

ООО «ДАТАГРАМ»

Петровский б-р, д. 3, стр. 2, эт. 3, пом. 1,
к. 2, оф. 2Ж, г. Москва, 127051

ПАО «ТРАНСНЕФТЬ»

Полянка Б. ул., д. 57,
г. Москва, 119180

ЗАО «СБЕРБАНК-АСТ»

Новослободская ул., д. 24, стр. 2,
г. Москва, 127055

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15396/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.12.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителей:

от ООО «ДАТАГРАМ»: <...>;

от ПАО «ТРАНСНЕФТЬ»: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «ДАТАГРАМ» (далее также — Заявитель) на действия ПАО «ТРАНСНЕФТЬ» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оборудование средств связи (реестровый № 31908481701) (далее — Конкурс);

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

Согласно доводам жалобы фактически Заявитель оспаривает положения Конкурсной документации. Также Заявитель указывает на неисполнение ПАО «ТРАНСНЕФТЬ» предписания контрольного органа.

В силу пункта 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам указанной статьи 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.

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.

Как следует из доводов жалобы, Заявитель не согласен с проведением Заказчиком спорной закупочной процедуры, поскольку фактически она идентична проведенной ранее процедуре, по которой, в свою очередь было выдано предписание об устранении выявленных нарушений. Так, Заявитель указывает на то, что Конкурсная документация дублирует документацию ранее проведенной закупки за исключением некоторых положений, что, по его мнению, является незаконным.

Комиссия, рассмотрев доводы жалобы, приняла решение об оставлении их без рассмотрения на основании следующего.

Обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены организатором, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом, действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе абсолютно любыми лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

Согласно Извещению о проведении Конкурса дата окончания подачи заявок 13.11.2019 в 11:00.

При этом жалоба Заявителя подана 19.11.2019, то есть после окончания срока подачи заявок.

Одновременно Комиссией Установлено, что Заявитель подал заявку на участие в Конкурсе.

Следует отметить, что участник, подавая заявку на участие в конкурентной процедуре конклюдентно соглашается со всеми условиями документации о проведении такой процедуры.

Вместе с тем 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной документации до момента подачи своей заявки на участие 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).

Более того, в настоящем случае процессуальные действия антимонопольного органа в случае подачи участником закупки жалобы на положения закупочной документации уже на стадии подведения итогов прямо Законом о закупках не урегулированы, а потому в настоящем случае допустимо применение аналогии закона, а именно нормоположений части 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013

№ 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», согласно которой жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах.

По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке (правомерность применения названного правового подхода также подтверждена судебным решением Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-255742/18).

Также следует отметить, что нарушения при составлении 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 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.

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Заказчика) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Конкурсной документации.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Конкурсной документации подлежали обжалованию до подачи им заявки на участие в Конкурсе.

Согласно статье 10 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 Конкурсной документации в момент подачи им заявки на участие в Конкурсе.

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что указанные Заявителем закупочные процедуры не дублируют друг друга, поскольку в рамках спорной закупочной процедуры ПАО «ТРАНСНЕФТЬ» выступает организатором торгов для десяти заказчиков. Также представитель Заказчика указал на то, что проведение спорной закупочной процедуры не освобождает Заказчика от исполнения законного предписания антимонопольного органа, по которому, в свою очередь, срок, отведенный для исполнения, на момент рассмотрения жалобы не истек.

На основании изложенного, с учетом конкретных фактических обстоятельств, исходя из имеющихся в материалах дела документов и сведений, Комиссия приняла решение об оставлении жалобы без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «ДАТАГРАМ» (ОГРН: 1197746406252, ИНН: 7707406255) на действия ПАО «ТРАНСНЕФТЬ» (ОГРН: 1187746123311, ИНН: 7706061801) без рассмотрения.

2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.11.2019 № ПО/62214/19.

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

Председатель Комиссии <...>

члены Комиссии <...>

<...>