

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12545/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.09.2023

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 «Байград»,
<.....>,,

рассмотрев жалобу ООО «Байград» (далее — Заявитель) на действия <.....>,(далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме <.....>,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, мотивированная несогласием с отказом от заключения договора с Заявителем как с победителем 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, 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.

Заявитель в жалобе указывает, что, несмотря на факт подписания 30.08.2023 договора со стороны Заявителя, указанный договор до настоящего времени не подписан со стороны Заказчика, что нарушает требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребуемые антимонопольным органом 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. № 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, утвержденным

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....>, (далее – Положение о закупке).

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.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Комиссией установлено, что 27.07.2023 Заказчик в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения 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.rts-tender.ru/>) на сайте <https://www.rts-tender.ru/> разместил информацию о <.....>, (далее – аукцион, процедура).

Дата начала подачи заявок — 27.07.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок — 04.08.2023 11:00 (МСК)

Дата подведения итогов — 22.08.2023

Начальная (максимальная) цена договора — 17 146 508,40 (Российский рубль)

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 22.08.2023 № 2170/ОАЭ-ЦДЗС/23/2 Заявитель по результатам закупки был признан победителем.

Комиссией установлено, что 29.08.2023 в 10:13 Заказчиком был направлен Заявителю на подписание проект договора.

После чего 30.08.2023 проект договора был подписан со стороны Заявителя.

В соответствии с Протоколом заочного заседания Конкурсной комиссии Центральной дирекции закупок и снабжения - филиала <.....>, от 19.09.2023 № 01/1909 учитывая, что Заявителем предоставлена недостоверная информация, содержащаяся в документах, представленных участником в составе заявки в соответствии с пунктом 205 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....>, а также пунктами 3.6.7 и 3.18.17 документации о закупке заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям документации. В связи с чем, было принято решение отстранить Заявителя от участия в открытом аукционе № <.....>, на право заключения договора поставки и выполнения монтажных и пусконаладочных работ оборудования контрольноизмерительного и диагностического.

В силу пункта 3.6.25 Закупочной документации отклонение заявки участника или

отказ от заключения договора с победителем закупки (или с участником, с которым по итогам закупки принято решение заключить договор) осуществляется в любой момент до заключения договора, если заказчик обнаружит, что участник не соответствует требованиям, указанным в документации о закупке и/или предоставил недостоверную информацию в отношении своего соответствия указанным требованиям.

В соответствии с пунктом 3.18.17 Закупочной документации в любой момент до заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с победителем (участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора) в случае установления его несоответствия требованиям документации о закупке или в связи с предоставлением участником недостоверной информации о своем соответствии таким требованиям.

В случае отказа от заключения договора с победителем по вышеуказанным основаниям, договор может быть заключен с участником, заявке которого присвоен второй номер.

На основании пункта 3.6.7 Закупочной документации в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника закупки на любом этапе проведения закупки.

Если в ходе проверки информации и документов, представленных участниками закупки, выявлены недостоверные сведения, заказчик вправе направить обращение в правоохранительные и/или контролирующие органы о проведении в отношении участника, предоставившего недостоверные сведения, соответствующих проверок.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что СКТР – система контроля температуры рельсов предназначенная для дооснащения существующих постов КТСМ-02 (комплексы технических средств предназначенные для получения и преобразования электрических сигналов, характеризующих техническое состояние контролируемых узлов подвижного состава) с целью получения автоматизированного контроля и передачи данных в Единую корпоративную автоматизированную систему управления инфраструктурой за температурой рельсов и воздуха. Основной задачей в мониторинге температур рельсов и воздуха является соблюдение требований условий эксплуатации бесстыкового пути в соответствии с разделом 4 и Приложением № 6 Инструкции по устройству, укладке, содержанию и ремонту бесстыкового пути, утвержденной распоряжением <.....>, от 14 декабря 2016 г. № 2544/р.

Так, приложением № 1.1. к аукционной документации (Техническое задание) установлены требования к техническим и функциональным характеристикам товара, работы, согласно которым поставляемое оборудование должно иметь допуск к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, оформленный и утвержденный в соответствии с Порядком разработки, постановки на производство и допуска к применению, изложенным в ГОСТ 33477-2015.

В соответствии с пунктом 8.3 ГОСТ 33477-2015 допуск к применению на объектах инфраструктуры серийной продукции общепромышленного назначения

производят по указанию (приказу) владельца инфраструктуры после проведения экспертизы конструкторской и эксплуатационной документации технических средств на их совместимость с действующими техническими средствами инфраструктуры, разработки проектных решений по применению данных технических средств и проведению их подконтрольной эксплуатации.

Таким образом, экспертизу проводит владелец инфраструктуры с привлечением необходимых организаций и испытательных центров, кем и является <.....>..

Комиссией установлено, что Заявителем в форме технического предложения, представленного в составе заявки к поставке предложена «система контроля температуры рельсов».

Также Заявитель в составе своего технического предложения указал на наличие у поставляемого оборудования допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, оформленный и утверждённый в соответствии с Порядком разработки, постановки на производство и допуска к применению, изложенным в ГОСТ 33477-2015.

Как пояснил Заказчик, по результатам проверки заявки Заявителя было установлено, что у оборудования предлагаемого к поставке отсутствует допуск к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, оформленный и утверждённый в соответствии с Порядком разработки, постановки на производство и допуска к применению, изложенным в ГОСТ 33477-2015.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии Заявитель не отрицал отсутствие у предлагаемого к поставке оборудования допуска, пояснив, что такие документы будут представлены при поставке товара.

Таким образом, учитывая, что Заявителем в составе заявки представлена недостоверная информация в части наличия у поставляемого оборудования допуска в соответствии ГОСТ 33477-2015, заявка Заявителя на основании пункта 3.6.7 Закупочной документации подлежала отклонению, а договор с Заявителем не может быть заключен (пункт 3.6.25).

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в Закупочной документации содержится четкое указание на наличие у поставляемого оборудования допуска к применению на объектах железнодорожной инфраструктуры, оформленный и утверждённый в соответствии с Порядком разработки, постановки на производство и допуска к применению, изложенным в ГОСТ 33477-2015.

В свою очередь, Заказчик в силу положений Закупочной документации вправе провести проверку на предмет наличия достоверности представленных сведений.

Комиссия отмечает, что положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего

недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В свою очередь, Заявителем не представлено обоснований указания в составе заявки недостоверной информации в части наличия у поставляемого оборудования допуска, учитывая его отсутствие.

Комиссия в данном случае учитывает, что Заявителем не были соблюдены требования Закупочной документации.

В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Закупочной документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений по результатам проведенной Закупки.

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 необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Байград» <.....>, на действия ОАО «РЖД» <.....>, при проведении Закупки при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.09.2023 № НП/39272/23.

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