

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2725/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
02.03.2023 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 ООО «СтройпромИнновация», АО «Оборонэнерго», ООО «Таврида Электрик МСК»,

рассмотрев жалобу ООО «СтройпромИнновация» (далее — Заявитель) на действия АО «Оборонэнерго» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ «под ключ» в рамках технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя: «Строительство научно-исследовательских объектов» ФГБУ «48 ЦНИИ» Минобороны России», расположенного по адресу: Московская область, Сергиево-Посадский район, земельный участок с кадастровым номером: 50:05:0000000:2 для филиала «Центральный» АО «Оборонэнерго» (закупочная процедура № ЗП3011361, www.tektorg.ru) (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.

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.

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.

Заявитель в своей жалобе выражает несогласие с решением закупочной комиссии об отклонении заявки, поскольку представленные в составе заявки документы полностью соответствуют требованиям, установленным в Закупочной документации.

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

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

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.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом в силу 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.

Комиссией установлено, что 27.01.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 N 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.tektorg.ru>) на сайте <https://www.tektorg.ru> разместил информацию о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса работ «под ключ» в рамках технологического присоединения энергопринимающих устройств заявителя: «Строительство научно-исследовательских объектов» ФГБУ «48 ЦНИИ» Минобороны России», расположенного по адресу: Московская область, Сергиево-Посадский район, земельный участок с кадастровым номером: 50:05:0000000:2 для филиала «Центральный» АО «Оборонэнерго» (далее – запрос предложений, процедура).

Согласно Протоколу подведения итогов от 16.02.2023 №14.2/ЗП3011361/1 заявка

Заявителя отклонена на основании не соответствия требованиям п. 9.3 технического задания Заказчика, в части непредставления документов, подтверждающих наличие (на праве собственности или иных правовых оснований) электротехнической лаборатории, а также копию действующего Свидетельства о регистрации электротехнической лаборатории выданное Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) с перечнем разрешенных видов испытаний и измерений.

Так, пунктом 5.2 Закупочной документации установлены требования к документам, подтверждающим соответствие Участника процедуры закупки установленным требованиям, а именно:

Для подтверждения соответствия требованиям настоящей закупочной документации Участник процедуры закупки в составе заявки на участие в закупке должен приложить следующие документы:

п. 5.2.3 копии документов, подтверждающих соответствие участника закупки требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, предусмотренные требованиями технического задания (Приложение №3 к настоящей закупочной документации), за исключением случая, предусмотренного подпунктом "е" пункта 9 части 19.1 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

В соответствии с пунктом 9.3 Технического задания участник в составе заявки должен предоставить документы, подтверждающие наличие (на праве собственности или иных правовых оснований) электротехнической лаборатории, а также копию действующего Свидетельства о регистрации электротехнической лаборатории выданное Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) с перечнем разрешенных видов испытаний и измерений.

Таким образом, Заказчиком в Техническом задании, являющимся неотъемлемой частью Закупочной документации, установлено требование о предоставлении в составе заявки документов, подтверждающие наличие у участника закупки электротехнической лаборатории.

На основании пункта 2.7.2.3.1 Закупочной документации заявка на участие в закупке должна полностью соответствовать каждому из установленных настоящей закупочной документацией требованию или быть лучше, если указанные требования являются пороговыми. Участник процедуры закупки не допускается Уполномоченным органом организатора к дальнейшему участию в процедуре закупки в случае непредставления требуемых согласно настоящей закупочной документации документов или сведений (за исключением случая предоставления справки предусмотренной пунктом 5.2.7 закупочной документации), либо наличия в таких документах недостоверных сведений об Участнике процедуры закупки.

В свою очередь, Заявитель в жалобе не отрицает отсутствия в составе заявки документов, подтверждающих наличие электротехнической лаборатории, пояснив, что исходя из положений Закупочной документации конкретное требование о предоставлении документов на электротехническую лабораторию отсутствует и фактически установлено требование о наличии в целом у участника документов,

предусмотренных разделом 5.2 Закупочной документации. В составе заявки Заявитель подтвердил свое соответствие всем требованиям Закупочной документации и обладание необходимыми документами. Также Заявитель отметил, что ранее ООО «Стройпроминновация» выполнялись работы для АО «Оборонэнерго» с применением электротехнической лаборатории. В связи с чем, Заказчику было известно о наличии у Заявителя лаборатории.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в Закупочной документации, а именно в пункте 9.3 Технического задания содержится прямое указание на представление в составе заявки документов, подтверждающих наличие у участника закупки электротехнической лаборатории.

В связи с чем, довод Заявителя о том, что в Закупочной документации не конкретизировано требование о наличии электротехнической лаборатории не находит своего подтверждения.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что предметом закупки является, в том числе, выполнение пуско-наладочных работ. В соответствии с пунктом 7.6 СП 76.13330.2016 «Свод правил. Электротехнические устройства. Актуализированная редакция СНиП 3.05.06-85» предусмотрено, что пусконаладочные организации должны иметь аккредитованные испытательные электролаборатории, которые должны проводить испытания электроустановок и функциональных технологических узлов в полном объеме. Испытательные электролаборатории должны иметь свидетельства о регистрации, выданные территориальным управлением Ростехнадзора.

Таким образом, для выполнения работ в рамках закупки Заказчиком установлено требование к участнику о предоставлении документов, подтверждающих наличие электротехнической лаборатории.

Кроме того, Комиссией при изучении заявки Заявителя установлено, что в представленной в составе заявки форме технического предложения на выполнение работ (Форма 2) указано следующее:

«9.3 Участник в составе заявки должен предоставить документы, подтверждающие наличие (на праве собственности или иных правовых оснований) электротехнической лаборатории, а также копию действующего Свидетельства о регистрации электротехнической лаборатории выданное Федеральной службой по экологическому, технологическому и атомному надзору (Ростехнадзор) с перечнем разрешенных видов испытаний и измерений».

При этом, самих документов, подтверждающих наличие электротехнической лаборатории Заявитель не прикладывает к заявке.

Указанное выше свидетельствует о том, что Заявителю могло быть известно о необходимости предоставления в составе заявки подтверждающих документов на электротехническую лабораторию.

При этом, Заявитель в составе жалобы и на заседании Комиссии подтвердил наличие у него электротехнической лаборатории.

В связи с чем, в данном случае у Заявителя имелась возможность предоставить соответствующие документы, подтверждающие наличие электротехнической

лаборатории.

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.

Таким образом, Заявитель, как и все остальные участники закупки, обязан был предоставить документы в соответствии с требованиями Закупочной документации на момент проведения закупки.

При этом, Комиссия отмечает, что подтверждение наличия электролаборатории и действующего свидетельства при участии в ранее проводимых закупках не может являться основанием для признания заявки Заявителя соответствующей требованиям Закупочной документации.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

В свою очередь, Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, 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 (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.

Вместе с тем, 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, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 признании жалобы необоснованной.

Также Заявитель в своих дополнения к жалобе заявляет новые доводы в части несогласия с требованием Закупочной документации о предоставлении в составе заявки информации о наличии электротехнической лаборатории.

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

При этом, оспариваемое Заявителем требование подлежало обжалованию до окончания срока подачи заявок.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройпроминновация» (ИНН: 7715907833; ОГРН: 1127746164864) на действия АО «Оборонэнерго» (ИНН: 7704726225; ОГРН: 1097746264230) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенное письмом Московского УФАС России от 28.02.2023 № ЕИ/8635/23.

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