РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4282/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.04.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеконференцсвязи представителей ООО «ТПА Групп», АО «Почта России»;

в отсутствие представителей АО «РАД», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.04.2023 № НП/15198/23;

рассмотрев жалобу ООО «ТПА Групп» (далее - Заявитель) на действия АО «Почта России» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на казание услуг по перевозке почтовых отправлений и прочих товарно-материальных ценностей автотранспортом по магистральному маршруту Екатеринбург-Нижневартовск-Сургут-Нижневартовск-Екатеринбург, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена (реестровый № 32312154918, 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.

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, 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.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

1. Заявитель оспаривает сроки размещения в Единой информационной системе (далее - ЕИС) протокола рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 32312154918. Также Заявитель отмечает, что Заказчиком нарушен порядок проведения Закупки, а именно: указанный протокол неправомерно объединил в себе различные процедуры, что, по мнению Заявителя, свидетельствует о недостоверной и противоречивой информации.

2. Заявитель указывает на возможное наличие признаков сговора в ходе проведения оспариваемой Закупки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в

деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», утвержденного Советом директоров АО «Почта России» (протокол от 30.12.2022 № 13-2022) (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 01.03.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru размещено извещение № 32312154918 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на казание услуг по перевозке почтовых отправлений и прочих товарно-материальных ценностей автотранспортом по магистральному маршруту Екатеринбург-Нижневартовск-Сургут-Нижневартовск -Екатеринбург, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена.

1. Относительно довода о нарушении сроков размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 32312154918, а также неправомерном объединении процедуры рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных названным Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

В свою очередь, согласно пункту 5.8.50 Положения о закупке протокол заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов аукциона

оформляется, подписывается и размещается в ЕИС и на ЭП в течение 3 (трех) дней после заседания комиссии. Незамедлительно после размещения данного протокола ЭП направляет каждому участнику аукциона уведомление о результатах рассмотрения второй части его заявки.

В соответствии со статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Между тем, разделом 4 закупочной документации определены сроки проведения процедуры закупки, определения победителя.

4.1	Дата начала срока подачи заявок на участие в аукционе, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в аукционе	Дата начала подачи заявок на участие в аукционе: 02.03.2023 Дата и время окончания подачи заявок на участие в аукционе: 13.03.2023 (08:00 местное время)
4.2	Дата начала и окончания срока предоставления участникам аукциона разъяснений положений документации об аукционе	Дата начала предоставления разъяснений положений документации: 02.03.2023 Дата окончания предоставления разъяснений положений документации: 10.03.2023 Последний день подачи запросов на разъяснения положений документации: 06.03.2023
4.3	Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе	15.03.2023
4.4	Дата и время проведения аукциона	16.03.2023 (09:00 местное время)
4.5	Дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе и подведения итогов аукциона	17.03.2023

Комиссия установила, что протокол рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 32312154918 датирован 17.02.2023.

Заказчик пояснил, что при оформлении протокола рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 32312154918 была допущена опечатка в указании даты, при этом заявки рассматривались и протокол был подписан членами комиссии 17.03.2023.

Вместе с тем указанный протокол был опубликован на электронной торговой площадке и в ЕИС 20.03.2023.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что 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.

Таким образом, антимонопольным органом подлежит выяснению вопрос действительности нарушения прав и законных интересов подателя жалобы оспариваемыми действиями.

В рассматриваемом случае Заявителем не приведено доказательств, каким образом техническая ошибка в дате протокола нарушает его права как участника Закупки.

Относительно объединения процедуры рассмотрения вторых частей заявок и процедуры подведения итогов Комиссия считает необходимым отметить, что закупочная документация составлена с учетом Положения о закупках.

В свою очередь, пунктом 5.8.43 раздела «Рассмотрение вторых частей заявок на участие в аукционе и подведение итогов аукциона» в Положении о закупках установлено, что комиссия не позднее 10 (десяти) дней после окончания проведения аукциона рассматривает вторые части заявок и осуществляет подведение итогов аукциона.

В соответствии с частью 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину. В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор..

Осуществляя организацию и проведение закупки, заказчики руководствуются требованиями законодательства в сфере закупок и положением о закупках,

разработанным самостоятельно с учетом потребностей конкретного заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке.

Таким образом, заказчикам предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки.

В рассматриваемом случае пунктом 4.5 закупочной документации установлена дата рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе и подведения итогов аукциона — 17.03.2023.

Между тем, в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов. Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Управление особо отмечает, что использование предусмотренных законом средств защиты только формальным способом при отсутствии реального интереса в защите права, а также с целью причинить ущерб иным лицам, содержит в себе явные признаки злоупотребления правом.

Данное обстоятельство является самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении жалобы.

Таким образом, в рассматриваемом случае довод жалобы не нашел документального подтверждения действительного (а не мнимого) нарушения прав Заявителя, поскольку достаточных и достоверных доказательств тому представлено не было.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы по данному доводу и не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках и положений закупочной документации при проведении Закупки.

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.

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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

2. По доводу о возможном наличии признаков сговора Комиссия указывает, что по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалованию подлежат действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Также Комиссия отмечает, что антимонопольный орган в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядок заключения договора.

При этом доводы о сговоре субъектов не подлежат рассмотрению в рамках рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку рассматриваются в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции. Указанный правовой подход подтверждается позицией Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в определении от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502 по делу № А50- 9299/2016.

Таким образом, у Комиссии отсутствуют полномочия по рассмотрению довода о сговоре в рамках 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем данный довод оставлен без рассмотрения.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об оставлении жалобы без рассмотрения в части возможного наличия признаков сговора, а в остальной части — о признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «ТПА Групп» (ИНН: 3702249428; ОГРН: 1203700017212) на действия АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении Закупки в части возможного наличия признаков сговора, в остальной части — признать необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 30.11.2023 № НП/13978/23 и от 07.04.2023 № НП/15198/23.

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