

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15050/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.10.2022 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 видеоконференцсвязи представителя ПАО «Россети
Центр»;

в отсутствие представителей ООО «ТПК «ЦК», АО «РАД», уведомленных
надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 13.10.2022 №
НП/52747/22;

рассмотрев жалобу ООО «ТПК «ЦК» (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети
Центр» (далее — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной
форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства на право заключения договора на поставку щитов и
корпусов для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Костромаэнерго») (реестровый
№ 32211675072, 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в непроведении процедуры переторжки.

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 «Единого стандарта закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке)» от 10.10.2022, версия 38 (далее – Положение, Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 07.09.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211675072 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку щитов и корпусов для нужд ПАО «Россети Центр» (филиала «Костромаэнерго»).

Комиссия отмечает, что оспариваемая Закупка проводилась среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Соответственно, порядок проведения такой закупки регламентирован положениями статьи 3.4. Закона о закупках.

В свою очередь, согласно части 7.2 статьи 3.4. Закона о закупках, запрос предложений в электронной форме проводится в порядке, установленном настоящей статьей для проведения конкурса в электронной форме, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. При этом подача окончательного предложения, дополнительного ценового предложения не осуществляется.

Таким образом, Комиссия считает необходимым отметить, что переторжка среди субъектов малого и среднего предпринимательства не предусмотрена в соответствии с требованиями Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 7 закупочной документации Заказчиком установлены следующие этапы проведения оспариваемой Закупки:

1. Рассмотрение первых частей заявки;
2. Рассмотрение вторых частей заявки и подведение итогов.

То есть, в рассматриваемом случае переторжка не является этапом проведения Закупки.

Заявитель в своем дополнении к настоящей жалобе указывает, что в пункте 9 извещения прямо установлена процедура переторжки, а именно:

а) Дата начала срока подачи заявок: 07 сентября 2022 года;

б) Дата и время окончания срока, последний день срока подачи Заявок: 20 сентября 2022 года 12:00 (время московское);

При этом Организатор получает доступ к первым частям заявок на участие в закупке – не позднее дня, следующего за днем окончания срока подачи заявок.

в) Рассмотрение первых частей заявок:

Дата начала проведения этапа: с момента направления оператором ЭТП заказчику первых частей заявок; Дата окончания проведения этапа: 26 сентября 2022 года;

г) Дата первой процедуры переторжки:

В соответствии с решением закупочной Комиссии.

По лоту №1 шаг переторжки: 1% от начальной (максимальной) цены договора с НДС.

д) Дата рассмотрения и оценки вторых частей заявок и подведения итогов закупки:

Дата начала проведения этапа: с момента получения доступа ко вторым частям заявки и ценовому предложению; Дата окончания: 27 сентября 2022 года.

Между тем, Комиссия отмечает, что указанным пунктом закупочной документации предусмотрена возможность, а не обязанность проведения переторжки, по решению Заказчика.

В рассматриваемой случае Заказчик пояснил, что, руководствуясь положениями части 7.2 статьи 3.4 Закона о закупках отказался от проведения переторжки в оспариваемой Закупке.

Соответственно, в связи с изложенным, Комиссия считает, что Закупка проведена в соответствии с требованиями закупочной документации и Закона о закупках.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, 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.

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).

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 о необоснованности жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТПК «ЦК» (ИНН: 7724483980; ОГРН: 1197746459514) на действия ПАО «Россети Центр» (ИНН: 6901067107; ОГРН: 1046900099498) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 04.10.2022 № НП/51112/22 и от 13.10.2022 № НП/52747/22.

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