

РЕШЕНИЕ

Волгоград

11 июля 2022 года

Дело № 034/10/18.1-698/2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России) по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в составе:

<...> – председателя комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

<...> – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

<...> – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

рассмотрев в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ИП Я.Н.И. (далее – заявитель) на действия (бездействие) заказчика МУП «Метроэлектротранс» г. Волгограда (далее – МУП «Метроэлектротранс», заказчик) при закупке товаров, работ, услуг, проводимой в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), путём проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора по выполнению работ по текущему ремонту мягкой кровли для нужд МУП «Метроэлектротранс» г. Волгограда (номер извещения в ЕИС 32211480210), с участием в заседании комиссии:

от МУП «Метроэлектротранс» – <...>,

в отсутствие ИП Я.Н.И., извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Волгоградское УФАС России поступила жалоба ИП Я.Н.И. на действия МУП «Метроэлектротранс» вх. № 6002 от 30.06.2022 при проведении аукциона в

электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора по выполнению работ по текущему ремонту мягкой кровли для нужд МУП «Метроэлектротранс» г. Волгограда.

Извещение о проведении закупки № 32211480210 размещено 17.06.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС).

В соответствии с правилами п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 Законом 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.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Жалоба ИП Я.Н.И. принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 05.07.2022 исх. № 04-10/4600).

Заявитель в своей жалобе указывает, что заказчик опубликовал протокол рассмотрения заявок с нарушением сроков публикации протокола.

Также заявитель указывает, что заказчик неправомерно отклонил его заявку ссылаясь на пункт, что расстояние от поверхности до сопла распылителя не более 80 см при этом, угол наклона относительно изолируемой поверхности в пределах $90^{\circ} \pm 30^{\circ}$. Это расстояние, по мнению заявителя, не может быть конкретизировано, так как регулируется в зависимости от разных факторов.

В своей жалобе заявитель просит рассмотреть его жалобу, признать жалобу обоснованной, отменить открытый аукцион до выяснения всех обстоятельств, внести изменения в документацию и провести открытый аукцион повторно. В случае признания жалобы обоснованной и выявления существенных нарушений при проведении обжалованной процедуры – выдать организатору предписание об отмене открытого аукциона.

В ходе рассмотрения дела заказчиком представлены письменные возражения на жалобу заявителя, в которых МУП «Метроэлектротранс» указывает на необоснованность доводов жалобы ИП Я.Н.И.

Изучив доводы жалобы заявителя и представленные заказчиком возражения на жалобу, а также истребованные уведомлением о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения документы и материалы, комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно ч. 1, 2 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативно-правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствие с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки. Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика.

В частности, порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия Положения о закупке, предусматривающего проведение закупки как в форме конкурса и аукциона, так и иными способами.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в ч. 2 данной статьи, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков.

В соответствии с требованиями Закона о закупках и положением о закупке товаров, работ и услуг Заказчика (далее – Положение о закупке) 17.06.2022

заказчиком объявлено в ЕИС и на электронной торговой площадке АО «Российский аукционный дом» (далее – ЭТП) о проведении аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту мягкой кровли для нужд МУП «Метроэлектротранс» г. Волгограда.

Начальная (максимальная) цена которого составляет 1 031 665,00 рублей.

После окончания подачи заявок на участие в электронном аукционе 28.06.2022 состоялось заседание закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок. По результатам рассмотрения комиссией принято решение в соответствии с п. 9.6.4 Положения о закупке отклонить две заявки от дальнейшего участия в электронном аукционе.

1. В части довода заявителя о том, что заказчик опубликовал протокол с нарушением сроков публикации протокола, комиссия сообщает следующее.

Согласно п. 21 извещения о проведении аукциона в электронной форме дата и место открытия доступа к первым частям заявок на участие и их рассмотрение – 28.06.2022 в 10:00 (МСК). Дата проведения аукциона 29.06.2022 с 09:00 до 10:00 (МСК).

Согласно ч. 12 ст. 4 Закона о закупках, п. 12.11 Положения о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов. Указанные протоколы опубликованы в ЕИС – 29.06.2022 в 09:03 (МСК), т.е. до истечения, установленного действующим законодательством срока.

Тот факт, что рассматриваемый протокол был опубликован в ЕИС на 3 минуты позже планируемой даты начала аукциона (при этом в установленном законодательством срок) не повлиял на дальнейший ход проведения аукциона (в силу его отсутствия из-за отклонения двух участников) и не находится в ведении заказчика, так как зависит от скорости интеграции информации, передаваемой ЭТП на сайт ЕИС («пакетный допуск заявок» произведен заказчиком 29.06.2022 до 9:00:00 т.е. до начала аукциона).

На основании вышеизложенного, при публикации советующего протокола заказчиком соблюдены сроки публикации, установленные ч. 12 ст. 4 Закона о закупках, нарушения порядка проведения закупки не выявлено, следовательно, указанный довод заявителя является необоснованным.

2. В части довода заявителя о том, что комиссия заказчика неправомерно отклонила его заявку за неуказание конкретного расстояния от поверхности до сопла распылителя. Указанное расстояние, по мнению заявителя, не может быть конкретизировано, так как регулируется в зависимости от разных факторов, комиссия сообщает следующее.

Пунктом 1 требований к описанию поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги (Приложение № 6 к документации закупочной процедуры) указано, что значение, предлагаемое участником (конкретные

показатели товара/работы/услуги, соответствующие значения) указывается из числа технических характеристик, указанных в техническом задании и если в техническом задании значение показателя установлено как верхний или нижний предел, сопровождаясь при этом соответственно фразами «не более», «не менее», «не больше», «не меньше», «не шире», «не уже», «не выше», «не ниже» участником закупочной процедуры в заявке устанавливается конкретное значение.

