

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-409/23

03 августа 2023 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

с участием представителей ПАО «Россети Северо-Запад» (далее – Заказчик) и ООО «Электросети» (далее – Заявитель) путем видеоконференцсвязи;

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 19.07.2023 вх. №18537-ЭП/23) ООО «Электросети» на действия заказчика ПАО «Россети Северо-Запад» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 23Т0110020.0078 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту "Строительство КТП-10/0,4 кВ, КЛ-10 кВ и КЛ-0,4 кВ в г. Архангельске Архангельской области (ООО "СЗ Эталон" АРХ-00327-Э-А/22 от 04.03.22), ИП 002-11-2-03.32-2604" для нужд ПО "АЭС" Архангельского филиала ПАО "Россети Северо-Запад" (извещение №32312579151, далее - Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

13 июля 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312579151 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 23Т0110020.0078 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту "Строительство КТП-10/0,4 кВ, КЛ-10 кВ и КЛ-0,4 кВ в г. Архангельске Архангельской области (ООО "СЗ Эталон" АРХ-00327-Э-А/22 от 04.03.22), ИП 002-11-2-03.32-2604" для нужд ПО "АЭС" Архангельского филиала ПАО "Россети Северо-Запад" (далее — Извещение), включая документацию о Закупке (далее - Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Единым стандартом закупок ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети», версия 38 от 09.06.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	7 465 732,98
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	13.07.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	21.07.2023 в 11:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	27.07.2023 (МСК) 03.08.2023 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	Электронная площадка АО «РАД»

2. В жалобе Заявитель оспаривает условия п. 20.1 проекта договора в составе Документации, следуя которому все споры, претензии или разногласия, возникающие из настоящего Договора, в том числе касающиеся его заключения, исполнения, изменения, расторжения или недействительности разрешаются путём арбитража (третейского разбирательства), администрируемого Офисом в Санкт-Петербурге Северо-Западного отделения Арбитражного центра при Российском союзе промышленников и предпринимателей (РСПП) в соответствии с его правилами, вместе с тем, Заявитель указывает, что разрешение третейским судом споров, разногласий, требований, возникающих из договора или в связи с ним, в том числе касающихся его исполнения, нарушения, изменения, прекращения или недействительности, не предусмотрено Законом №223-ФЗ, данное положение проекта договора в составе Документации не соответствует положениям Закона №223-ФЗ, в свою очередь третейский суд не обладает компетенцией на рассмотрение спора между заказчиком и исполнителем.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/17969/23 от 20 июля 2023 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии по рассмотрению жалобы объявлялся перерыв до 14-15 (МСК) 03 августа 2023 года.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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.

Как следует из п.п. 1, 3 ч. 10 ст. 3 Закона №223-ФЗ, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование

осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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, а также неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

ПАО «Россети Северо-Запада» относится к хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Следуя ч. 6 ст. 3 Закона №223-ФЗ, заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в

соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ предусмотрено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ 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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В соответствии с ч. 9 ст. 3 Закона №223-ФЗ участник закупки вправе обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при

закупке товаров, работ, услуг.

В силу п. 20.1. проекта договора в составе Документации предусмотрено, что споры и разногласия, которые могут возникнуть из настоящего Договора, будут по возможности разрешаться путём переговоров. Претензионный порядок рассмотрения споров, возникающих в процессе исполнения настоящего Договора, является обязательным. Сторона, права которой нарушены, до обращения в суд обязана предъявить другой Стороне письменную претензию с изложением своих требований. При необходимости к претензии прилагаются документы, подтверждающие выявленные нарушения, и документы, удостоверяющие полномочия представителя Стороны – отправителя претензии.

Срок рассмотрения претензии – 30 (тридцать) календарных дней со дня ее получения. Если в указанный срок требования полностью не удовлетворены, требующая Сторона, вправе обратиться за судебной защитой.

Претензии, а также ответы на претензии направляются адресату в порядке, определенном законодательством, а если такой порядок не определен – заказным письмом с уведомлением о вручении или иными средствами связи, обеспечивающими фиксирование их направления и получения адресатом, либо вручаются адресату (уполномоченному представителю адресата) под расписку. В целях оперативного информирования Стороны о претензионных требованиях копия (сканированный документ) претензии может быть направлена ему по электронной почте.

Все споры, претензии или разногласия, возникающие из настоящего Договора, в том числе касающиеся его заключения, исполнения, изменения, расторжения или недействительности разрешаются путём арбитража (третейского разбирательства), администрируемого Офисом в Санкт-Петербурге Северо-Западного отделения Арбитражного центра при Российском союзе промышленников и предпринимателей (РСПП) в соответствии с его правилами.

Местом арбитража является город Санкт-Петербург. (...)

Вынесенное третейским судом решение является окончательным, обязательным для сторон и не подлежит оспариванию.

Согласно позиции Заявителя в соответствии со статьей 4 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1- ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» третейские суды не входят в судебную систему Российской Федерации. Частью 3 статьи 1 Федерального

закона от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже» в арбитраж (третейское разбирательство) по соглашению сторон могут передаваться споры между сторонами гражданско-правовых отношений.

В силу статьи 1 Федерального закона от 24.07.2002 102-ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" по соглашению сторон третейского разбирательства в третейский суд может передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом.

Системное толкование норм Закона № 223-ФЗ свидетельствует о том, что государственные и муниципальные контракты преследуют публичный интерес и направлены на удовлетворение публичных нужд за счет использования бюджетных средств.

