

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2618/2023 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:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...>— ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи ООО «ТК ВТК» и <...>,

рассмотрев жалобу ООО «ТК ВТК» (далее - Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении дополнительной неконкурентной закупки для субъектов малого и среднего предпринимательства/физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями и применяющих специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» в электронной форме на право заключения рамочного договора на оказание услуг транспортно-экспедиционного обслуживания (закупочная процедура № RT08022300019, опубликованная на официальном сайте <https://www.roseltorg.ru/procedure/RT08022300019>, 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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

Также Заказчиком представлено ходатайство об отложении рассмотрения жалобы.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ходатайство не поддержал, в связи с чем у Комиссии отсутствуют основания для его удовлетворения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, Заказчик, 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) Заказчик, 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 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о

Закупках.

Согласно доводам жалобы, заявка Заявителя неправомерно отклонена от дальнейшего участия в Закупке.

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 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.

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.

В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик.

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.

Комиссией установлено, что 08.02.2023 Заказчиком на сайте Оператора ЭТП

размещено извещение о проведении Закупки.

В силу пункта 3.2.1 Закупочной документации участник закупки должен соответствовать общим и дополнительным (при наличии) требованиям, установленным п.11 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА», и предоставить в составе заявки подтверждающие следующие документы в соответствии с п. 11 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА».

Согласно пункту 3.2.2 Закупочной документации полный состав заявки на участие в закупке указан в п. 12 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА».

В соответствии с подпунктом 4 пункта 12 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» в состав заявки участника входят документы, указанные в п. 11 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА», подтверждающие соответствие участника закупки общим, дополнительным (при наличии) требованиям.

Пунктом 11 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» установлено, что в целях подтверждения соответствия требованиям о наличии участника возможности отслеживания отправляемого груза на сайте перевозчика и наличии у участника «теплых» (отапливаемых) складских помещений (в собственности или арендуемых), не менее 100м², в Москве или Московской области участник закупки представляет в составе заявки гарантийные письма на фирменном бланке.

В силу пункта 5.4.1 Закупочной документации заявка на участие в закупке должна содержать информацию и документы, предусмотренные п. 12 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА» документации.

Согласно пункту 5.4.2 Закупочной документации в случае неполного представления информации и документов, указанных в п. 5.4.1 настоящего раздела документации, участник не допускается Закупочной комиссией к участию в закупке.

Согласно протоколу рассмотрения, оценки и сопоставления заявок от 17.02.2023 заявка Заявителя (№ 89585), как несоответствующая требованиям, была отклонена от дальнейшего участия в Закупке по причине отсутствия в составе заявки Участника документов, требуемых в соответствии с п.11 Раздела II «Информационная карта» Документации о закупке, и не направившей Участнику дополнительного запроса о предоставлении отсутствующих документов в составе заявки, а именно:

- Гарантийного письма на фирменном бланке Участника, подтверждающего наличие у Участника возможности отслеживания отправляемого груза на сайте перевозчика;

- Гарантийного письма на фирменном бланке Участника, подтверждающего наличие у Участника «теплых» (отапливаемых) складских помещений (в собственности или арендуемых), не менее 100 м², в Москве или Московской области.

Комиссией установлено, а Заявителем не отрицается, что в указанные документы действительно не были представлены Заявителем в составе заявки.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу о том, что заявка Заявителя не соответствовала требованиям документации, а равно у Заказчика имелись

основания для отклонения заявки.

Вместе с тем, по мнению Заявителя, в силу пп. 7.1.3.1, п. 7.1.3 Закупочной документации и пп.8.7.2, п. 8.7 Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Ростелеком» Протокол от 23.09.2022 № 02 (далее - Положение), у Заказчика имелась возможность направить Заявителю дополнительный запрос информации, в рамках которого Заявитель бы устранил некомплектность заявки.

Согласно пунктам 7.1.3 Закупочной документации в ходе рассмотрения заявок на участие в закупке в случаях, указанных ниже, Закупочная комиссия принимает решение об уточнении заявки на участие в закупке (в том числе по сведениям и документам, необходимым для рассмотрения заявки участника), на основании которого участнику направляется уточняющий запрос:

В соответствии с пунктом 7.1.3.1 Закупочной документации при отсутствии, представлении не в полном объеме или в нечитаемом виде в составе заявки на участие в закупке следующих документов (если предоставление соответствующего документа предусмотрено документацией):

- а) документы, подтверждающие полномочия лица на подписание заявки от имени участника закупки,
- б) учредительные документы,
- в) разрешающие документы (лицензии, допуски, членство в саморегулируемых организациях и т.д.),
- г) документы, подтверждающие обладание участником закупки необходимыми для исполнения договора финансовыми ресурсами,
- д) документы от изготовителя товара, подтверждающие согласие изготовителя на предложение в рамках закупки его товара участником,
- е) документы, подтверждающие квалификацию участника закупки, привлекаемых субподрядчиков (соисполнителей), изготовителей, указанную участником закупки в своей заявке,
- ж) сведения, подтверждаемые участником закупки декларативно по форме в соответствии с требованиями документации.

Аналогичные положения установлены в пунктах 8.7.2 и 8.7 Положения.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что Закон о закупках не предусматривает возможность дополнения и уточнения заявок участников закупки в целях их рассмотрения после окончания срока подачи заявок.

При этом возможность участия в Закупке с учетом указанных положений Закупочной документации зависит от волеизъявления Заказчика, поскольку применение Заказчиком права запрашивать дополнительную информацию может применяться не в равной степени к участникам закупки, что ограничивает количество участников Закупки.

Кроме того, в Закупочной документации отсутствует порядок дополнительного запроса информации, в связи с чем возможность участия в Закупке зависит от решения Заказчика.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что у Заказчика отсутствовали основания для направления Заявителю дополнительного запроса информации.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с обязательным соблюдением условия обеспечения конкуренции между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки.

Кроме того 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 публичных торгах, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 (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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТК ВТК» (ИНН: 2536324113; ОГРН: 1202500015112) на действия <...> при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 28.02.2023 № ЕИ/8590/23.

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