

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-739/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.05.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей АО «Московский локомотиворемонтный завод» - <...>

в отсутствие представителей ООО «ОТСК» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.05.2019);

рассмотрев жалобу ООО «ОТСК» (далее также — Заявитель) на действия АО «Московский локомотиворемонтный завод» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства № 103/ОАЭ-МЛРЗ/2019 на выполнение работ по ремонту системы видеонаблюдения на электропоезде серии ЭД4М (реестровый № 31907795967) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в установлении в Аукционной документации требований, влекущих ограничение конкуренции.

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.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 04.03.2019.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 525 972,00 руб. размещено на Официальном сайте 20.04.2019.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

В соответствии с пунктом 1.7.1.1 раздела 1.7 части 1 Аукционной документации участник должен иметь опыт по фактически выполненным работам по ремонту системы видеонаблюдения на электропоездах, стоимость которых составляет не менее 20% (двадцати процентов) начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, установленной в приложении № 1.1 к аукционной документации. При этом учитывается стоимость всех выполненных работ (по выбору участника закупки) по ремонту системы видеонаблюдения на электропоездах. В случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

В подтверждение опыта выполнения работ участник в составе заявки

представляет:

- документ, подготовленный в соответствии с Формой сведений об опыте выполнения работ, представленной в приложении № 1.3 аукционной документации о наличии требуемого опыта;
- акты о выполнении работ;
- договоры на выполнение работ (представляются все листы договоров со всеми приложениями);
- копии документов, подтверждающих правопреемство в случае предоставления в подтверждение опыта договоров, заключаемых иными лицами, не являющимися участниками закупки (договор о правопреемстве организации, передаточный акт и др.).

Документы, перечисленные в пункте 1.7.1.1 аукционной документации, представляются в электронной форме в составе аукционной заявки.

По мнению Заявителя установление вышеизложенного требования об опыте неправомерно, так как наличие опыта работы по ремонту видеонаблюдения на поездах не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору и не влияет на возможность надлежащего исполнения таких обязательств в рамках договора, заключаемого по результатам проведения закупочной процедуры.

Таким образом, Заявитель считает, что установленное Заказчиком требование является избыточным и влечет ограничение конкуренции.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что требование о наличии опыта по ремонту видеонаблюдения на поездах является важным показателем квалификации участника Аукциона в силу специфики требований к системе видеонаблюдения для железнодорожного транспорта. Так, например, бортовое питание в электропоездах имеет параметры отличные от стационарных систем видеонаблюдения, что подразумевает применение специфического оборудования, без опыта использования которого ремонт невозможен.

При этом неисправности и недостатки, возникающие в процессе эксплуатации, напрямую связаны с безопасностью пассажиров и локомотивной бригады, движением и управлением поезда.

Согласно позиции Верховного суда Российской Федерации, отраженной в определении от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243 включение заказчиком в документацию о закупке дополнительных требований, предъявляемых к участникам закупки, может быть расценено как нарушение антимонопольного законодательства, Закона о закупках лишь в случае, когда они привели к необоснованному ограничению конкуренции, созданию неоправданных барьеров хозяйствующим субъектам при реализации ими права на участие в конкурентных процедурах закупки.

Между тем, как установлено Комиссией, согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе от 08.05.2019 № 31907795967-03 ни один из четырех участников Аукциона не был отклонен на основании недостаточности или

отсутствия необходимого опыта.

Комиссия считает необходимым отметить, что 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 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).

Резюмируя изложенное, Комиссия, с учетом конкретных фактических обстоятельств, проверив обоснованность доводов жалобы, заслушав возражения Заказчика, признает жалобу необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ОТСК» (ОГРН: 1157746801365, ИНН: 9701007762) на действия АО «Московский локомотиворемонтный завод» (ОГРН: 5077746428238, ИНН: 7720579828) при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничение на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.05.2019 № ПО/21905/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).