

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11556/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.09.2023

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 ООО «СД-К», <...>,

рассмотрев жалобу ООО «СД-К» (далее — Заявитель) на действия <...> (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме №

2006/ОАЭ-ДКСС/23 на право заключения договора поставки инженерного и

2023-42278

технологического оборудования для объектов капитального строительства ОАО «РЖД»

(закупочная процедура опубликована на официальном сайте <https://223.rts-tender.ru/supplier/auction/Trade/View.aspx?Id=2794821&sso=1&code=-5>, 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.

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 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 размещения Положения о закупках) (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 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.

Согласно доводам жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком неправомерно принято решение об отмене закупочной процедуры после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 соответствии с частью 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 силу 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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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.

Согласно части 5 статьи 3.2. Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Частью 7 статьи 3.2. Закона о закупках предусмотрено, что по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденным советом директоров ОАО «РЖД» 28.06.2018 (далее – Положение).

Аукцион проводился в виде неконкурентной закупки в соответствии с главой 4.1. «Особенности и порядок осуществления закупок в связи с введением политических и/или экономических санкции иностранными государствами в отношении ОАО «РЖД»» Положения о закупке ОАО «РЖД».

В соответствии с Извещением о проведении Закупки:

| | |
|-----------------|--|
| Дата извещения: | «30» июня 2023 г. |
| ЭТП: | www.rzd.ru (Раздел «Тендеры»), https://www.rts-tender.ru |
| ИМЦК: | 23 490 636 руб. 84 коп. с учетом НДС |

| | |
|-------------------------------|--|
| | 19 575 530 руб. 69 коп. без учета НДС |
| Начало приема заявок: | «30» июня 2023 г. |
| Окончание приема заявок: | «21» июля 2023 г. в 11:00 ч. московского времени. |
| Дата рассмотрения заявок | «23» августа 2023 г. |
| Дата и время начала аукциона: | «25» августа 2023 г. в 15:00 ч. московского времени. |
| Подведение итогов: | «25» августа 2023 г. |

Заказчиком 30 июня 2023 г. размещено в электронной торговой площадке РТСТендер (www.rts-tender.ru) извещение об осуществлении открытого аукциона в электронной форме №2006/ОАЭ-ДКСС/23 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования для объектов капитального строительства ОАО «РЖД».

Заявителем подана заявка (№3) на участие в данной процедуре.

Заказчиком 18.08.2023 было опубликовано Уведомление об отказе от проведения открытого аукциона в электронной форме № 2006/ОАЭ-ДКСС/23 :«Настоящим уведомляем об отказе от проведения открытого аукциона в электронной форме № 2006/ОАЭ-ДКСС/23 на право заключения договора поставки инженерного и технологического оборудования для объектов капитального строительства ОАО «РЖД» на основании пункта 481(7) Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного советом директоров ОАО «РЖД» 28 июня 2018 г.».

Согласно позиции Заказчика, обжалуемая Закупка является неконкурентной процедурой, в связи с чем положения частей 5 и 7 статьи 3.2. Закона о закупках в настоящем случае не могут быть применены.

Изучив представленные документы Комиссия отмечает, что согласно части 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 данном случае в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 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» (далее — Постановление №301) заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе в сфере закупок сведения о закупках.

Согласно пункту 79 Положения предусмотрено осуществление следующих закупок:

1. конкурентные закупки :

1. открытый конкурс;
2. открытый двухэтапный конкурс;
3. закрытый конкурс;
4. закрытый двухэтапный конкурс;
5. открытый аукцион;
6. закрытый аукцион;
7. запрос котировок;
8. закрытый запрос котировок;
9. запрос предложений;
10. закрытый запрос предложений;
11. конкурентный отбор; 2. неконкурентные закупки :

1. закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя);
2. закупки способами, указанными в подпункте 1 настоящего пункта, условия проведения которых отличаются от предусмотренных пунктом 3 части 3 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», проводимые в целях закупки продукции российского происхождения; 3) конкурентные переговоры;
- 4) закупка в электронном магазине.

Все перечисленные закупки могут проводиться в электронной форме. Особенности проведения конкурентных закупок, участниками которых могут быть исключительно субъекты МСП, установлены разделом 19 настоящего Положения.

Согласно пункту 481.7 Положения предусмотрено право Заказчика отменить неконкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора.

Кроме того, в соответствии с пунктом 481.1 Положения Заказчик во исполнение 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», проводит неконкурентные закупки, сведения о которых не размещаются в единой информационной системе.

Так, подпункт 1 пункта 481.2 Положения предусматривает проведение неконкурентного конкурса.

В соответствии с пунктом 481.7 Положения Заказчик вправе отменить неконкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время до заключения договора.

Согласно письму Министерства финансов Российской Федерации от 14.03.2022 № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301» заказчики, в отношении которых иностранными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, обязаны не размещать в единой информационной системе (ЕИС) в сфере закупок сведения о закупках.

Также в пункте 3 указанного письма Министерства финансов Российской Федерации указано, что с учетом положений частей 3 - 3.2 статьи 3 Закона о закупках, а также изложенного в пункте 2 настоящего письма заказчики, указанные в Постановлении № 301, в настоящее время осуществляют закупки, в том числе путем проведения неконкурентных закупок, при которых информация о закупке не размещается в ЕИС (то есть при которых не выполняется условие осуществления закупки о размещении в ЕИС, предусмотренное подпунктом «а» пункта 1 части 3 статьи 3 Закона о закупках).

Аналогичная позиция отражена в письмах Министерства финансов Российской Федерации от 08.04.2022 № 24-01-08/30604 «Об отдельных вопросах, связанных с неразмещением сведений о закупке и поставщике (подрядчике, исполнителе) в ЕИС госзакупок» (далее – письмо от 08.04.2022), от 18.04.2022 № 24-01-09/34211 «в дополнение к информационному письму от 14 марта 2022 г. № 24-03-08/18813 «О направлении информации по вопросам осуществления закупок отдельными видами юридических лиц в связи с изданием постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта

2022 г. № 301» (далее – письмо от 18.04.2022).

Таким образом в действиях Заказчика отсутствует нарушение статьи 3.2 Закона о закупках, так как оспариваемая процедура не является конкурентной.

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о правомерности действий Заказчика и их соответствии Положению.

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 нарушений 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

На основании вышеизложенного, изучив представленные в материалах дела документы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СД-К» (ИНН: 9715360569; ОГРН: 1197746535832) на действия <...> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 28.08.2023 № ЕИ/36568/23.