

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6487/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.05.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>

в отсутствие ООО «Электрощит», извещенного надлежащим образом о дате, времени, месте рассмотрения дела письмом Московского УФАС России от 16.05.2024 № НП/19123/24,

рассмотрев жалобу ООО «Электрощит» (далее — Заявитель) на действия ПАО «Россети» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку и установку (монтаж) ИБП (реестровый № 32413513248) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 15.05.2024 № 28/41463/24.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, как от стороны по настоящему делу, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению, в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

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, 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) 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 при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

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.

1. Согласно доводам жалобы Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки.

2. Также Заявитель оспаривает содержание протокола от 06.05.2024 № 1/3058307 рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

3. По мнению Заявителя, установление в Закупочной документации неизменяемого положения «Монтаж (установка) ИБП СИП380А300 МД.20.10-33/50» делает невозможным поставку эквивалентного товара.

Заказчик и Организатор закупки с доводами жалобы не согласились и на заседание Комиссии представили письменные возражения, а также истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Согласно части 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок 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.

Комиссией установлено, что 16.04.2024 на официальном сайте ООО «РТС-тендер» и Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС) размещено извещение о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 17 137 680,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок: 16.04.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 24.04.2024 в 12:00.

1. Относительно довода о неправомерности отклонения заявки Заявителя Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 06.05.2024 № 1/3058307 заявка Заявителя была отклонена, поскольку «Техническое предложение не соответствует п. 3 инструкции по заполнению формы 2 «Техническое предложение», а именно не подтверждено выполнение пунктов 1, 2, 3, 4, 5, 6.2, 6.3, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, а также сносок №1, 3, 4, 5, 6 по тексту технического задания».

Вместе с тем Заявитель с отклонением своей заявки не согласился и отметил, что указанные Заказчиком пункты не относятся к описанию предмета Закупки, в связи с чем действия Заказчика не соответствуют пункту 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

В свою очередь, на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что техническое предложение Заявителя не соответствовало пункту 3 Инструкции по заполнению формы 2.

Оценивая правомерность отклонения заявки Заявителя, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 10 Информационной карты в целях подтверждения соответствия установленным требованиям, участник закупки должен включить в состав первой части заявки, следующие информацию и документы:

1. Предложение участника в отношении предмета закупки, в том числе:

1.1 Техническое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 2) с приложением файла технического предложения, выполненного в формате MS Word.

В соответствии с Инструкцией по заполнению формы 2:

3. В тексте Технического предложения должно быть указано выполнение каждого пункта части V «Техническая часть». Формулировки «Согласно с Техническим заданием», «Работы будут выполнены согласно техническому заданию» и подобные рассматриваются как непредоставление технического предложения.

4. При этом, если Участник предлагает эквивалент(-ы) требуемого к поставке оборудования (ИБП), то в Техническом предложении вместо таблицы 1 (из технического задания) участник должен предоставить таблицу соответствия предлагаемого эквивалентного оборудования техническим требованиям к оборудованию, установленным в части V документации о закупке (техническое задание), по форме, приведенной ниже:

№ п/п	Требования Заказчика <i>(оборудование, указанное в части V документации о закупке)</i>			Предложение Участника закупки <i>(эквивалент)</i>		
	Наименование и состав (включая количество в комплекте)	Количество (комплектов)	Требуемые значения	Наименование и состав (включая количество в комплекте)	Количество (комплектов)	Значения предлагаемого оборудования
1.	<p>Модульный ИБП СИП380А300МДШ20.10-33/50 двойного преобразования, в составе:</p> <ul style="list-style-type: none"> • Кабинет СИП380А300МДШ20-33/50 (300кВА) модульного онлайн ИБП серии СИП380А МД – 1 ед. на комплект • Силовой модуль СИП380А50МДС.10-33/СК05 (50кВА/50кВт) модульного онлайн ИБП серии СИП380А МД – 5 ед. на комплект • Карта удаленного управления SNMP 	4 компл.	<p>Тип ИБП: Модульный 3 фазный ИБП двойного преобразования (Онлайн ИБП с "чистой" синусоидой на выходе) с полной максимальной мощностью – 300кВА, имеющий в составе своего комплекта:</p> <ul style="list-style-type: none"> • 5 модулей с резервированием 4N+1 по 50кВА каждый. • Электронный и ручной сервисный байпас. • Удаленная диспетчеризация и администрирование. • Размер кабинета 	<p>Указать наименование комплекта и его составных частей (с указанием их количества в 1 комплекте)</p>	Указать количество комплектов	<p>Тип ИБП: указать тип и описание ИБП с его характеристиками , имеющий в составе своего комплекта: перечислить состав ИБП (включая количество), описание и характеристики каждого элемента (оборудования)</p>

СУ504 для ИБП «Связь инжиниринг» – 1 ед. на комплект	Высота – не более 2200 мм Одна из величин (ширина и длина) должна быть не более 900 мм, вторая – не более 2200 мм			
--	---	--	--	--

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссия установила, что им было выполнено только требование пункта 4 Инструкции.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 3 Инструкции участник обязан подтвердить выполнение каждого пункта Технического задания, что не было выполнено Заявителем.

Таким образом, Заявителем в составе первой части заявки представлено предложение в отношении предмета закупки, которое не соответствует требованиям документации.

Согласно подпункту б пункта 7.2.3 документации Закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке).