Наличие общественно значимых публичных элементов не позволяет признать отношения, регулируемые Законом № 223-ФЗ, носящими исключительно частный характер (основанными на автономии воли их участников). Государственные и муниципальные контракты должны заключаться и исполняться с соблюдением принципа открытости и возможностью публичного контроля.

Принципы третейского разбирательства (конфиденциальность, закрытость процесса, неформальный характер разбирательства, упрощенный порядок сбора и представления доказательств, отсутствие у третьих лиц информации о принятых решениях, а также невозможность их проверки и пересмотра по существу) не позволяют обеспечить цели, для достижения которых вводилась система размещения заказов.

В соответствии с ч. 10 ст. 45 ФЗ от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации», если местом арбитража является Российская Федерация, споры, возникающие из договоров, заключаемых в соответствии с Законом №223-ФЗ или в связи с ними, могут рассматриваться только в рамках арбитража, администрируемого постоянно действующим арбитражным учреждением.

Представители Заказчика отметили, что действующее законодательство предусматривает возможность третейского разбирательства в связи с исполнением договоров, заключенных согласно Закону №223-ФЗ, при условии, что местом арбитража является Российская Федерация, а споры рассматривает арбитраж, администрируемый постоянно действующим арбитражным учреждением.

В рассматриваемом случае в проекте договора указано, что местом арбитража является город Санкт-Петербург, а споры, претензии или

разногласия, возникающие из такого договора, разрешаются путем арбитража, администрируемого Офисом в Санкт-Петербурге Северо-Западного отделения Арбитражного центра при Российском союзе промышленников и предпринимателей (РСПП).

Право на осуществление функций постоянно действующего арбитражного учреждения (РСПП) предоставлено на основании распоряжения Правительства РФ от 27.04.2017 № 798-р, что соответствует порядку, предусмотренному на тот момент нормами действующего законодательства (ст. 44 ФЗ от 29.12.2015 № 382-ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации» в первоначальной редакции).

Согласно п. 6 ч. 2 ст. 33 АПК РФ не могут быть переданы на рассмотрение третейского суда споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

По смыслу разъяснений, приведенных в п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.12.2019 №53 «О выполнении судами Российской Федерации функций содействия и контроля в отношении третейского разбирательства, международного коммерческого арбитража», таковыми являются споры, возникающие из отношений, регулируемых Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», которые не могут быть переданы в третейский суд до дня вступления в силу федерального закона, устанавливающего порядок определения постоянно действующего арбитражного учреждения, которое вправе администрировать споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (п. 8 ст. 13 ФЗ от 29 декабря 2015 года № 409-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу п. 3 части 1 ст. 6 ФЗ «О саморегулируемых организациях» в связи с принятием ФЗ «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации»),

Согласно позиции Заказчика споры, возникающие из отношений, регулируемых законодательством о закупках товаров отдельными видами юридических лиц, в перечне, приведенном в ч. 2 ст. 33 АПК РФ не указаны, иных законов, закрепляющих нормы об отсутствии компетенции третейских судов на рассмотрение таких споров, не имеется, не названы они и в качестве условно относящихся к компетенции

третейских судов, что отмечено в Обзоре практики рассмотрения судами дел, связанных с выполнением функций содействия и контроля в отношении третейских судов и международных коммерческих арбитражей, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 26.12.2018 (далее - Обзор).

В свою очередь в пункте 16 Обзора Верховный Суд Российской Федерации, признавая, что споры, возникающие из договоров, заключенных в результате закупки в рамках Закона №223-ФЗ, в целом являются гражданско-правовыми, указал на возможность разрешения гражданско-правовых споров с помощью третейского разбирательства, закрепленную в гражданском законодательстве.

При этом со стороны Заявителя не представлено каких-либо документов или сведений, свидетельствующих о дискриминационном или ограничивающем характере установленных в проекте договора Документации оспариваемых условий, невозможности соблюдения данных условий для участия в Закупке Заявителем, как потенциальным участником Закупки, возможным победителем Закупки в рамках исполнения заключенного договора, или указывающих на необоснованное предоставление преимущественных условий иным потенциальным участникам Закупки.

На основании изложенного Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит доводы жалобы неподтвержденными и по доводам жалобы не усматривает в действиях Заказчика нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 19.07.2023 вх. №18537-ЭП/23) ООО «Электросети» на действия заказчика ПАО «Россети Северо-Запад» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 23Т01 10020.0078 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту "Строительство КТП-10/0,4 кВ, КЛ-10 кВ и КЛ-0,4 кВ в г. Архангельске Архангельской области (ООО "СЗ Эталон" АРХ-00327-Э-А/22 от 04.03.22), ИП 002-11-2-03.32-2604" для нужд ПО "АЭС" Архангельского филиала ПАО "Россети Северо-Запад" (извещение №32312579151), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России не выявила в действиях ПАО "Россети Северо-Запад" нарушений порядка организации и проведения процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1.

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 19.07.2023 вх. №18537-ЭП/23) ООО «Электросети» на действия заказчика ПАО «Россети Северо-Запад» (ИНН 7802312751, ОГРН 1047855175785) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 23Т0110020.0078 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту "Строительство КТП-10/0,4 кВ, КЛ-10 кВ и КЛ-0,4 кВ в г. Архангельске Архангельской области (ООО "СЗ Эталон" АРХ-00327-Э-А/22 от 04.03.22), ИП 002-11-2-03.32-2604" для нужд ПО "АЭС" Архангельского филиала ПАО "Россети Северо-Запад" (извещение №32312579151) необоснованной.

<...>

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