

Заказчик:

ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга»

<<___>>, г. Санкт-Петербург, 191015

<<___>>

Заявитель:

ООО <<___>>

<<___>>, г. Санкт-Петербург, 197198

<<___>>

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО <<___>>

Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена: 26.02.2024

Решение изготовлено в полном объеме: 27.02.2024

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее – Комиссия) на основании приказа от 26.02.2024 № 82/24 по рассмотрению жалобы о нарушении антимонопольного законодательства о закупках товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц в составе:

Председатель Комиссии:

<<___>> – заместитель руководителя
Ленинградского УФАС России;

Члены Комиссии:

<<___>> – начальник отдела
противодействия монополистической
деятельности Ленинградского УФАС России;

<<___>> – заместитель начальника отдела
противодействия монополистической
деятельности Ленинградского УФАС России;

рассмотрев в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу Общества с ограниченной ответственностью <<___>> (далее – ООО <<___>>, Заявитель) на действия Государственного унитарного предприятия «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее – ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга», Заказчик)

в присутствии представителя Заявителя <<___>> (по доверенности от 19.02.2024),

в отсутствие представителя Заказчика (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступила жалоба ООО <<___>>, перенаправленная ФАС России (вх. №1669-ЭП/24 от 15.02.2024), на действия ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту колодцев на канализационной сети методом гидроизоляции с использованием модифицированных полимерами минеральных растворов в Выборгском и Приморском районах с начальной (максимальной) ценой договора в размере <<___>> рублей (извещение № 32313137018) (далее – Конкурс).

В соответствии со статьей 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 18.07.2011 № 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.

На основании 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17 применительно к вопросу о принятии жалоб участников закупок установлено следующее.

Согласно определению Верховного Суда Российской Федерации от 11.04.2017 по делу № 304-КГ16-17592, А27-24989/2015 часть 10 статьи 3 Закона о закупках носит императивный характер, и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно, положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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.

Согласно жалобе Заявителя, действия Заказчика противоречат нормам Закона о закупках.

В жалобе ООО <<___>> изложены следующие доводы:

«Пунктом 7 Протокола №32313137018 от 25.01.2024 заседания Комиссии № 3 заявка ООО <<___>> (далее – Общество, Участник) была признана несоответствующей требованиям, установленным в п. п. 4.3.1 Тома 1 конкурсной документации и отклонена, в связи с тем, что Участник не является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

В обоснование данного требования к участникам закупки Заказчик ссылается на ч. 1, 3 ст. 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) в п. 4.1 Тома 2 конкурсной документации.

... В рассматриваемом случае конкурсная документация не содержит в себе информации, что колодцы в количестве 103 шт., подлежащие ремонту, являются объектами капитального строительства.

... указанные в объекте закупки ремонтные работы должны быть отнесены к предупредительному (текущему) ремонту.

... выполнение работ по текущему ремонту, вне зависимости от суммы сделки, не требует членства в саморегулируемых организациях в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

... исключение заявки участника по единственному основанию отсутствия членства саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, необоснованно...».

Жалоба принята к рассмотрению в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области приняло решение о проведении комиссии по рассмотрению жалобы ООО <<___>> в формате видео-конференц-связи (далее – ВКС).

Уведомлением (исх. № ИМ/1416/24 от 16.02.2024) рассмотрение жалобы назначено на 26.02.2024 в 15:00 ч. по ВКС.

Заказчику в срок до 21.02.2024 надлежало представить письменные пояснения по доводам жалобы, а также документы и сведения, предусмотренные частями 13, 15 статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции.

Заказчик направил письменные пояснения по доводам жалобы в установленный уведомлением срок.

В указанную дату жалоба была рассмотрена Комиссией с использованием сервиса ВКС.

Резолютивная часть оглашена 26.02.2024.

Изучив доводы жалобы Заявителя, письменные пояснения Заказчика, заслушав правовую позицию представителя Заявителя, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение № 32313137018 о проведении Конкурса размещено в единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru 26.12.2023, окончание подачи заявок 18.01.2024 в 12:00, дата подведения итогов 25.01.2024.

При проведении Конкурса Заказчик руководствуется Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее – Положение о закупке), а также Конкурсной документацией.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что 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.

Комиссия отмечает, что целями Закона о закупках является, в том числе, удовлетворение потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

Из взаимосвязи положений Закона о закупках следует, что заказчики, осуществляющие закупку по правилам данного закона, должны таким образом определить требования к закупаемым товарам, работам, услугам, чтобы, с одной стороны, повысить шансы на приобретение товара/оказание услуг именно с теми характеристиками, которые им необходимы, соответствуют их потребностям, а с другой стороны, необоснованно не ограничить количество участников закупки.

