

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ПромМонтаж - СПб»

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена: 16.04.2021.

Решение изготовлено в полном объеме: 21.04.2021.

Комиссия Ленинградского УФАС России (далее – Комиссия) на основании Приказа № 196 от 16.04.2021 по рассмотрению жалобы Общества с ограниченной ответственностью «ПромМонтаж-СПб» (далее – Заявитель, ООО «ПромМонтаж-СПб») (вх. № 3701 от 07.04.2021) о нарушении законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц в составе:

рассмотрев в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «ПромМонтаж-СПб» (195220, Санкт-Петербург, Гражданский пр., д. 22, лит. А., Ч.П. 8Н, оф. 321) на действия Заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Приморский торговый порт» (далее – Заказчик, ООО «ПТП») (188910, Ленинградская обл., Выборгский р-н, тер. Приморская, Проезд Портовый д. 10, оф. 116),

в отсутствие представителей Заказчика (уведомлены надлежащим образом),

в присутствии представителя Заявителя – ... ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступила жалоба ООО «ПромМонтаж-СПб» на действия ООО «ПТП» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Кабельные эстакады причалов 3, 4, БК. (устройство двухскатного навеса)» (извещение № 32110145940)

(далее – Конкурс).

В соответствии с правилами, установленными статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 18.07.2011 года № 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) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Жалоба Заявителя подана в антимонопольный орган в соответствии со всеми требованиями, предусмотренными частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с Письмом ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 применительно к вопросу о принятии жалоб участников закупок установлено следующее.

Согласно определению Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, А27-24989/2015 часть 10 статьи 3 Закона о закупках носит императивный характер, и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно, положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 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.

Согласно жалобе Заявителя, Документация о Конкурсе составлена с нарушениями и противоречит Закону о закупках.

Также Заявитель в жалобе поданной в Ленинградское УФАС России указал:

«Считаем, что содержание в документации сведений об отклонении участника ввиду просрочки исполнения обязательств ввиду направления претензий, которые не подтверждены никакими судебным решениям – незаконно».

Жалоба принята к рассмотрению в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Принимая во внимание сложную эпидемиологическую обстановку, Ленинградское УФАС России приняло решение о проведении комиссии по рассмотрению жалобы ООО «ПромМонтаж-СПб» в формате видео-конференц-связи (далее – ВКС).

Уведомлением (исх. № 05/452 от 12.04.2021) рассмотрение жалобы назначено на 16.04.2021 в 12:30 ч. по ВКС.

Заказчику в срок до 15.04.2021 надлежало представить письменные пояснения по доводам жалобы, а также документы и сведения, предусмотренные частями 13, 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заказчик направил письменные пояснения по доводам жалобы в установленный уведомлением срок.

В указанную дату жалоба была рассмотрена Комиссией с использованием сервиса ВКС.

Заказчик в своих письменных пояснениях, направленных в Ленинградское УФАС России считает доводы жалобы Заявителя необоснованными.

Заявитель поддержал доводы, изложенные в своей жалобе.

Изучив доводы жалобы Заявителя и письменную позицию Заказчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

При осуществлении закупочной деятельности по извещению № 32110145940 ООО «ПТП» руководствуется Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг Публичного акционерного общества «Транснефть» (далее – ПАО «Транснефть») (далее – Положение).

Положение разработано в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации, с учетом положений Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, общепринятых правил, сложившихся в сфере закупок, Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Извещение № 32110145940 о проведении конкурса в электронной форме размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru 31.03.2021.

Пунктом 6.5.2 Положения и пунктом 14.2.2 Документации о закупке установлен перечень случаев, при которых комиссия Заказчика уполномочена отклонить заявку на участие в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора; в том числе в случае наличия у участника закупки на дату подведения итогов перед ПАО «Транснефть» либо ОСТ (организация системы Транснефть) неисполненных просроченных более 30 дней договорных обязательств (подтвержденных претензиями и/или решениями судов) по поставке товаров, выполнению работ, оказанию услуг, возврату аванса.

