

Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 003/07/3-851/2020

«15» октября 2020 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии

от заказчика АО «Улан-Удэнский авиационный завод»: <...> по доверенности от 27.12.2019 № УК-УУАЗ-3-33, <...> по доверенности от 10.01.2020 № УК-УУАЗ-3-79,

от заявителя ООО «Бакаут», <...> по доверенности от 15.10.2020 №, 15/10/20-01,

рассмотрев жалобу ООО «Бакаут» (далее – Заявитель) на действия АО «Улан-Удэнский авиационный завод» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оснастки организационно-технической, извещение № 32009431139,

УСТАНОВИЛА:

07.10.2020 в Бурятское УФАС России поступила жалоба ООО «Бакаут» на нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), допущенные заказчиком АО «Улан-Удэнский авиационный завод» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оснастки организационно-технической, извещение № 32009431139.

Извещение № 32009431139 и документация о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку оснастки организационно-технической размещены на электронной торговой площадке <http://www.roseltorg.ru>, в ЕИС www.zakupki.gov.ru 28.08.2020, 09.09.2020 размещена текущая редакция извещения, дата и время окончания подачи заявок 14.09.2020 в 08:00 (МСК+5), начальная (максимальная) цена договора составляет 27 740 520,67 рублей (далее – документация о закупке).

Заявитель указывает в жалобе, что ООО «Бакаут», являясь участником закупки № 32009431139, не согласен с результатами аукциона, поскольку участником № 465179 снижена цена контракта более чем на 32%. Просит проверить участников, занявших 1 и 2 места, на наличие опыта аналогичных поставок и наличие производственных мощностей, провести переторжку закупки, и учесть незначительные расхождения в закупочной документации в Техническом задании и в форме технического предложения.

Заказчик считает жалобу необоснованной поскольку Заявитель не приводит доводов, каким образом действия Заказчика нарушили его права и законные интересы, Заявитель принимал участие в аукционе (подал ценовое предложение), нарушения со стороны закупочной комиссии отсутствовали. Более того, Заявитель, подавая заявку на участие в аукционе, согласился участвовать в аукционе на условиях документации о закупке, согласился в том числе с порядком проведения аукциона. к жалобе Заявителя приложены

письма производителей организационно-технической оснастки, продукция которой не представлена в техническом предложении победителя процедуры закупки.

Комиссия Бурятского УФАС России, исследовав имеющиеся материалы, доводы жалобы, отзыв Заказчика, представленные документы, приходит к выводу, что доводы Заявителя являются необоснованными.

В соответствии с [ч. 1 ст. 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.

Согласно [ч. 2 ст. 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.

В соответствии с [п. п. 1, 4 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 в случае осуществления 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, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

АО «У-УАЗ» относится к организациям, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется [Законом](#) о закупках.

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.

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.

Следуя [ч. 6 ст. 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.

Согласно [ч. 5 ст. 4](#) Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Правовым актом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Единое Положение о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее-Положение о закупке).

Согласно п. 2.1 Положения о закупке, основными целями закупочной деятельности являются своевременное и полное удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества, надежности.

[Частью 9 ст. 3.2](#) Закона о закупках установлено, что для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе [частью 10 статьи 4](#) настоящего Федерального закона.

Информация о закупке № 32009431139 в полном объеме размещена в ЕИС в установленные Закон о закупках и Положением о закупке сроки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок дата окончания подачи заявок - **14.09.2020** в 08:00 (МСК+5).

Комиссией установлено, что Заявитель подал заявку на участие в Закупке и по результатам подведения итогов процедуры занял третье место.

Вместе с тем в своей жалобе Заявитель фактически выражает свое несогласие с положениями документации о закупке и с результатами аукциона, в части снижения победителем цены контракта более чем 32%.

При этом Комиссия отмечает, что обжалование в антимонопольном органе осуществляется в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и происходит с учетом особенностей, установленных названной статьей, а также в соответствии с [частью 11 статьи 3](#) Закона о закупках. Согласно указанной норме, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, из буквального толкования приведенной нормы права следует, что законодателем разделены возможные к оспариванию действия организаторов закупки на

совершенные до окончания срока подачи заявок и совершенные после этого срока. При этом, действия, совершенные организатором закупки до окончания такого срока, могут быть оспорены в антимонопольном органе абсолютно любыми лицами вне зависимости от факта подачи ими заявок на участие в закупке.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в закупке.

Кроме того, из положений [части 10 статьи 3](#) Закона о закупках следует, что для обжалования подобных действий лицо, обращающееся в антимонопольный орган с жалобой, должно доказать нарушение оспариваемыми действиями своих законных прав и интересов либо прав и законных интересов неопределенного круга лиц - потенциальных участников закупки.

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 N 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.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав ([часть 3 статьи 1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения ([часть 4 статьи 1](#) ГК РФ) и злоупотребления правом ([часть 1 статьи 10](#) ГК РФ).

Также следует отметить, что нарушения при составлении Закупочной документации могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке закупочной документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках. Скрытые нарушения в составе закупочной документации могут быть выявлены и устранены контрольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы ([часть 13 статьи 3](#) Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Организатора закупки) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Закупочной документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких "нарушений" в Закупочной документации Заказчика Заявитель указал только после подведения итогов Закупки, что фактически является злоупотреблением правом.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о закупке 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.

Согласно [статье 10](#) ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, "действия в обход закона" с противоправной

целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (**часть 1 статьи 8** ГК РФ) на все условия документации о закупке в момент подачи им заявки на участие в Закупке. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Комиссия обращает внимание Заявителя, что снижение победителем начальной цены контракта на 32,2% в процессе торгов не противоречит принципам, установленным Законом о закупках, и целям установленным Положением о закупках Заказчика. Согласно итогам обжалуемой процедуры, Заявитель не является победителем процедуры, поскольку его ценовое предложение не являлось лучшим (снижение от НМЦ 18,5%).

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, принципами: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика; отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизменяемых требований к участникам закупки.

Результаты данной закупки соответствуют принципам, указанным в статье 3 Закона о закупках, и не противоречит антимонопольным требованиям к торгам, закрепленным статьей 17 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Бакаут» необоснованной.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...><...>

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