

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

upr@pf.ugaz.ru

ООО НПП «Техно-Центр»

119049, г. Москва, ул. Донская, д. 6, стр.
1, пом. 1, оф. 18Б

n.truhanova@texnoprom.com

**АО «Газпром газораспределение
Пермь»**

614990, г. Пермь, ул. Петропавловская, 43

zakupki@ugaz.ru

ugs@ugaz.ru

upr@pf.ugaz.ru

**Закупочная комиссия АО «Газпром
газораспределение Пермь»**

614990, г. Пермь, ул. Петропавловская, 43

zakupki@ugaz.ru

ugs@ugaz.ru

Электронная торговая площадка

ООО «ЭТП ГПБ»

info@etpgpb.ru

Дело № 059/07/3-856/2021

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО НПП «Техно-Центр» (вх. № 013394)

«16» августа 2021 г.

Пермь

Г.

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев жалобу ООО НПП «Техно-Центр» (вх. № 013394) (далее – Заявитель), на действия АО «Газпром газораспределение Пермь» (ИНН: 5902183841), Закупочной комиссии АО «Газпром газораспределение Пермь» (далее – Организатор торгов) при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) на поставку средств электрохимической защиты (извещение № 32110492050, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

09.08.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой указывают на наличие в закупочной документации неправомерных требований.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено

законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона,

включая нарушение порядка применения указанных положений;

б) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 2 ст. 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 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.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Пермь» (далее – Положение), Извещением об открытых маркетинговых исследованиях в электронной форме № 208-2021/МИ от 22.07.2021 г. (далее – Извещение), Документацией о маркетинговых исследованиях (Открытые маркетинговые исследования в электронной форме на поставку средств электрохимической защиты № 208-2021/МИ от 22.07.2021 г.) (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 22.07.2021 г., дата окончания подачи заявок – 28.07.2021 г., дата подведения итогов закупки – 30.07.2021 г.

Согласно Итоговому протоколу № 208-2021/МИ от 30.07.2021 г. заявка, поданная Заявителем была отклонена на основании п. 16 раздела 1.1 Методики анализа и оценки заявок участников маркетинговых исследований (Несоответствие участника закупки требованиям документации).

Заявитель, не согласившись с положениями Документации, являющимися основанием отклонения поданной заявки, обратился в антимонопольный орган с настоящей жалобой, в которой указывает, что Документацией установлены излишние требования, предъявляемые к участникам закупки для подтверждения деловой репутации.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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 ч. 10 ст. 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке и иные сведения, определенные положением о закупке.

Пунктами 1.3.2-1.3.2.7 Документации установлены обязательные требования к претендентам, несоответствие которым является основанием для возможного отклонения заявки в соответствии с Приложением 3 «Методика анализа и оценки заявок участников маркетинговых исследований».

Так, пунктом 1.3.2.7 Документации установлено, что общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товара, выполнением работ, оказанием услуг и т.д. за последние 5 лет до даты подачи заявки не должна превышать установленный в п.4.1.29.2 Информационной карты размер в процентном выражении от установленной начальной (максимальной) цены предмета закупки. При этом под суммой судебных решений понимается совокупность денежных средств в соответствии с решением суда, в том числе задолженностей, неустоек, пени, процентов за пользование чужими денежными средствами, расходов по уплате госпошлин.

Согласно пункту 4.1.13 Информационной карты маркетинговых исследований (раздел 4 Документации) начальная (максимальная) цена договора (предмета закупки) составляет 423 033,77 руб., в том числе НДС; 352 528,14 руб., без НДС.

В силу пункта 16 раздела 1.1 Методики анализа и оценки заявок участников маркетинговых исследований (Приложение №3 к Документации), в отношении участников установлено требование о наличии положительной деловой репутации, для подтверждения соответствия которому необходимо приложить документ, содержащий соответствующие сведения (Форма 7). При этом, в случае непредставления указанного документа, несоответствия представленных документов требованиям документации, несоответствия участника закупки требованиям документации, заявка участника подлежит отклонению.

Формой №7 закреплена форма заполнения справки о деловой репутации участника закупки. При этом, при заполнении указанной справки участник должен предоставить данные о своем участии действующих/завершенных судебных делах, в которых участник является истцом/ответчиком/третьим лицом/заинтересованным лицом за последние 5 лет до даты подачи Заявки на участие в закупке, и по которым судом было вынесено определение о принятии к производству заявления/искового заявления. Если Участник закупки не участвовал в судебных разбирательствах, в таблице пишется «в судебных разбирательствах не участвовал».

Как указывает Заявитель, установление Заказчиком требования, согласно которому общая сумма всех судебных решений не в пользу участника закупки в качестве ответчика, связанных с изготовлением, поставкой, эксплуатацией товара, выполнением работ, оказанием услуг и т.д. за последние 5 лет до даты подачи заявки не должна превышать установленный в п.4.1.29.2 Информационной карты размер в процентном выражении от установленной начальной (максимальной) цены предмета закупки, является неправомерным.

При этом, Комиссия отмечает, что поданная жалоба не содержит доводов, свидетельствующих об обжаловании Заявителем результатов рассмотрения поданной заявки. В жалобе Заявитель ссылается именно на неправомерное установление в Документации требования, предъявляемого к участникам закупки для подтверждения положительной деловой репутации.

В связи с этим, Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что спорные положения документации, которые, по мнению Заявителя, являются некорректными, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки на условиях документации. Заявитель, будучи участником конкурентной процедуры, подав заявку, конклюдентно согласился со всеми требованиями и условиями закупочной документации, в том числе в части установленных в ней критериев, порядка оценки заявок и присваиваемых баллов, что делает невозможным в последующем обжалование таких положений.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения закупочной документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие предполагаемых нарушений в закупочной документации Заявитель указал после дня окончания подачи заявок (28.07.2021 г.): Заявитель выражает лишь свое несогласие с результатами такой закупки, оспаривая положения документации, с которой изначально согласился, с целью признания результатов закупки недействительными при отсутствии для того оснований.

В связи с чем, антимонопольный орган, исходя из баланса частных и публичных интересов, указывает, что доводы Заявителя об оспаривании положений Документации (жалоба поступила в Пермское УФАС России 09.08.2021) после подачи заявки и подведения итогов (дата окончания подачи заявок 28.07.2021, дата подведения итогов 30.07.2021) оставлены Комиссией без рассмотрения.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО НПП «Техно-Центр» (вх. № 013394), на действия АО «Газпром газораспределение Пермь» (ИНН: 5902183841), Закупочной комиссии АО «Газпром газораспределение Пермь» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) на поставку средств электрохимической защиты (извещение № 32110492050, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **оставить без рассмотрения.**

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>



Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36