

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2044/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров
22.02.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <.....>,
<.....>,

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....>»
(далее — Заказчик) при проведении Закупки <.....> (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, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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 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 закупок 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, 06.02.2023 Заказчик в ЕИС разместил закупку с использованием Торгового портала (Газпром) «Поставка полиграфической продукции для нужд Астраханского филиала <.....>. По мнению Заявителя, Заказчик осуществил фиктивную закупку, чем нарушил требования, указанные п. 1.1.3 Положения о закупках товаров, работ, услуг <.....>, а также лишил Заявителя возможности принять участие в закупочной процедуре.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг <.....> (далее – Положение).

Согласно пункту 1.7.3. Положения Заказчик обязан разместить информацию о

закупке в единой информационной системе, на официальном сайте в случаях, определенных Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ и принятыми в соответствии с ним актами Правительства Российской Федерации.

Как следует из материалов дела, 06.02.2023 Заказчик на сайте электронной торговой площадки ООО ЭТП ГПБ (<http://zakupki.gazprom.ru>), а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении Закупки <.....>.

В соответствии с пунктом 1.1 Закупочной документации Заказчик проводит неконкурентную закупку в виде закупки с использованием Торгового портала (<https://etp.gpb.ru/>).

На основании пункта 6.1 Положения Закупки в Группе Газпром осуществляются с применением предусмотренных настоящим Положением закупочных процедур на конкурентной основе, а также на неконкурентной основе исключительно в предусмотренных настоящим Положением случаях.

В соответствии с подпунктом 6.2.22. Положения одним из способов закупок применяемым Группой Газпром для неконкурентных закупок: является закупка с использованием Торгового портала.

Согласно пункту 21.3 Положения при подготовке и осуществлении закупки с использованием функционала Торгового портала Заказчик и участники закупки руководствуются следующим:

Заказчик размещает Заявку и осуществляет выбор поставщика (подрядчика, исполнителя) из числа поставщиков (подрядчиков, исполнителей), зарегистрированных на Торговом портале и разместивших на нем свои прайс-листы, уведомившего о готовности исполнить Заявку (далее – Уведомление);

Правила регистрации поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на Торговом портале размещены в информационно-телекоммуникационной сети Интернет;

зарегистрированный поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан своевременно вносить изменения в данные, представленные им при регистрации на Торговом портале, в том числе о его статусе как субъекта малого и среднего предпринимательства, в течение 5 (пяти) дней с даты таких изменений;

правила работы на Торговом портале (регламент), в том числе формы прайс-листов, содержащих сведения о стоимости товаров (работ, услуг) поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещены в информационно-телекоммуникационной сети Интернет;

Протокол при проведении закупок с использованием Торгового портала не составляется.

Таким образом, в рассматриваемой случае Заказчик разместил информацию о неконкурентной закупке в ЕИС в целях соблюдения установленных требований к информационному обеспечению закупок, при этом в самой Документации о закупке, а также извещении однозначно указан вид закупки, способ ее проведения и Торговый портал <https://etp.gpb.ru/>.

Кроме того, в протоколе от 06.02.2023 №<.....>, на который ссылается Заявитель в жалобе прямо указано, что в соответствии с разделом 21 Положения о закупках товаров, работ, услуг <.....> оформление протоколов при осуществлении Закупки с использованием Торгового портала (Газпром) не осуществляется.

В связи с чем, протокол от 06.02.2023 №<.....> не является протоколом, составленным по результатам проведения закупки, поскольку в рамках проведения оспариваемой закупки, согласно Положению о закупке, протоколы не составляются.

Комиссией установлено, что согласно отчету по ценовому запросу № <.....>, представленному Торговым порталом (Электронная торговая площадка ГПБ) <.....>, предложение об участии направлено 714 поставщикам, зарегистрированным на Торговом портале, в том числе и Заявителю. При этом, Заявитель не направил свои предложения по данной неконкурентной закупке.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что приглашения для участия в закупке он не получал.

В свою очередь, Комиссией в целях проверки представленных на заседании документов и сведений принято решение о направлении запроса в адрес ООО «ЭТП ГПБ» от 17.02.2023 №НП/7505/23.

Согласно поступившему ответу от ООО «ЭТП ГПБ» (вх. от 21.02.2023 №11922-ЭП/23) «ценовой запрос не был «закрытым», то есть перечень участников Заказчиком (организатором) не ограничивался, соответственно у участника имелась техническая возможность подать свое предложение в период с 06.02.2023 по 10.02.2023.

Также Оператор ЭТП отметил, что Закупки (ЦЗ) «ГК Газпром» передаются в «ЕИС» через интеграцию с Автоматизированной системой электронных закупок («АСЭЗ»). Непосредственно «ЭТП ГПБ» в «ЕИС» данные по закупкам не направляет, соответствующая интеграция отсутствует.

При этом Оператор ЭТП отметил, что ООО «Виннер» приглашения к участию в закупке (ценовом запросе) не получало т.к. в настройках личного кабинета поставщиком отключены уведомления о поступивших ценовых запросах. (Значение данного параметра по умолчанию «Да»).

Как следует из представленной Оператором ЭТП хронологии событий этапов оспариваемой закупки, отраженной на ЭТП:

- 27.01.2023 в 07:46 – Заказчик публикует Ценовой запрос. ЦЗ направляется на подтверждение в систему «АСЭЗ».
- 06.02.2023 в 17:12 – Система получает одобрение на публикацию от «АСЭЗ». ЦЗ направляется на рассмотрение поставщикам.
- 06.02.2023 в 17:16 – ЦЗ переходит в статус «Просрочено», т.к. дата приема ответа изначально (27.01) была установлена на 01.02.2023 00:00
- 10.02.2023 в 10:43 – Заказчик продлевает ЦЗ до 10.02.2023 11:00.

Вместе с тем, на ЦЗ был подан один ответ 10.02.2023 в 10:58.».

Таким образом, как следует из ответа от Оператора ЭТП у Заявителя имелась техническая возможность для получения приглашения на участие в закупке, однако Заявитель сам отключил уведомления о поступивших ценовых запросах, тем самым у Заявителя отсутствовали какие - либо ограничения для принятия участия в закупке путем подачи предложения в ответ на уведомление, направленное в личный кабинет.

В связи с чем, в данном конкретном случае доводы Заявителя не соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

В соответствии с пунктом 5 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

В настоящем случае, доказательств невозможности принять участие в оспариваемой закупке, Заявителем не представлено, равно как и не представлено доказательств каким образом размещение информации о закупке в ЕИС повлияло на отсутствие возможности принять участие в закупке, при том, что сама закупка в соответствии с Положением о закупке <.....> проводилась с использованием Торгового портала на сайте электронной площадки.

Кроме того, Заявителем не было предпринято действий для принятия участия в закупке, учитывая достаточное количество времени для подачи предложения на участие в закупке.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений требований законодательства в сфере закупок при проведении оспариваемой Закупки.

Вместе с тем, 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 (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 <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 14.02.2023 № НП/6626/23, от 17.02.2023 № НП/7424/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.