик ДТУ из раздела II Поверка Приложения № 1.1 аукционной документации;
- измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) — блоки измерения высоковольтные, а именно на блок БИВМ из раздела II Поверка Приложения № 1.1 аукционной документации.

В области аккредитации ООО «АВП Технология» отсутствуют средства измерений по следующим видам:

- измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;
- измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) – счетчики статической электрической энергии постоянного и переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

Заявителем не было представлено иных документов, подтверждающих право на проведение поверки, предусмотренных требованиями документации, по области аккредитации:

- измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления;

- измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) – счетчики статические электрической энергии постоянного и переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

Таким образом, Заявителем в составе заявки не было представлено доказательств, что в области аккредитации ООО «АВП Технология» присутствуют измерения теплофизические и температурные по типу (группе) – термопреобразователи сопротивления и измерения электрических и магнитных величин по типу (группе) – счетчики статические электрической энергии постоянного и переменного тока СЭППТ, делители напряжения.

В соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

На заседании Комиссии Заявителем не представлено действительных доказательств, подтверждающих соответствие требованиям документации.

В соответствии с пунктом 3.6.5.2 документации участник закупки не допускается к участию в закупке в случае несоответствия участника закупки предусмотренным документацией о закупке требованиям.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает решение закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

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, оснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 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 фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу<...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.03.2023 №НП/11358/23.

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