

РЕШЕНИЕ

по делу N 071/07/3-216/2021

01 апреля 2021 год

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон N 223-ФЗ) (далее – Комиссия) в составе:

Председатель

Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон N 135-ФЗ), посредством системы видеоконференцсвязи жалобу Общества с ограниченной ответственностью СК «СИБМЕРА» (далее – ООО СК «СИБМЕРА»), перенаправленную ФАС России по подведомственности, исх. №29/03-21 от 19.03.2021 (вх. N 1478 от 23.03.2021) на действия заказчика, закупочной комиссии – Публичного акционерного общества «Квадра – генерирующая компания» (далее – ПАО «Квадра») при проведении открытого запроса предложений на поставку запасных частей к насосам импортного производства для нужд филиала ПАО "Квадра"- "Центральная генерация" (2581120) лот №2 (далее-запрос предложений) (извещение N 32109997219),

в присутствии на заседании:

представителей ПАО «Квадра»:

ООО СК «СИБМЕРА» направлено ходатайство исх. №31/03-21 от 30.03.2021 года о рассмотрении жалобы без участия представителя заявителя,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ООО СК «СИБМЕРА» (вх. N 1478 от 23.03.2021) на действия заказчика, закупочной комиссии – ПАО «Квадра» при проведении запроса предложений (извещение N 32109997219) и дополнение к обоснованию жалобы от 30.03.2021 исх.№31/03-21.

Согласно жалобе ООО СК «СИБМЕРА» вх. N 1478 от 23.03.2021 и дополнению к обоснованию жалобы от 30.03.2021 исх.№31/03-21 нарушение прав и законных интересов Заявителя выразилось в следующем.

По мнению Заявителя, в техническом задании размещенной закупочной документации содержится недостоверная информация, и необходимо не «комплект» с указанным артикулом, а его часть «манжета» с другим артикулом или же Заказчику требуется «комплект» по указанному артикулу, тогда признание участника с наименьшей ценой победителем является ошибочным, так как предложенная им цена ниже отпускной цены завода изготовителя.

Также Заявитель считает, что является нарушением отсутствие ответа Заказчика на вопрос, заданный Заявителем 11.03.2021 года на указанную тему Заказчику.

ПАО «Квадра» были представлены объяснения по доводам жалобы ООО СК «СИБМЕРА» исх. №ЕР-1101/462 от 31.03.2021, с просьбой признать жалобу необоснованной.

Рассмотрев поступившие в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы представителей по доверенности ПАО «Квадра» в режиме ВКС, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 2 Закона N 223-ФЗ положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки

положения.

Положение о закупке для нужд ПАО «Квадра», утвержденное советом директоров ПАО «Квадра» (протокол от 29 июня 2018 года N 01/278) (далее – Положение) в порядке, установленном Законом N 223-ФЗ, является согласно части 2 статьи 2 Закона N 223-ФЗ документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика.

Извещение о проведении запроса предложений (извещение N 32109997219) размещено в ЕИС 16 февраля 2021 года, в соответствии с функционалом работы площадки.

Начальная (максимальная) цена договора (лот 2) – 663 005 руб.

Дата и время окончания подачи заявок (извещение N 32109997219) – 10 марта 2021 года в 14 часов 00 минут (по московскому времени).

Документация о закупке запроса предложений на право заключения договора на поставку запасных частей к насосам импортного производства для нужд филиала ПАО «Квадра»-«Центральная генерация» по лотам утверждена председателем закупочной комиссии Е.В. Самородовым (далее-Документация о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом N 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона N 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона N 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики следуют, в том числе принципам равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Довод Заявителя об оставлении без ответа его обращения за разъяснениями положений Документации к Заказчику является несостоятельным ввиду следующего.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ любой участник конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Согласно части 3 статьи 3.2 Закона N 223-ФЗ в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной

закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос. При этом заказчик вправе не осуществлять такое разъяснение в случае, если указанный запрос поступил позднее чем за три рабочих дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Согласно пункту 2.4.7.2 Документации о закупке организатор запроса предложений в сроки, указанные в п.4.1.14 обязуется в течение 3 рабочих дней с момента получения запроса ответить на любой вопрос, который он получит с момента публикации Извещения о закупке на Официальном сайте, но не позднее, чем за 3 рабочих дня до истечения срока приема заявок. Вопрос с разъяснениями размещается Организатором на Официальном сайте и Системе в 2 v-energo и доступен всем Участникам данной процедуры.

Следовательно, обращение за разъяснениями положений закупочной документации направлены Заявителем (11.03.2021 года) по истечении срока, установленного Заказчиком в Документации о закупке (10.03.2021 года).

Часть 13 статьи 3 Закона N 223-ФЗ указывает, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно статье 6 Закона N 223-ФЗ контроль за соблюдением требований Закона N 223-ФЗ осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, а именно статьей 18.1 Закона N 135-ФЗ, которая не предусматривает возможность проведения антимонопольным органом внеплановых проверок.

Согласно части 10 статьи 3 Закона N 223-ФЗ 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.

В соответствии с частью 11 статьи 3 Закона N 223-ФЗ в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

На заседании Комиссии установлено, что Заявитель подал заявку на участие

в закупке, вместе с тем жалоба Заявителя направлена в антимонопольный орган 19.03.2021 года, то есть после окончания срока подачи заявок.

Управление отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации о закупке, 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, обжалование Документации о закупке после окончания срока подачи заявок на участие в Закупке явно не доказывает, что его права как потенциального участника процедуры могли быть нарушены.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом, действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе абсолютно любыми лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке. Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона N 223-ФЗ 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 N 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).

По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке.

Оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае заявитель, следует отметить, что условия документации были известны заявителю, однако в установленный законом срок он не прибегнул к административному способу обжалования спорных положений.

В соответствии частью 1 статьи 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).

В связи с чем Комиссия Управления отмечает, что спорные положения Документации подлежали обжалованию Заявителем до окончания срока подачи заявки на участие в процедуре посредством направления соответствующей жалобы в антимонопольный орган.

На основании изложенного, руководствуясь Законом N 223-ФЗ, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона N 135-ФЗ, Комиссия Тульского УФАС России,

решила:

1. Оставить жалобу ООО СК «СИБМЕРА» (ИНН 5504154591, ОГРН 1185543016614) вх. N 1478 от 23.03.2021 и дополнение к обоснованию жалобы от 30.03.2021 исх. №31/03-21 на действия (бездействие) ПАО «Кадра» (ИНН 6829012680, ОГРН 1056882304489) при проведении запроса предложений (извещение N 32109997219) без рассмотрения.

2. Снять ограничения, указанные в уведомлении Тульского УФАС России от 26 марта 2021 года исх. N 5/1429 по аукциону (извещение N 32109997219).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

