

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16812/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.12.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя <...>

рассмотрев жалобу ООО «Компания «Гильдия» (далее — Заявитель) на действия ООО «ЛУКОЙЛ-ЭНЕРГОСЕТИ» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на проведение регламентного ТО дизельных электростанций импортного производства СЦ «Усинскэнергонефть», СЦ «Ухтаэнергонефть» (реестровый № 32312879968, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, в том числе перенаправленная письмом Свердловского УФАС России от 01.12.2023 № ОК/23998/23.

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, 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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Часть 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 нарушения со стороны Заказчика выражены в неправомерном отклонении заявки Заявителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 20.10.2023 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>) и АО «РАД» была размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора: 10 810 004,81 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 20.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 13.11.2023 в 10:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 13.11.2023.

Дата подачи ценовых предложений: 17.11.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 21.11.2023.

Дата подведения итогов: 10.12.2023.

Комиссией было установлено, что Заявителем была подана заявка № 1.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок от 16.11.2023 № 663 заявка Заявителя была отклонена на основании «1) п. 25 Извещения закупки:

- заявка участника несоответствие измеряемым требованиям Заказчика.

В графике производства работ/оказания услуг срок оказания услуг не соответствует срокам, указанным в документации о закупке.

2) п. 12.1 Инструкции участнику закупки:

- в составе первой части заявки отсутствует план реализации проекта с описанием предлагаемой программы, схемы организации, технологии, информации о качестве работ, услуг».

Вместе с тем согласно доводам жалобы Заявитель не согласен с отклонением своей заявки по второму основанию и отмечает, что приложил все установленные документы в составе заявки.

Заявитель указывает, что в документе «пояснительная записка» указана необходимая информация, а именно: «Работы планируем провести в соответствии

с техническим заданием. Качество: согласно Договору и Законодательству РФ».

По мнению Заявителя, документация не содержит прямого запрета на отсылки к документации в составе заявки, из чего следует, что Заявитель имеет право указать, что выполнение работ планируется провести в соответствии с техническим заданием.

В свою очередь, на заседании Комиссии Заказчик пояснил, что в составе своей заявки Заявитель представил перечень оборудования и другие сроки оказания услуг, согласно которым 13 дизельных электростанций готов обслуживать в общий период с 01.02.2023 по 01.06.2024.

Предложенный срок продублирован претендентом в представленной пояснительной записке и графике выполнения работ.

Для подтверждения сроков Заказчик предложил претенденту проверить заявку, разместив соответствующий запрос на электронной торговой площадке.

Однако ответ претендент не представил, сроки не уточнил.

Таким образом, по мнению Заказчика, поскольку предложенные претендентом в заявке сроки оказания услуг не соответствуют срокам, установленным закупочной документацией, предложение претендента нельзя признать соответствующей требованиям закупочной документации и извещению о закупке (п. 27 Извещения о закупке).

Также Заказчик пояснил, что в пояснительной записке Заявитель указал, что планирует выполнить работу по предмету закупки в соответствии с техническим заданием, с качеством согласно договору и законодательству, в объеме, определенном приложением № 1 к техническому заданию, что не является описанием услуг применительно к Инструкции участнику.

Поскольку заявка не содержит план реализации проекта с описанием предлагаемой программы, схему организации, технологию, предложение претендента нельзя признать соответствующим требованиям закупочной документации (п. 12.1 Инструкции) и извещения о закупке.

Оценивая правомерность отклонения заявки Заявителя, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны:

1) требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с

законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 11 части 19.1 статьи 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления копии документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги, являющихся предметом закупки, требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если требования к данному товару, работе или услуге установлены в соответствии с законодательством Российской Федерации и перечень таких документов предусмотрен документацией о конкурентной закупке. При этом не допускается требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно части 10 статьи 3.2 Закона о закупках, заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

В соответствии с пунктом 27 Извещения о закупке, участник закупки обязан предоставить заявку на участие в закупке согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке. Заявки участников, не соответствующие требованиям, установленным документацией о закупке, отклоняются.

В пункте 12 Технического задания и приложении № 1 к техническому заданию установлен перечень оборудования, сроки оказания услуг: 13 дизельных электростанций подлежат обслуживанию в общий период с 01.02.2023 по 31.12.2024.

В соответствии с пунктом 12.1.1 Инструкции первая часть заявки участника должна содержать предложение участника в отношении предмета закупки: план реализации проекта с описанием предлагаемой программы, схемы организации, технологии, информации о качестве работ, услуг. Описание поставляемого товара/оказываемой услуги/выполняемой работы, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке.

В случае если в ходе исполнения договора предусмотрена поставка, при описании поставляемого товара информация должна быть подготовлена так же по формам, согласно Приложения № 4 к настоящей Инструкции.

(При описании производства работ/услуг/поставки запрещается копирование слово в слово закупочной документации Заказчика).

Под описанием понимается информация о наименовании, функциональных характеристиках (потребительских свойств), технических, качественных и эксплуатационных характеристиках.

По результатам рассмотрения первых частей заявок Заказчик принимает решение о соответствии участника требованиям технического задания, соответствии первой части заявки требованиям закупочной документации либо об отклонении заявки участника в связи с несоответствием требованиям технического задания, несоответствием первой части заявки требованиям закупочной документации.

Изучив материалы заявки Заявителя, Комиссией было установлено, в составе заявки отсутствует план реализации проекта с описанием предлагаемой программы, схемы организации, технологии, информации о качестве работ, услуг, что не отрицается Заявителем.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает решение Закупочной комиссии об отклонении заявки Заявителя в указанной части правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

Относительно доводов, заявленных Заявителем на заседании Комиссии, и второго основания для отклонения заявки Заявителя Комиссия отмечает, что согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Комиссия также считает необходимым отметить, что 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.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Указанное, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

В настоящем случае установлено, что на участие в Закупке подано 5 заявок, 3 из которых допущены к дальнейшему участию в процедуре по итогам рассмотрения первых частей заявок, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение. Напротив, допуск заявки такого участника, при наличии 3 заявок, оформленных в полном соответствии с требованиями документации являлось бы предоставлением преимущества такому лицу перед другими участниками, что недопустимо в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того 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, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 нарушений действующего законодательства, 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Компания «Гильдия» (ИНН: 6671314863, ОГРН: 1106671005550) на действия ООО «ЛУКОЙЛ-Энергосети» (ИНН: 5260230051, ОГРН: 1088607000217) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 30.11.2023 № НП/51209/23.

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