

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16429/2021 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.09.2021

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 АО «СЕВЕРО-  
ЗАПАДНЫЙ «ПРОМЖЕЛДОРТРАНС», ООО «ГАЗПРОМТРАНС»;

в отсутствие представителей ООО ЭТП ГПБ, извещенных надлежащим образом  
письмом Московского УФАС России от 14.09.2021 № ЕО/55930/21,

рассмотрев жалобу АО «СЕВЕРО-ЗАПАДНЫЙ «ПРОМЖЕЛДОРТРАНС» (далее —  
Заявитель) на действия ООО «ГАЗПРОМТРАНС» (далее — Заказчик) при  
проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с  
размещением информации) (Газпром) на право заключения договора на оказание  
услуг по обслуживанию тепловозов Ямальского филиала ООО «Газпромтранс» для  
нужд ООО «Газпромтранс» (для субъектов малого и среднего  
предпринимательства) (реестровый № 32110490516, далее - Закупка) (далее -  
Жалоба),

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.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком нарушены порядок, сроки  
оформления итогового протокола, а также принцип информационной открытости  
протокола при подведении итогов закупочной процедуры.

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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

21.07.2021 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110490516 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) (Газпром) на оказание услуг по обслуживанию тепловозов Ямальского филиала ООО «Газпромтранс» для нужд ООО «Газпромтранс» (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (0001/21/2.1/0000725/Гтранс/ПР/ГОС/Э/21.07.2021).

Подведение итогов Закупки состоялось 01.09.2021, фактически итоговый протокол № 1/0001/21/2.1/0000725/Гтранс/ПР/ГОС/Э/21.07.2021 по подведению итогов маркетинговых исследований № 0001/21/2.1/0000725/Гтранс/ПР/ГОС/Э/21.07.2021 Оказание услуг по обслуживанию тепловозов Ямальского филиала ООО «Газпромтранс» для нужд ООО «Газпромтранс» (для субъектов малого и среднего предпринимательства) (далее

— Протокол) размещен в единой информационной системе (далее — ЕИС) 08.09.2021 (Довод № 1).

Также, по мнению Заявителя, Заказчиком нарушен принцип информационной открытости Протокола, а именно: в Протоколе не отражено обоснование начисления баллов каждому из участников (Довод № 2).

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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. № 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Газпром» и Компаний Группы Газпром, утвержденным в новой редакции решением Совета директоров ПАО «Газпром» от 19.10.2018 № 3168 (далее – Положение).

Довод № 1.

В соответствии с пунктом 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составленные в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе (далее – ЕИС) не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Данное положение также отражено в пункте 15.10.2 Положения для размещения итоговых протоколов маркетинговых исследований.

Также пунктами 2.6.4, 2.7.1 закупочной документации о маркетинговых исследованиях определено, что решение комиссии Заказчика оформляется

протоколом комиссии о результатах маркетинговых исследований, которое публикуется в ЕИС.

Комиссия отмечает, что из буквального толкования вышеприведенных норм права и закупочной документации следует, что в нормативных актах, касающихся закупочной деятельности, конкретные сроки подписания Заказчиком итогового протокола не установлены.

Вместе с тем, итоги маркетинговых исследований подведены 01.09.2021, протокол подведения итогов подписан и размещен в ЕИС 08.09.2021.

Комиссия обращает внимание, что дата подведения итогов и дата подписания итогового протокола отражены в реквизитах и содержании итогового Протокола, размещенного в ЕИС.

По смыслу пункта 10 статьи 3, пункта 15 статьи 3.2 Закона о закупках дата размещения итогового протокола, а не дата его подписания, установлена в качестве правообразующего срока, с которым связано возникновение у участника закупки права обжаловать результаты закупки, а для победителя закупки – права требовать заключения договора по результатам закупки.

Следовательно, факт подписания протокола 08.09.2021 не влечет нарушения каких-либо законных интересов Заявителя, в том числе связанных с возможностью реализации вышеуказанных прав.

Данная позиция также находит отражение в судебной практике, а именно в делах №№ А40-181126/17-21-1093, А40-155482/2016-2-1178, где суд также указал, что нарушения срока размещения протокола не было.