В соответствии с представленной в адрес Ленинградского УФАС России информацией Заказчиком в адрес Заявителя направлены следующие претензии:

- претензия ООО «ПТП» по контракту 30-П19 от 07.02.2019
исх. № 03-11/1649 от 30.06.2020 о взыскании штрафа за непредставление исполнительной документации и обязанности ее предоставить;

- претензия ООО «ПТП» по контракту № 56-П20 от 11.03.2020
исх. № 03-11/3698 от 31.12.2020 о взыскании неустойки за просрочку сроков исполнения обязательств на 43 дня;

- претензия ООО «ПТП» по договору № 42-П20 от 19.02.2020
исх. № 03-11/515 от 24.02.2021 о взыскании неустойки за просрочку
оплаты по договору более 200 дней.

Кроме того, согласно ответу ООО «Транснефть-Порт Приморск»,
являющегося также, как и ООО «ПТП» организацией системы
Транснефть, имеются две неисполненные претензии по Контрактам №
ТПП-145/40/18 от 27.02.2018 и
№ ТПП-136/40/18 от 27.02.2018 (письмо № ТПП-02-04/3012 от 30.03.2021).

Также Комиссии представлена информация о том, что Арбитражным
судом города Санкт-Петербурга и Ленинградской области
рассматривается исковое заявление ООО «ПТП» от 11.03.2021 к ООО
«ПромМонтаж-СПб» по Контракту № 2 56-П20 (дело № А56-22341/2021).

Заявитель в жалобе указал, что считает документацию о Конкурсе,
составленной с нарушениями и противоречащей Закону о закупках,
при этом также в жалобе Заявитель указал, что ООО «ПромМонтаж-
СПб» подало заявку на участие в Конкурсе.

Таким образом, цель подачи жалобы ООО «ПромМонтаж-СПб» -
оспаривание Закупочной документации, с положениями которой в
своей заявке Заявитель согласился.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации
(далее – ГК РФ), не допускаются осуществление гражданских прав
исключительно с намерением причинить вред другому лицу,
«действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное
заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав
(злоупотребление правом). Не допускается использование
гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также
злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, как было отмечено ранее, Заявитель конклюдентно
согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Закупочной
документации в момент подачи им заявки на участие в Конкурсе.

Согласно части 2 статьи 3.2 Закона о закупках любой участник
конкурентной закупки вправе направить заказчику в порядке,
предусмотренном настоящим Федеральным законом и положением о
закупке, запрос о даче разъяснений положений извещения об
осуществлении закупки и (или) документации о закупке.

Частью 3 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что в течение трех рабочих дней с даты поступления запроса, указанного в части 2 настоящей статьи, заказчик осуществляет разъяснение положений документации о конкурентной закупке и размещает их в единой информационной системе с указанием предмета запроса, но без указания участника такой закупки, от которого поступил указанный запрос.

ООО «ПромМонтаж-СПб», имея намерения для участия в Конкурсе в электронной форме, проводимого ООО «ПТП» в соответствии с требованиями Закона о закупках, обладало информацией о праве, предусмотренном диспозицией нормы части 2 статьи 3.2 настоящего Закона.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и, в случае если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Правовая позиция антимонопольного органа согласуется с правовой позицией Верховного Суда Российской Федерации, указанной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16 мая 2018 г.

Заказчик вправе исследовать такие признаки, как наличие обоснованных сомнений в возможности реального выполнения контрагентом условий договора с учетом времени, необходимого на выполнение работ или оказание услуг.

Комиссией установлено, что отборочный критерий наличия у участника закупки на дату подведения итогов перед ПАО «Транснефть» либо ОСТ неисполненных просроченных более 30 дней договорных обязательств (подтвержденных претензиями и/или решениями судов) по поставке товаров, выполнению работ,

оказанию услуг, возврату аванса в закупочной документации применим в равной степени ко всем желающим принять участие в закупочной процедуре и соответствует нормам Положения о закупках.

На основании вышеизложенного следует, что установление в закупочной документации отборочного критерия является правом заказчика, направленным на обеспечение его законных интересов, что в свою очередь не нарушает нормы Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ленинградского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ПромМонтаж-СПб» на действия Общества с ограниченной ответственностью «Приморский торговый порт» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Кабельные эстакады причалов 3, 4, БК. (устройство двухскатного навеса)» (извещение № 32110145940) **необоснованной**.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.