

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1465/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.08.2018 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителей:

от ООО «ТЦ Энергоспектр»: <...> (доверенность от 22.08.2018 № 84),

от ПАО «Аэрофлот»: <...> (доверенность от 18.01.2018 № 77 АВ 6409168),

от ООО «ЭнергоСтар»: <...> (доверенность от 29.08.2018 № 11-01/2018,

рассмотрев жалобу ООО «ТЦ Энергоспектр» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ПАО «Аэрофлот» (далее также — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений на право заключения договоров на техническое обслуживание, эксплуатацию, текущий и аварийный ремонт систем приточно-вытяжной вентиляции, центрального кондиционирования, холодоснабжения, систем кондиционирования воздуха, топливных емкостей, топливопроводов, генераторов горячего воздуха «Вансон», в т.ч. централизованная поставка, заправка, утилизация и дозаправка автомобильным топливом топливных емкостей на объектах ПАО «Аэрофлот» (реестровый № 31806125036) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в отклонении его заявки ввиду установления неправомερных требований в Закупочной документации, а также в нарушении порядка проведения Закупки.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил

испрашиваемые документы по спорной Закупке.

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, Закупочной комиссии или Закупочной 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» (в редакции, действующей на дату публикации извещения о проведении Закупки) (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, Закупочной или Закупочной 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 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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 07.02.2018.

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках правовым актом, регламентирующим правила закупки, является положение о закупке, принимаемое в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

На основании изложенного, согласно совместному письму Минфина России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

12.02.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора 208 440 276,51 руб.

В соответствии с извещением (в редакции от 23.07.2018) датой окончания приема заявок является 06.03.2018, датой рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки — 25.07.2018.

1.

1.

1. По мнению Заявителя, внесение изменений в Закупочную документацию влечет обязанность Заказчика по продлению сроков подачи заявок. При этом Заказчик должен руководствоваться положениями пункта 11 статьи 4 Закона о закупках, которые предписывают продлить срок подачи заявок таким образом, чтобы со дня размещения в единой информационной системе внесенных в извещение о закупке, документацию о закупке и до даты окончания подачи заявок на участие в закупке такой срок составлял не менее чем пятнадцать дней.

Однако Заказчик изменил сроки только в части даты рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки.

В своих возражениях представитель Заказчика пояснил, что Московским УФАС России ранее были рассмотрены жалобы ООО «ЭнергоСтар» (решение от 05.06.2018 № 1-00-1032/77-18) и ООО «ИФ-ТРЕЙД» (решение от 05.06.2018 № 1-00-

1016/77-18). В результате рассмотрения указанных жалоб Заказчику было выдано предписание об отмене протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, и пересмотре уже поданных заявок с учетом решений Московского УФАС России.

Согласно статье 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица) обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

23.07.2018 Заказчиком были внесены изменения в извещений и Закупочную документацию.

Таким образом, изменение сроков рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки было обусловлено исполнением предписаний, выданных Московским УФАС России по делам № 1-00-1032/77-18 и № 1-00-1016/77-18, которые были исполнены ПАО «Аэрофлот» надлежащим образом.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений в действиях Заказчика и признает данный довод жалобы необоснованным.

1.

1.

2. Подпунктом 2 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9.5.1 Положения о закупках для участия в запросе предложений претендент должен подготовить заявку на участие в запросе предложений, оформленную в полном соответствии с требованиями Закупочной документации.

Сведения, которые необходимо представить участникам Закупки установлены пунктом 7.5.2 Положения о закупках.

Подпунктом 7.5.2.1 («п») пункта 7.5.2 установлено, что в случае если поставка товаров, работ услуг относится законодательством к лицензируемой деятельности, то юридическое лицо в составе своей заявки представляет нотариально заверенные копии соответствующих лицензий, патентов и т. д.

В соответствии с пунктом 4.3.3 раздела 4 Закупочной документации от участника требуются нотариально заверенные копии документов, подтверждающих право в установленных применимым законодательством Российской Федерации случаях заниматься определенной деятельностью, а именно лицензия на осуществление деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений (далее — Лицензия МЧС).

Также согласно пункту 18 Анкеты юридического лица (приложение № 1 к Закупочной документации), к заявке нужно приложить указанную копию Лицензии МЧС, указанную в пункте 4.3.3 раздела 4 Закупочной документации.

Заявитель считает неправомерным установление в Закупочной документации

требований о наличии действующей лицензии МЧС России, так как в перечне необходимых работ согласно Техническому заданию количество работ, для выполнения которых требуется наличия лицензии, минимально.

Также представитель Заявителя считает неправомерным отклонение заявки Общества ввиду отсутствия лицензии МЧС России, так как в составе заявки присутствовала указанная лицензия, принадлежащая субподрядчику, рамочный договор с которым также был приложен к заявке.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что согласно пункту 2.1.28 проекта договора, содержащегося в приложении № 6 к Закупочной документации, подрядчик может выполнить работы своими силами или привлечь к выполнению субподрядчиков. При этом для привлечения субподрядчиков необходимо письменно согласовать выбор соответствующей организации с Заказчиком до непосредственного подписания договора о субподряде. Следовательно, решение о привлечении субподрядчика может быть принято исключительно после заключения договора между победителем Закупки и Заказчиком.

Также представитель Заказчика обратил внимание на тот факт, что пунктом 4.3.3 раздела 4 Закупочной документации установлено требование о наличии у участника нотариально заверенной Лицензии МЧС. Следовательно, указанное требование предъявляется непосредственно к участникам Закупки и соответствие ему не может подтверждаться наличием лицензии у другой организации.

Комиссия оценивает заявленные доводы Заявителя как несостоятельные ввиду следующего.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подал жалобу на действия Заказчика 16.08.2018. Между тем, сроком окончания подачи заявок является 06.03.2018.

Оспариваемые Заявителем положения Закупочной документации об установлении требований по представлению Лицензии МЧС подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями Закупочной документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений Закупочной документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в

публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Закупочной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать установление указанного требования в Закупочной документации за пределами установленных сроков, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения данного довода жалобы Заявителя.

Кроме того, Московским УФАС России в рамках дела от 05.06.2018 № 1-00-1032/77-18 была рассмотрена жалоба по существу правомерности допуска заявки Общества к участию в Закупке. Комиссией было установлено, что несоблюдение требования о наличии в составе копии действующей Лицензии МЧС является безусловным основанием для отклонения заявки в соответствии с пунктом 6.4 Закупочной документации.

При таких обстоятельствах, доводы Заявителя направлены на изыскание всевозможных способов для отмены Закупочной документации, на основании которой его заявка подлежала отклонению.

На основании изложенного, Комиссией принято решение об оставлении данного довода жалобы без рассмотрения.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТЦ Энергоспектр» (ОГРН: 1097746318152; ИНН: 7719724887) на действия ПАО «Аэрофлот» (ОГРН: 1027700092661; ИНН: 7712040126) при проведении Закупки по первому доводу необоснованной, по второму доводу оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 21.08.2018 № ИГ/40342/18.

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