Следовательно, довод Заявителя об обязанности Организатора подписать и разместить итоговый протокол именно в дату подведения итогов, не находит своего подтверждения.

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 по данному доводу жалобы.

Довод № 2.

В соответствии с пунктом 1.2.35 Положения под маркетинговыми исследованиями понимается способ неконкурентной закупки, при котором Заказчик выбирает наиболее выгодные для себя условия исполнения договора из числа предложенных участниками закупки в соответствии с документацией о маркетинговых исследованиях.

Также пунктом 1.1.1 закупочной документации установлено, что маркетинговые исследования являются неконкурентным способом и проводятся в соответствии с разделом 15 Положения о закупках.

Вместе с тем, пунктом 15.10.1 Положения установлено, что решение Комиссии Заказчика по маркетинговым исследованиям оформляется протоколом, в котором, помимо общих четырех сведений о закупке (наименования предмета и способа

закупки, Организатора, Заказчика, номера и даты извещения о проведении закупки), должны содержать следующие сведения:

- присвоенный в соответствии с пунктом 15.7.5 Положения о закупках идентификационный номер участников (без указания наименования и места нахождения (для юридических лиц), фамилии, имени, отчества, места жительства (для физического лица) таких участников);

- о принятом решении;

- в случае принятия решения об определении лучшей заявки, указываются присвоенный в соответствии с пунктом 15.7.5 Положения о закупках идентификационный номер участника закупки и цена предложения участника, подавшего заявку на участие в маркетинговых исследованиях, признанную лучшей.

Комиссия отмечает, что приведенный перечень информации, содержащейся в Протоколе, является исчерпывающим.

Поскольку рассматриваемая закупка являлась неконкурентной, Комиссия приходит к выводу, что к ней не подлежат применению положения пункта 14 статьи 3.2 Закона о закупках о включении в итоговый протокол иных сведений, установленных для протоколов, составленных по итогам конкурентной закупки.

В обоснование принятого решения в итоговом протоколе рассматриваемой закупки опубликовано итоговое количество баллов, присвоенных каждому участнику.

Также Комиссия установила, что в составе закупочной документации размещена методика анализа и оценки заявок на участие в маркетинговых исследованиях по порядку начисления баллов участникам закупки.

В данной методике указаны критерии и порядок оценки, оцениваемые документы и формулы расчета.

Комиссия также обращает внимание, что аналогичный подход закреплен Верховным Судом Российской Федерации в определении от 27.04.2021 по делу № А56-128698/2019, в котором указано, что итоговый протокол составлен с соблюдением принципа информационной открытости, поскольку закупочная документация позволяет объяснить указанные в протоколе результаты оценки заявок на участие в закупке, присвоение заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок.

В вышеуказанном определении установлено, что условия, при соблюдении которых закупка является конкурентной, установлен частью 3 статьи 3 названного Закона, среди них – необходимость описания предмета закупки с соблюдением требований части 61 данной статьи. Если условия закупки не соответствуют требованиям части 3 статьи 3 Закона о закупках отдельных юридических лиц, такая закупка по смыслу положений части 32 статьи 3 Закона является неконкурентной.

Как установлено ранее, оспариваемая Закупка отнесена к неконкурентным способам закупки.

Соответственно, у Заказчика отсутствовала обязанность выполнять требования части 14 статьи 32 Закона о закупках, поскольку такие требования установлены в отношении конкурентной закупки.

Комиссия, изучив содержание Протокола, установила, что он соответствует Положению и составлен с соблюдением принципа информационной открытости.

Тем самым, Протокол содержал все обязательные и необходимые сведения, поэтому права и интересы Заявителя не были нарушены.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика совершены в соответствии с нормативно-правовыми актами, регламентирующими закупочную деятельность Заказчика.

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 по данному доводу жалобы.

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 действия заказчика 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).

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «СЕВЕРО-ЗАПАДНЫЙ «ПРОМЖЕЛДОРТРАНС» (ОГРН: 1107847234659, ИНН: 7836000214) на действия ООО «ГАЗПРОМТРАНС» (ОГРН: 1027728000871, ИНН: 7728262893) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 14.09.2021 № ЕО/55930/21.