Также Комиссия отмечает, что согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Таким образом, Заказчик обязан заключить договор на условиях, указанных в заявке победителя.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Кроме того Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий

соответствующими положениям антимонопольного законодательства, 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.

При этом Заявитель, на момент подачи заявки на участие в Закупке, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым, согласился с установленными требованиями и подтвердил, что положения документации ему ясны.

Следует отметить, что подавая заявку на участие в закупке, участник фактически подтверждает, что он ознакомлен и согласен со всеми требованиями документации, а также условиями содержащимися в документации.

Таким образом, Комиссия признает доводы жалобы необоснованными в указанной части.

2. Относительно довода жалобы о несогласии с содержанием протокола от 06.05.2024 № 1/3058307 Комиссия отмечает следующее.

Заявитель отмечает, что в соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 06.05.2024 № 1/3058307 Закупочная комиссия Заказчика состоит из Председателя комиссии и секретаря без права голоса, что, по мнению Заявителя, является неправомерным, поскольку решение о допуске либо отклонении заявок принимает один человек.

В свою очередь, Заказчик пояснил, что согласно пункту 7.1.1 документации рассмотрение, оценка и сопоставление заявок осуществляется Закупочной комиссией, осуществляющей свои полномочия в порядке, установленном Единым стандартом закупок ПАО «Россети». Председатель и секретарь комиссии являются уполномоченными лицами на подписание протокола. Положением о закупке не предусмотрено включение в протокол всех членов Закупочной комиссии.

Изучив материалы дела, Комиссия установила, что в своей деятельности Заказчик в том числе руководствуется нормами Единого стандарта закупок ПАО «Россети», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Россети» от 30.12.2022 № 604 (далее — Положение).

Согласно пункту 2.5.3 Положения состав Закупочной комиссии является персональным и должен определять председателя Закупочной комиссии, заместителя председателя Закупочной комиссии (при необходимости) и ответственного секретаря Закупочной комиссии (с правом либо без права голоса).

Деятельность Заказчика и Организатора закупки, в том числе состав Закупочных комиссий, регламентируются Приказом ПАО «ФСК ЕЭС» от 02.10.2019 № 351 «О проведении открытых конкурентных закупочных процедур на право заключения договоров на оказание услуг, выполнение работ, поставку товаров для нужд исполнительного аппарата ПАО «ФСК ЕЭС», нескольких филиалов ПАО «ФСК ЕЭС» (при проведении централизованных (объединенных) закупок)».

Согласно пункту 6.6 указанного Приказа в течение 4 (четырёх) рабочих дней с даты подготовки итогового протокола обеспечить согласование итогового протокола с членами закупочной комиссии и его направление на подписание председателю закупочной комиссии.

Также пункт 11 Заявки на проведение конкурса в электронной форме на право

заключения договора на поставку и установку (монтаж) ИБП устанавливает кандидатуры для включения в состав закупочной комиссии.

Кроме того Заказчик представил в адрес Комиссии Протокол заседания Закупочной комиссии, согласно которому в голосовании участвовало 5 членов Закупочной комиссии.

Также Комиссия отмечает, что согласно части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;

4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);

5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;

6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

В силу части 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

б) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Аналогичные требования установлены в пунктах 8.1.5.4 и 8.1.5.5 Положения

Таким образом, Закон о закупках не предусматривает императивное требование о количестве человек, подписывающих протоколы.

В свою очередь, Заказчик представлены подтверждающие документы о том, что это было комиссионное решение.

Учитывая изложенное, антимонопольный орган вправе требовать наличия в протоколах только тех сведений, которые определены в самом Законе о закупках и Положением о закупке конкретного заказчика.

Таким образом, Комиссия установила, что протоколы составлены надлежащим образом.

В свою очередь Заявитель на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

В соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

В связи с изложенным, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о закупках.

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.

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 доводов жалобы необоснованными в указанной части.

3. Относительно довода об оспаривании положений Закупочной документации в части установления положения «Монтаж (установка) ИБП СИП380А300 МД.20.10-33/50» Комиссия отмечает, что оспариваемые требования подлежали обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 24.04.2024 12:00.

При этом жалоба подана Заявителем в антимонопольный орган 13.05.2024 посредством электронной почты, то есть за пределами срока, установленного на подачу заявок.

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

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.

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 (часть 3 статьи 1 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).

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При таких обстоятельствах, учитывая положения части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что оспаривание положений документации, которые, по мнению Заявителя, противоречат действующему законодательству Российской Федерации, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Также в письме ФАС России от 25.06.2019 ME/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Аналогичная правовая позиция изложена в постановлениях Девятого арбитражного

апелляционного суда от 07.06.2021 по делу А40-178288/20, от 23.06.2023 по делу А40-17873/23, решениях Арбитражного суда города Москвы от 28.02.2023 по делу А40-276661/22, от 10.10.2023 по делу А40-167076/23.

Таким образом, Комиссия оставляет жалобу без рассмотрения в указанной части.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Электрощит» (ИНН: 0277114632; ОГРН: 1110280008079) на действия ПАО «Россети» (ИНН: 4716016979; ОГРН: 1024701893336) при проведении Закупки без рассмотрения в части обжалования положений Закупочной документации, в остальной части - признать жалобу необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 16.05.2024 № НП/19123/24.

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