

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3974/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.04.2024

г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Виннер» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МОЭК» (далее — Заказчик) при проведении закрытых маркетинговых исследований в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обеспечению удостоверениями работников ПАО «МОЭК» (реестровый № 32413395120, 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, 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.

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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика выразилось в непредоставлении Заявителю возможности участия в Закупке.

По мнению Заявителя, факт наличия размещенного извещения о проведении Закупки на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) свидетельствует об открытости закупочной процедуры, в связи с чем, Заявителю должна быть предоставлена возможность участия в Закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные 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.

В соответствии с частью 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/

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 закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «МОЭК», утвержденного решением Совета директоров ПАО «МОЭК» от 30.06.202 (протокол от 30.06.2021 № 155) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на сайте ЕИС 18.03.2024 (далее — Извещение).

Согласно Извещению способ проведения Закупки - закрытые маркетинговые исследования в электронной форме (с размещением информации).

В соответствии с Извещением предметом Закупки является оказание услуг по актуализации паспортов безопасности для нужд ПАО «МОЭК».

Согласно Извещению заявки на участие в закрытых маркетинговых исследованиях принимаются только от лиц, приглашенных Организатором (Заказчиком) к участию в закрытых маркетинговых исследованиях, которым Организатором была предоставлена документация о маркетинговых исследованиях в электронной форме.

Особенности проведения закупочных процедур в форме закрытых маркетинговых исследований определены разделом 15.12. Положения.

Согласно пункту 15.12.1 Положения Заказчик вправе проводить закрытые маркетинговые исследования в электронной или бумажной форме с приглашением к участию в закупке ограниченного круга участников с размещением при этом информации о маркетинговых исследованиях в единой информационной системе либо без размещения в случаях, предусмотренных в частях 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках (далее – закрытые маркетинговые исследования).

Таким образом, вопреки доводам Заявителя, в соответствии с требованиями пункта 15.12.1 Положения Заказчик вправе публиковать извещение о проведении закупочных процедур в форме закрытых маркетинговых исследований на сайте ЕИС.

Комиссия отмечает, что в силу пункта 15.12.2 Положения при проведении закрытого маркетингового исследования перечень потенциальных участников формирует Заказчик (Организатор) по предложению Инициатора закупки.

В соответствии с пунктом 15.12.7 Положения заявки на участие в закрытых маркетинговых исследованиях принимаются только от лиц, приглашенных Организатором к участию в закрытых маркетинговых исследованиях, которым Организатором была предоставлена документация о маркетинговых исследованиях в электронной форме (заказ, запрос предложений в бумажной форме).

Таким образом, исходя из требований пунктов 15.12.2, 15.12.7 Положения Заказчик самостоятельно принимает решение, кто может принимать участие в Закупке.

Как пояснил Заказчик, в адрес Заявителя приглашение на участие в Закупке не направлялось, в связи с чем, у Заявителя отсутствует возможность принять участие в Закупке без приглашения Заказчика.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика по публикации Извещения о проведении Закупки на сайте ЕИС и ненаправлению приглашения на участие в Закупке Заявителю соответствуют требованиям Положения.

В свою очередь 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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, 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 (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Виннер» (ИНН: 3628006909, ОГРН: 1023601317960) на действия ПАО «МОЭК» (ИНН: 7720518494, ОГРН: 1047796974092) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 26.03.2024 № НП/11818/24.

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