

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/07/3-674/2022

«28» сентября 2022 года
Владимир

г.

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 14.05.2020 № 80/20, в составе:

Председателя Комиссии:

– заместителя руководителя - начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Заместителя председателя Комиссии:

– заместителя начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Члена Комиссии:

– главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей:

заявителя - генерального директора (выписка из ЕГРЮЛ № ЮЭ/9965-22-156800749)

организатора торгов – филиала Федерального государственного унитарного предприятия «Российская телевизионная и радиовещательная сеть» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» - (доверенность № 06/2022 от 27.09.2022);

рассмотрев дело № 033/07/3-674/2022, возбужденное по жалобе ООО «Скат» на действия заказчика и организатора торгов - филиала ФГУП «РТРС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по модернизации электроснабжения (устройство второго ввода) на РТС Свято по адресу: Владимирская область, Гороховецкий район, МО Фоминское (сельское

поселение), с. Свято (№ 32211670692),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба (вх. № 1602-ИП/22 от 22.09.2022) ООО «Скат» на действия заказчика и организатора торгов - филиала ФГУП «РТС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по модернизации электроснабжения (устройство второго ввода) на РТС Свято по адресу: Владимирская область, Гороховецкий район, МО Фоминское (сельское поселение), с. Свято (№ 32211670692).

Согласно жалобе, ООО «Скат» подало заявку на участие в данной закупке, однако обществу было отказан в участии, в связи с несоответствием критериям заказчика, а именно: не представлено свидетельство СРО, не представлена лицензия на электролабораторию, отсутствие в штате специалистов. Заявитель считает, что требования, предъявленные заказчиком к участникам закупки необоснованны, незаконны, ограничивают конкуренцию, противоречат пункту 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушают статью 17 Закона о защите конкуренции, так как заключение и исполнение контрактов суммой до 3 млн. рублей не требует СРО, требование о наличии лицензии на электролабораторию нелегитимно, так как в соответствии с письмом Минфина России от 20.07.2020 № 24-02-08/63342 «Об установлении требований к участникам закупки о наличии лицензии» в случае, если работы, требующие наличие лицензии, не являются самостоятельным объектом закупки, а лишь входят в состав работ, являющихся объектом закупки, то установление требования к участникам закупки о наличии соответствующей лицензии не соответствует требованиям Закона о контрактной системе. При исполнении контракта подрядчик может привлечь к их выполнению субподрядчика, имеющего соответствующую лицензию. Наличие у участников закупки опыта выполнения договоров, кадровых ресурсов, материально-технических ресурсов не может являться критерием допуска к участию в закупке, так как соответствие указанным требованиям не является подтверждением надлежащего выполнения работ.

В связи с поступлением вышеуказанной жалобы, Владимирским УФАС России в соответствии с требованием статьи 18.1 Закона о защите конкуренции возбуждено дело № 033/07/3-674/2022.

23.09.2022 Владимирским УФАС России в порядке, определенном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в адрес заказчика и

организатора торгов - филиала ФГУП «РТРС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» направлено уведомление о приостановлении проведения закупки до рассмотрения жалобы по существу, в части заключения договора.

На заседании Комиссии Владимирского УФАС России заявитель доводы, изложенные в жалобе, поддержал.

Представитель заказчика и организатора торгов - филиала ФГУП «РТРС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» на заседании Комиссии Владимирского УФАС России в обоснование своих действий пояснил следующее.

В жалобе на действия заказчика ООО «СКАТ» указывает, что ему было «отказано в участии в связи с несоответствием критериям заказчика». Данная информация не соответствует действительности, поскольку после рассмотрения 1-ых частей заявок ООО «СКАТ» продолжило участие в запросе предложений в электронной форме, что подтверждается протоколом от 14.09.2022.

По сути, жалоба сводится к оспариванию установленных закупочной документацией положений - требований к участникам закупки. В установленные закупочной документацией сроки каких-либо обращений для предоставления разъяснений заказчику не поступало. Соответственно, подав заявку на участие в закупке, ООО «СКАТ» приняло заявленные в закупочной документации условия. При таких обстоятельствах обжалование действий заказчика после подписания итогового протокола противоречит п. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В связи с этим, представитель заявителя просит признать жалобу ООО «Скат» необоснованной.

В полном объеме позиция организатора торгов изложена в отзыве от 27.09.2022 № 03/611.

Комиссия Владимирского УФАС России, заслушав представителей сторон, исследовав предоставленные в материалы дела документы, установила следующее.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, 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 июля 2011 года № 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом (п. 2 ч. 1 ст. 17).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Случаи обжалования участником закупки в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействия) Комиссии по осуществлению закупок, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, установлены в части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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 следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение 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 нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Исходя из доводов жалобы, ООО «Скат» обжалует положения документации, установленные заказчиком.

Так как ФГУП «РТС» является федеральным государственным унитарным предприятием, то при осуществлении закупок товаров, работ, услуг обязано руководствоваться требованиями, установленными Законом о закупках.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, 06.09.2022 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение и Документация о закупке о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по модернизации электроснабжения (устройство второго ввода) на РТС Свято по адресу: Владимирская область, Гороховецкий район, МО Фоминское (сельское поселение), с. Свято (№ 32211670692).

Начало подачи заявок – с 08 час. 00 мин. 07.09.2022. Окончание подачи заявок – 08 час. 00 мин. 14.09.2022.

Дата и место рассмотрения заявок – 14.09.2022 (как 1 так и 2 частей, а также оценки заявок).

Согласно протоколу рассмотрения 1 частей заявок № 2494789 на участие в запросе предложений подано 2 заявки.

В соответствии с протоколом рассмотрения 2 частей заявок заявка ООО «Скат» признана несоответствующей требованиям закупочной документации.

Вместе с тем, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках 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 ограничены необходимостью соблюдения 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.

Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа

ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Также следует отметить, что нарушения при составлении Закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких "нарушений" в Закупочной документации Заказчика Заявитель указал только после рассмотрения заявок участников Закупки, что фактически является злоупотреблением правом.

Кроме того, заявитель правом на обращение с запросом разъяснений закупочной документации в адрес заказчика до окончания срока подачи заявок не воспользовался, что также свидетельствует о том, что условия закупки были ему понятны и он был с ними согласен.

На основании изложенного **Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о том, что жалобу ООО «Скат» следует признать необоснованной.**

Одновременно, Комиссия Владимирского УФАС России, руководствуясь частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, изучив представленные доказательства, не выявила в действиях заказчика и организатора торгов - филиала ФГУП «РТС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Скат» (г. Москва, ул. Ленинская слобода, д. 19, эт. 1, ком/офис 41Х1Д/В1А; ИНН 7725259910) на действия заказчика и организатора торгов - филиала ФГУП «РТС» «Владимирский областной радиотелевизионный передающий центр» (юр. адрес: г. г. Москва, ул. Академика Королева, д. 13, стр.1; адрес филиала: г. Владимир, ул. Музейная, д.7) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по модернизации электроснабжения (устройство второго ввода) на РТС Свято по адресу: Владимирская область, Гороховецкий район, МО Фоминское (сельское поселение), с. Свято (№ 32211670692), необоснованной.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Член комиссии

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.