В заявке участника № 1 указано: «Расстояние от поверхности до сопла распылителя не более 80 см при этом, угол наклона относительно изолируемой поверхности в пределах $90^{\circ} \pm 30^{\circ}$ », то есть не указано конкретное расстояние, что является нарушением инструкции по заполнению на основании, чего указанная заявка должна быть отклонена комиссией заказчика.

Кроме того, ввиду отсутствия в техническом задании в ранее опубликованной закупке на ремонт кровли (извещение № 32110479589) четко прописанных требований к технологии нанесения кровельной полиуретановой системы заказчиком были выявлено наличие нарушений технологии производства работ в ранее заключённом договоре, а именно: образование луж на участках вновь выполненной кровли.

В виду наличия вышеизложенных обстоятельств, в рассматриваемой закупке таблице заказчиком в п. 2.2.1 Технического задания при описании 3 этапа «Нанесение кровельной полиуретановой системы (совокупность слоев праймера, геотекстиля, базовой кровельной мастики в соответствии с инструкцией)» прописана технология выполнения данных работ.

Так, Заказчиком указано, что «В процессе нанесения первого слоя мастики, следует тщательно следить за расходом наносимого слоя и не должно быть подтеков и наплывов (морщин) мастики на вертикальных участках, которые в дальнейшем не устраняются нанесением последующих слоев. Геотекстиль плотностью $55 (\pm 10) \text{ г/м}^2$ - должен наклеиваться как армирующий слой для повышения механической прочности системы в узлах примыканий к парапетам и водосточным элементам кровли. Сплошное армирование поверхности должно применяться для достижения укрепления основания и создания однослойной сплошной мембраны в случаях, когда поверхность имеет многочисленные дефекты в виде трещин, разрывов и отслоений битумной рулонной подложки, углублений и острых выступов размером более 3 мм, а также не плавно нарастающие неровности».

Таким образом, заказчиком конкретно прописана технология ремонта кровли и установлено, что для выполнения технологии нанесения основного состава мастики является создание однослойного покрытия, которое достигается путем нанесения аппаратом высокого давления слоя мастики с конкретным (постоянным) показателем расстояния от сопла до наносимой поверхности, т.е. постоянной толщины, которая не может регулируется в зависимости от разных факторов.

В связи с чем, довод заявителя о том, что расстояние не может быть конкретизировано, является не состоятельным, а предлагаемая им технология нанесения мастики не соответствует требованиям к проведению работ, установленным заказчиком в техническом задании.

Комиссией установлено, что в остальных двух заявках участников № 2, 3 указано конкретное расстояние от поверхности до сопла распылителя, что соответствует требованиям закупочной документации.

Кроме того, заявитель, указывает, что расстояние не может быть конкретизировано, так как регулируется в зависимости от разных факторов. При этом, заявителем не указывается какие конкретно факторы влияют на расстояние от поверхности до сопла. В связи с чем, приведённый им довод является бездоказательным.

Дополнительно стоит отметить, что довод о том, что расстояние не может быть конкретизировано, так как регулируется в зависимости от разных факторов относится к положениям закупочной документации и описанию объекта закупки, а не к причине отклонения.

Заявителем не направлялся запрос разъяснений закупочной документации, жалоба в период проведения указанной закупки не подавалась, вместе с тем, заявитель подавая заявку для участия в закупке выразил свое согласие с положениями закупочной документации.

Кроме того, уведомлением о поступлении жалобы, месте и времени её рассмотрения от 05.07.2022 исх. № 04-10/4600 заявителю для всестороннего, полного, объективного и своевременного рассмотрения жалобы представить в Управление доказательства ущемления прав и интересов заявителя; информацию о том, какие нормы Закона о закупках были нарушены заказчиком; а также иную информацию и документы, которые, по мнению заявителя, будут способствовать наиболее полному и всестороннему рассмотрению жалобы.

Вопреки указанному требованию, истребованная информация заявителем в адрес Управления не представлена.

Вместе с тем, в тексте жалобы ИП Я.Н.И. сведения о конкретных нормах Закона о закупках, которые нарушены действиями МУП «Метроэлектротранс», отсутствуют.

Комиссия обращает внимание заявителя на то обстоятельство, что порядок рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг, проводимой в порядке, предусмотренном Законом о закупках, установленный ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, предполагает состязательность сторон.

Комиссия, рассматривающая жалобу в указанном порядке, не уполномочена подменять собой какую-либо из сторон в аргументировании и доказывании

ее позиции.

На основании изложенного, Комиссией Волгоградского УФАС России установлено, что конечной целью проведения конкурентной закупки являются полное и своевременное удовлетворение потребностей заказчика в определенных товарах, работах, услугах, при формировании требований к предмету закупки, заказчик обязан руководствоваться принципами, установленными в ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, и действия заказчика не повлекли несоблюдение принципов закупочной деятельности или ограничению конкуренции, при этом антимонопольный контроль торгов оканчивается при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость которого указал Конституционный суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также нестабильности публичных правоотношений, то есть «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 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).

Таким образом, с учетом совокупности установленных по итогам рассмотрения жалобы обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу И П.Я.Н.И. (<...>) на действия заказчика – МУП «Метроэлектротранс» (<...>) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора по выполнению работ по текущему ремонту мягкой кровли для нужд МУП «Метроэлектротранс» г. Волгограда (номер извещения в ЕИС 32211480210) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.