

Заявитель – общество с
ограниченной ответственностью
«Брокер Северо-Запад
Инжиниринг»

<...>

Заказчик, Закупочная комиссия –

общество с ограниченной
ответственностью «Компания
коммунальной сферы»

<...>

**Оператор электронной площадки
– акционерное общество
«Сбербанк-Автоматизированная
система торгов»**

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/07/3-253/2022

25 марта 2022 г.

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) (далее – Комиссия) в составе:

Председатель <...>
Комиссии:
Члены Комиссии: <...>
<...>

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) посредством системы видеоконференцсвязи жалобу общества с ограниченной ответственностью «Брокер Северо-Запад Инжиниринг» (далее – ООО «БСЗИ», Заявитель) исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года) на действия (бездействие) заказчика, закупочной комиссии – общества с ограниченной ответственностью «Компания коммунальной сферы» (далее – ООО «ККС», Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по модернизации тепловых сетей в г. Новомосковск Тульской области в соответствии с планом мероприятий инвестиционной программы Восточного филиала ООО «Компания коммунальной сферы» в сфере теплоснабжения на 2020-2024 гг., по адресу: Тульская область, г. Новомосковск, в районе улиц Депо и Молодежная (далее - конкурс) (извещение № 32211168324),

в присутствии на заседании:

представителя ООО «БСЗИ»:

– <....> (доверенность № 24 от 24 марта 2022 года),

представителей ООО «ККС»:

– <....> (доверенность № 1/22 от 24 января 2022 года);

– <....> (доверенность № 2/22 от 24 января 2022 года);

– <....> (доверенность № 5/22 от 24 января 2022 года),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступила жалоба ООО «БСЗИ» исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года) на действия заказчика, закупочной комиссии – ООО «ККС» при проведении конкурса (извещение № 32211168324).

Согласно жалобе ООО «БСЗИ» исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года) Заявителем оспариваются положения закупочной документации Заказчика, а именно требования, установленные в проекте договора, касающиеся установления Заказчиком закрытого произвольного списка банков, в которых возможно получение банковской гарантии для обеспечения обязательств по договору.

Представителями по доверенности ООО «ККС» в адрес Тульского УФАС России направлены объяснения исх. № 105 от 24 марта 2022 года по доводам жалобы ООО «БСЗИ» исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года), с просьбой признать жалобу ООО «БСЗИ» необоснованной.

Уведомлением Тульского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы № 071/07/3-253/2022 от 21 марта 2022 № 5/1778 конкурс (извещение № 32211168324) был приостановлен до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрев представленные в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области документы, заслушав доводы участников рассмотрения жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом № 223-ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом части 3 статьи 2 Закона № 223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ положение о закупке является документом, регламентирующим закупочную деятельность

заказчика и содержащим требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «ККС», утвержденное 07 июля 2021 года общим собранием участников ООО «ККС» (далее – Положение) в порядке, установленном Законом № 223-ФЗ, является согласно части 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Извещение о проведении конкурса на проведение работ по модернизации тепловых сетей в г. Новомосковск Тульской области в соответствии с планом мероприятий инвестиционной программы Восточного филиала ООО «Компания коммунальной сферы» в сфере теплоснабжения на 2020-2024 гг., по адресу: Тульская область, г. Новомосковск, в районе улиц Депо и Молодежная (извещение № 32211168324), документация по открытому конкурсу в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации тепловых сетей в г. Новомосковск Тульской в соответствии с планом мероприятий инвестиционной программы Восточного филиала ООО «Компания коммунальной сферы» в сфере теплоснабжения на 2020-2024 гг., по адресу: Тульская область, г. Новомосковск, в районе улиц Депо и Молодежная (среди субъектов малого/среднего предпринимательства) (далее - Документация) размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://zakupki.gov.ru>) 05 марта 2022 года.

Начальная (максимальная) цена договора: 25 000 000 (двадцать пять миллионов) рублей 00 копеек (с учетом НДС).

Дата и время окончания подачи заявок: 11 марта 2022 года в 12:00 (МСК).

Согласно части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона № 135-ФЗ, 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.

Комиссия обращает внимание, что согласно части 2 статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ право на обжалование содержания документации имеют только лица, подавшие заявку на участие в процедуре. Иные лица вправе обжаловать в антимонопольный орган лишь нарушения, связанные с размещением информации о проведении процедуры и порядком подачи заявок, если их права или законные интересы, как участников, могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения процедуры.

Комиссия Тульского УФАС России приходит к выводу о том, что в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, Законом № 223-ФЗ регламентирован и детерминирован порядок обжалования действий заказчиков лицами, не являющимися участниками, а также порядок и случаи обжалования действий заказчика лицами, принявшими участие в закупках и процессуальные поводы для обращения этих категорий лиц в антимонопольный орган является разными: участник закупки вправе обжаловать любые действия заказчика с учетом части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ на любой стадии, лицо, не подававшее заявку - лишь действия заказчика, хронологически предшествующие окончанию срока подачи заявок, поскольку именно до этой даты объявляется закупка, разрабатывается и размещается закупочная документация, заказчик обеспечивает информационное сопровождение, связанное с подачей заявок.

Лица, не являющиеся участниками закупки, не лишены права оспорить положения закупочной документации, но реализовать такое право, с целью обеспечения баланса интересов сторон и стабильности правопорядка, эти лица обязаны до окончания срока подачи заявок. Такой правовой подход отвечает общей концепции проведения закупочных процедур.

Жалоба Заявителя направлена в антимонопольный орган 16 марта 2022 года в 13 часов 11 минут, что свидетельствует о направлении жалобы за пределами сроков подачи заявок. Кроме того, Комиссией установлено, что Заявитель не является участником процедуры.

В то же время, участники закупки также вправе оспорить положения документации до окончания срока подачи заявок, поскольку иное означало бы нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

По смыслу части 11 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, законодатель

детерминировал обжалование действий, совершенных после окончания срока подачи заявок, и оспаривание действий, предшествующих этому сроку, куда относится и оспаривание положений документации.

На этой стадии участники и лица, не подававшие заявок, находятся в равном положении и пользуются равными правами относительно оспаривания положений документации.

Таким образом, в связи с тем, что жалоба ООО «БСЗИ» исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года) подана после даты окончания подачи заявок (11 марта 2022 года), Комиссией не может быть исследован довод ООО «БСЗИ», касающийся установления Заказчиком закрытого произвольного списка банков, в которых возможно получение банковской гарантии для обеспечения обязательств по договору, не связанные с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов и порядка подачи заявок на участие в торгах, и, следовательно, указанный довод Комиссией не может быть рассмотрен по существу в рамках статьи 18.1 Закона № 135-ФЗ.

Пункт 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ устанавливает, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «БСЗИ» исх. б/н от 10 марта 2022 года (вх. № 1593 от 17 марта 2022 года) на действия заказчика, закупочной комиссии – ООО «ККС» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по модернизации тепловых сетей в г. Новомосковск Тульской области в соответствии с планом мероприятий инвестиционной программы Восточного филиала ООО «Компания коммунальной сферы» в сфере теплоснабжения на 2020-2024 гг., по адресу: Тульская область, г. Новомосковск, в районе

улиц Депо и Молодежная (далее - конкурс) (извещение № 32211168324) без рассмотрения.

2. Снять ограничения, указанные в уведомлении Тульского УФАС России от 21 марта 2022 года исх. № 5/1778.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель Комиссии: <....>

<....>

Члены Комиссии: <....>