

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15596/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.10.2022

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

"....."

членов Комиссии:

"....."

"....."

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ".....", ".....", ".....", ".....",

рассмотрев жалобу "....." (далее также - Заявитель) на действия "....." (далее также - Организатор закупки), ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", ".....", "....." (далее также - Заказчики) при проведении закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по проведению экспертизы промышленной безопасности (реестровый № 223023200020, далее - Закупка) (далее - Жалоба),

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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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, 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

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заявитель в жалобе указывает, что препятствием для подачи заявки на участие в закрытом конкурсе являлось отсутствие приглашения со стороны Организатора закупки. Заявитель ссылается на то, что по запросу Организатора закупки ими было направлено коммерческое предложение для определения начальной максимальной цены контракта, а также было направлено официальное письмо с просьбой включения в список участников по данному конкурсу.

Организатор закупки с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы истребуемые антимонопольным органом.

Согласно письменным возражениям Организатора закупки, учитывая особую значимость закупаемых услуг, влияющих на безопасность производственных объектов, а также факт того, что техническое задание (в составе закупочной документации) раскрывает информацию о критической инфраструктуре предприятий, включенных в сводный реестр организаций оборонно-промышленного комплекса формируемый Минпромторгом России, задействованных в реализации государственного оборонного заказа и обеспечивающих проведение специальной военной операции, а также с целью исключения возникновения аварий и инцидентов на промышленных предприятиях, Организатором закупки было принято решение о формировании закрытого перечня поставщиков, из числа следующих лиц, аккредитованных на ЗЭТП АСТ ГОЗ:

1. Акционерное общество «КВОЛИТИ +» ИНН 9703083021;
2. Акционерное общество «РТ-Техприемка» ИНН 7714710760;

3. Акционерное общество «ВО «Безопасность» ИНН 9709004234;

4. Общество с ограниченной ответственностью «Академия Технологий» ИНН 7702413379;

5. Акционерное общество «Научно-производственное предприятие «Циклон-Тест» ИНН 5052022886;

6. Акционерное общество «Государственный научно-исследовательский химико-аналитический институт» ИНН 7839332218;

7. Общество с ограниченной ответственностью «Проммаш Тест» ИНН 5029124262.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В целях создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, а также, наряду с изложенным, в целях развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, Законом о закупках закреплены основные принципы и положения закупки товаров, работ, услуг.

Согласно части 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 (далее - положение о закупке).

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.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках, конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего

Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3 статьи 3.5 Закона о закупках информация о закрытой конкурентной закупке не подлежит размещению в единой информационной системе. При этом в сроки, установленные для размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, заказчик направляет приглашения принять участие в закрытой конкурентной закупке с приложением документации о закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закрытой конкурентной закупки. Иная информация о закрытой конкурентной закупке и документы, составляемые в ходе осуществления закрытой конкурентной закупки, направляются участникам закрытой конкурентной закупки в порядке, установленном положением о закупке, в сроки, установленные названным Федеральным законом. Участник закрытой конкурентной закупки представляет заявку на участие в закрытой конкурентной закупке в запечатанном конверте, не позволяющем просматривать ее содержание до вскрытия конверта.

Согласно 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 определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Как следует из материалов дела, при проведении закупки Организатор руководствовался нормами Закона о закупках и Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее также – ЕПоЗ), решение о присоединении к которому было принято Советом директоров АО «НПК «Техмаш» 29.02.2016 (протокол от 29.02.2016 № 2).

На заседании Комиссии установлено, что указанная закупка, на основании требований постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о

поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» проводилась в форме закрытого конкурса (в электронной форме в соответствии с пунктом 3.3.2 и подразделом 19.6 ЕПоЗ в редакции с изменениями, утвержденными решениями Наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» от 9 августа 2022 г. № 6).

Дата начала подачи заявок: «29» сентября 2022 года.

Дата и время окончания срока подачи заявок, место их подачи: 10:00 (по местному времени организатора закупки) «17» октября 2022 года электронной форме в соответствии с регламентом и функционалом ЗЭТП.

Пунктом 19.6.3 ЕПоЗ установлено, что к участию в закупке, проводимой в соответствии с подразделом 19.6 ЕПоЗ, приглашаются поставщики, определенные организатором закупки в порядке, установленном Приложением № 12 к ЕПоЗ.

Приложением № 12 к ЕПоЗ установлен порядок определения перечня поставщиков, приглашаемых для участия в закупках, проводимых в закрытой форме.

В соответствии с пунктом 1.3. приложения № 12 к ЕПоЗ перечень поставщиков формируется для каждой конкретной закупки:

(1) при проведении закупки в бумажной форме;

(2) при проведении закупки на ЗЭТП в случае, если Инициатором закупки принято решение о необходимости формирования такого перечня.

Инициатор закупки вправе принять решение о направлении приглашения к участию в закупке всем поставщикам, аккредитованным на ЗЭТП, Перечень поставщиков при этом не формируется.

В соответствии с пунктом 2.8. приложения № 12 к ЕПоЗ минимальное количество потенциальных поставщиков для формирования проекта Перечня поставщиков не должно составлять не менее 5 (пяти). При невозможности получения требуемого количества потенциальных поставщиков, Перечень поставщиков формируется на основании имеющейся информации, при этом в Перечне поставщиков приводится перечень выполненных действий по поиску потенциальных поставщиков и обоснование отсутствия требуемого их количества. При этом, в случае, если в Перечень поставщиков включено менее 2 потенциальных поставщиков закупка не проводится или проводится путем направления приглашения к участию в закупке всем поставщикам, аккредитованным на ЗЭТП без формирования Перечня поставщиков.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия Организатора закупки не противоречат требованиям Закона о закупках и перечень поставщиков был подготовлен в полном соответствии с требованиями ЕПоЗ.

Комиссия отмечает, что у Организатора закупки отсутствует обязанность приглашения на закупку иных лиц.

При этом Заявителем не представлено документов и сведений, свидетельствующих о нарушении Организатором закупки положений Закона о

закупках и Единого Положения о закупке Государственной корпорации «Ростех».

Ограничение конкуренции Заявителем не доказано. К участию в процедуре приглашено 7 поставщиков, перечень которых был подготовлен в полном соответствии с требованиями Епоз.

На основании изложенного, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной и делает вывод об отсутствии в действиях Организатора закупки нарушения требований действующего законодательства о закупках.

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 Организатора закупки нарушений, 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).

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ИНН: 1657082354; ОГРН: 1091690003844) на действия "....." (ИНН: 5012071164; ОГРН: 1115012006526) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 13.10.2022 № НП/52795/22.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.