

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-418/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.03.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

в отсутствие представителей ООО «Тритон», АО «РЖД-Здоровье» (уведомлены надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 22.02.2019 № ПО/8151/19, от 27.02.2019 № ПО/8941/19, от 07.03.2019 № ПО/10334/19),

рассмотрев жалобу ООО «Тритон» (далее также - Заявитель) на действия АО «РЖД-Здоровье» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг питания для нужд санатория «Мыс Видный» филиала АО «РЖД-ЗДОРОВЬЕ» (реестровый № 31907460512, далее — Закупка) в соответствии со ст. 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. Жалоба мотивирована нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Заявитель в своей жалобе указывает на то, что Заказчиком необоснованно ограничивается конкуренция из-за установления незаконных по его мнению, требований документации аукциона в электронной форме на право заключения договора оказания услуг питания для нужд санатория «Мыс Видный» филиала АО «РЖД-ЗДОРОВЬЕ» (далее — Документация).

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заказчик на заседание Комиссии не явился, с доводами жалобы не согласился, направив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя приняла решение о признании ее необоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) опубликовано извещение о проведении закупки.

В силу ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках» принцип равноправия, в силу п. 2 ч. 1 ст. 3 указанного закона, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Указанный принцип не может считаться нарушенным, поскольку Заявителем не представлено доказательств, как объективно его права и интересы ущемляются оспариваемыми требованиями п. 3.3.2.1 – 3.3.2.3 Документации.

Во-первых, участник (в том числе каждое юридическое и/или физическое лицо, выступающее на стороне одного участника) будет соответствовать подобным требованиям только в том случае, если все лица, выступающие на стороне одного участника, также будут им соответствовать. Например, если два юридических лица объединятся для участия в одной процедуре закупки, при этом сведения об одном из них отсутствуют в реестрах недобросовестных поставщиков, о другом присутствуют, то такого коллективного участника нельзя признавать соответствующим требованию в целом. Заказчик в данном случае проверяет коллективного участника закупки на предмет его соответствия установленным требованиям, а не устанавливает самостоятельных требований к лицам, выступающим на стороне одного участника закупки.

В соответствии с требованиями п. 3.8.8 Документации, Заказчик вправе до даты проведения аукциона в письменной форме запросить у участников информацию и документы, необходимые для подтверждения соответствия участника, товаров, работ, услуг, предлагаемых в соответствии с заявкой такого участника, предъявляемым требованиям, изложенным в Документации. При этом не допускается изменение и (или) дополнение заявок участников. Ответ от участника Закупки, полученный после даты, указанной в запросе, не подлежит рассмотрению.

Как пояснил Заказчик в возражениях, положения данного пункта распространяются на время после установленного срока окончания подачи аукционных заявок до даты установленной для проведения Закупки. Таким образом, Заказчик, применяя положения п. 3.8.8 Документации, никак не ограничивает своими действиями количество участников Закупки, так как к участию в Закупке, в соответствии с п. 3.1.2 Документации допускаются участники, соответствующие требованиям пункта 3.1.1 Документации, предъявляемым обязательным и квалификационным требованиям, заявки которых соответствуют требованиям технического задания, Документации, представившие надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные Документацией. Требования п. 3.8.8 Документации применяются в равной степени ко всем участникам Закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с требованиями п. 3.21.1 Документации, до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам Закупки, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и

документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора. Одновременно, п. 3.22.3 Документации установлено, что участник, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в Документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 3 (трех) календарных дней с даты получения проекта договора от Заказчика. Проект договора в соответствии с п. 3.22.2 Заказчик в течение 7 (семи) календарных дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику Закупки, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП. Таким образом, сроки для предоставления сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, в Документации представлены.

В соответствии с требованиями п. 3.15.8.1 и п.3.15.8.2 Документации, во второй части заявки должны быть представлены:

3.15.8.1. опись представленных документов, заверенная подписью и печатью (при ее наличии) участника. Документ должен быть сканирован с оригинала;

3.15.8.2. надлежащим образом оформленная по форме 5.1 приложения № 5 к Документации, заверенная подписью и печатью (при ее наличии) участника заявка на участие в Закупке. Документ должен быть сканирован с оригинала;

При этом Заявителем не представлено доказательств, как установление требований о данных документах в сканированном виде с оригинала ограничивает конкуренцию и не дает ему возможность принять участие в Закупке.

В соответствии с требованиями п. 3.20.10 Документации, при выборе способа обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии участник должен представить банковскую гарантию, выданную одним из банков, указанных в приложении № 4 к Документации. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на 1 (один) месяц. Вместе с тем, в соответствии с п. 3.20.11, победитель или участник, сделавший предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене), единственный участник, допущенный к участию в Закупке (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), вправе согласовать предоставление банковской гарантии иным банком, направив письменное обращение Заказчику с приложением проекта банковской гарантии, соответствующего требованиям Документации,

В связи с тем, что требования п.3.20.10 и 3.20.11 Документации применяются в равной степени ко всем участникам закупки, действия Заказчика не могут быть признаны нарушающими права Заявителя.

Кроме того, в соответствии с требованиями п. 2.4 Документации срок направления участниками запросов на разъяснение положений аукционной документации: с 28.01.2019 по 17 часов 00 минут московского времени февраля 2019 (включительно).

Как указывает в письменных возражениях Заказчик, время окончания направления

участниками запросов на разъяснения положений Документации установлено в соответствии с временем окончания рабочего времени Заказчика.

Заявитель ссылается на то обстоятельство, что Заказчик при указании сроков окончания подачи заявок должен ориентироваться на исчисление сроков по ГК РФ, чтобы участники могли подать запрос на разъяснение положений Документации до 23:59 последнего дня срока окончания подачи заявок.

Между тем, Комиссия должна учитывать, какие именно права нарушаются оспариваемыми действиями Заказчика по установления определенных сроков в Документации.

Одно только несогласие Заявителя со сроками, указанными в извещении не может свидетельствовать о нарушении прав Заявителя. Например, Заявителем не представлено доказательств того, что он пытался подать запрос на разъяснение положений Документации в указанные сроки, либо такое не было доступно Заявителю средствами ЭТП.

Комиссия в данном случае принимает во внимание, что жалоба Заявителя была направлена в адрес антимонопольного органа 17.02.2019, за день до окончания подачи заявок, когда Заказчик уже мог не отвечать на подаваемые запросы на разъяснение положений документации, согласно ч. 3 ст. 3.2 Закона о закупках.

Комиссия отмечает, что установление указанных требований к участникам не является нарушением действующего законодательства и не может быть признан обоснованным только из-за того, что Заявителя такие условия не устраивают.

Согласно ранее упомянутому п. 6 Обзора судебной практики Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора. Иное противоречило бы принципу целевого и экономически эффективного расходования денежных средств, сокращения издержек заказчика, закрепленному п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках и предполагающему наличие у заказчика права на установление в закупочной документации способствующих тому требований к участникам закупки.

Комиссия, рассматривая жалобу Заявителя, исходит из необходимости оценки действий Заказчика на момент принятия соответствующего решения об установлении определенных требований Документации. В связи с чем, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований Документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений.

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 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 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).

На основании изложенного Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Тритон» (ИНН:2301083251) на действия АО «РЖД-Здоровье» (ОГРН:1107746105610) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 22.02.2019 № ПО/8151/19, от 27.02.2019 № ПО/8941/19, от 07.03.2019 № ПО/10334/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.