

Заказчик (организатор торгов):

ПАО «ТГК-2»

"..."

Заявитель:

ОГБУЗ "Костромская областная
психиатрическая больница"

"..."

АО «ЕЭТП»

"..."

**Решение по результатам рассмотрения жалобы
на нарушение порядка проведения закупки
№ 076/10/18.1-1322/2022**

09 января 2023 года

г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 11.01.2023 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Потемкина Т. В., члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля закупок – Савичева К.А., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Хлынина Я. В.,

с участием:

от ПАО «ТГК-2» – Червяков А.М. (по доверенности),

рассмотрев жалобу ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" (Вх. № 15972-ЭП/22 от 26.12.2022) на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) — ПАО «ТГК-2» (извещение № 32211901665) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" (Вх. № 15972-ЭП/22 от 26.12.2022) на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) — ПАО «ТГК-2» (извещение № 32211901665), при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению предварительного медицинского осмотра и обязательного психиатрического освидетельствования персонала для нужд ПАО "ТГК-2" (извещение № 32211901665).

Обжалуемые действия (бездействия): действия Заказчика, при формировании лота закупки, нарушающие положения Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

На заседании Комиссии 09.01.2023 ПАО «ТГК-2» с доводами, указанными в жалобе, не согласилось.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы Комиссией установлено следующее.

30.11.2022 Заказчик разместил в единой информационной системе на

официальном сайте www.zakupki.gov.ru извещение № 32211901665 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению предварительного медицинского осмотра и обязательного психиатрического освидетельствования персонала для нужд ПАО "ТГК-2".

Заявитель пояснил, что, изучив извещение о проведении запроса предложений ПАО «ТГК-2», обнаружил, что Заказчик сформировал лот закупки (оказание услуг по проведению предварительного медицинского осмотра и обязательного психиатрического освидетельствования персонала) таким образом, что своими действиями ограничил конкуренцию: указанные в предмете закупки услуги регулируются разными нормативно-правовыми актами: порядок проведения обязательных предварительных периодических медицинских осмотров (обследований) работников - Приказом Минздрава России от 28.01.2021 М 29н (ред. от 01.02.2022) "Об утверждении Порядка проведения обязательных предварительных и периодических медицинских осмотров работников, предусмотренных частью четвертой статьи 213 Трудового кодекса Российской Федерации, перечня медицинских противопоказаний к осуществлению работ с вредными и (или) опасными производственными факторами, а также работам, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры", а порядок прохождения обязательного психиатрического освидетельствования - Приказом Министерства здравоохранения Российской Федерации от 20.05.2022 № 342н "Об утверждении порядка прохождения обязательного психиатрического освидетельствования работниками, осуществляющими отдельные виды деятельности, его периодичности, а также видов деятельности, при осуществлении которых проводится психиатрическое освидетельствование", соответственно, в данном случае Заказчик объединил в один лот разного рода медицинские услуги.

Комиссия Ярославского УФАС на заседании установила, что в соответствии с извещением № 32211901665, размещенным в Единой информационной системе, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений – 11 часов 00 минут 15.12.2022 (МСК).

На адрес электронной почты Ярославского УФАС России жалоба ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" (вх. № 15972-ЭП/22 от 26.12.2022) поступила 26.12.2022, перенаправлена Костромским УФАС России (исх. № ОР/2396/22 от 26.12.2022).

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Костромской области жалоба поступила 16 декабря 2022 года.

В ходе заседания Комиссии ПАО «ТГК-2» пояснило, что заявку на участие в данной закупке ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" не подавало. Согласно Протоколу открытия доступа к поданным заявкам на

участие в запросе предложений в электронной форме (№ 32211901665) № 000783-0001/Р-2022/1 от 15.12.2022 на запрос предложений в электронной форме до окончания срока подачи предложений (заявок) 15.12.2022г. 11:00 часов представлена 1 (одна) заявка - ОГБУЗ "ГБ г. Костромы".

Обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, и происходит с учетом особенностей, установленных данной статьей, а также в соответствии с частью 11 статьи 3 Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Кроме того, из положений части 10 статьи 3 Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки.

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 N 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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти

требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

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

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 04.02.2014 N 13004/13, в случаях, если спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или соглашением сторон, допускается применение норм права по аналогии согласно статье 6 ГК РФ и части 6 статьи 13 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ).

В настоящем случае процессуальные действия антимонопольного органа в случае подачи жалобы на положения закупочной документации уже после окончания подачи заявок прямо Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не урегулированы, а потому в настоящем случае допустимо применении аналогии закона, а именно положений части 4 статьи 105 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", согласно которой жалоба на положения документации и (или) извещения о проведении электронных процедур, закрытых электронных процедур может быть подана участником закупки до окончания срока подачи заявок на участие в таких процедурах. По истечении указанных сроков обжалование данных действий (бездействия) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, оператора электронной площадки, оператора специализированной электронной площадки, комиссии по осуществлению закупок осуществляется только в судебном порядке.

Комиссия Ярославского УФАС пришла к выводу о том, что оспариваемые ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" действия ПАО «ТГК-2» 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 документации.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1

Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ОГБУЗ "Костромская областная психиатрическая больница" (Вх. № 15972-ЭП/22 от 26.12.2022) на действия (бездействие) заказчика (организатора торгов) — ПАО «ТГК-2» (извещение № 32211901665) без рассмотрения.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
Комиссии

Т.В. Потемкина

Члены Комиссии

К.А. Савичева

Я.В. Хлынина