Само по себе включение в документацию требований к участникам закупки, которые в конечном итоге приводят к исключению из числа участников лиц, не имеющих возможность оказать требуемые Заказчику услуги, не является ограничением доступа к участию в закупке и ограничением конкуренции, а представляет собой механизм выбора исполнителя, наиболее подходящего под требования Заказчика.

Таким образом, Заказчик формирует Конкурсную документацию в соответствии с собственными потребностями, устанавливая наиболее подходящие для него требования к исполнителям при условии, что такие требования не приводят к ограничению конкуренции.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Согласно пунктам 4.3, 4.3.1 Тома 1 Конкурсной документации участники Конкурса должны соответствовать требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся предметом закупки, в случае,

если такие требования установлены в Томе 2 (Специальная часть).

Пунктом 4.1 Тома 2 Конкурсной документации установлено требование к участникам Конкурса о членстве в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Проверка актуальности и достоверности соответствующей информации осуществляется с использованием ресурса Национального объединения строителей НОСТРОЙ - сервис «Единый реестр членов СРО» (<https://reestr.nostroy.ru/sro/all/member/list>).

В соответствии с пунктом 7.1 Тома 1 Конкурсной документации подавая заявку на участие в конкурсе, участник принимает все условия заказчика, установленные в конкурсной документации, и дает согласие исполнять обязанности участника закупки и победителя закупки, в том числе осуществить поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), являющихся предметом закупки, на условиях, предусмотренных проектом договора, и не подлежащих изменению по результатам проведения конкурса.

Представление недостоверных сведений или подача заявки, не отвечающей требованиям конкурсной документации, является риском участника, подавшего такую заявку, который приведет к отклонению его заявки (пункт 24.5 Тома 1 Конкурсной документации).

Согласно пункту 27.4 Тома 1 Конкурсной документации в рамках рассмотрения заявок комиссия осуществляет проверку поданных заявок, в том числе на соответствие участников, подавших заявки, требованиям к участникам, установленным конкурсной документацией.

Несоответствие участников, подавших заявки, требованиям к участникам, установленным Конкурсной документацией, в частности установленным в соответствии с пунктами 4.1, 4.3 Тома 1 (Общая часть), является основанием для отказа в допуске к участию в Конкурсе (пункты 28, 28.2, 28.2.1 Тома 1 Конкурсной документации).

Согласно протоколу от 25.01.2024 № 32313137018 на участие в Конкурсе поступило 3 заявки. Заявка Заявителя признана несоответствующей требованиям Конкурсной документации и отклонена ввиду того, что участник не является членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

По сведениям ресурса Национального объединения строителей НОСТРОЙ - сервис «Единый реестр членов СРО» (<https://reestr.nostroy.ru/sro/all/member/list>) Заявитель членом саморегулируемой организации не является. Данный факт Заявителем не оспаривается.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

В случае, 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 (часть 11 статьи 3 Закона о закупках).

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.

Из содержания жалобы следует, что отклонение его заявки Заявитель связывает с необоснованным, по его мнению, требованием Конкурсной документации о членстве в саморегулируемой организации.

Согласно извещению № 32313137018 о проведении Конкурса,

размещенному в единой информационной системе на сайте www.zakupki.gov.ru, срок окончания подачи заявок установлен Заказчиком 18.01.2024 в 12:00.

Жалоба направлена Заявителем в антимонопольный орган 07.02.2024.

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.

Подавая заявку на участие в Конкурсе, Заявитель изучил Конкурсную документацию, и согласился участвовать в закупке на установленных в Конкурсной документации условиях.

Запрос о даче разъяснений спорных положений Конкурсной документации в соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 22.1 Конкурсной документации Заявитель Заказчику не направлял.

Таким образом, до рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе Заявитель несогласие с указанными положениями Конкурсной документации не выражал.

При этом суды указывают на недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после подведения ее итогов (постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.05.2022 по делу № А56-78905/2021, решение Арбитражного суда г. Москвы от 27.05.2019 по делу № А40-45841/2019).

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 статья 10 ГК РФ).

При названных обстоятельствах Комиссия не находит оснований для признания доводов жалобы Заявителя обоснованными.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и, в случае если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Ленинградского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью ООО <<___>> на действия ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по ремонту колодцев на канализационной сети методом гидроизоляции с использованием модифицированных полимерами минеральных растворов в Выборгском и Приморском районах с начальной (максимальной) ценой договора в размере <<___>> рублей (извещение № 32313137018) **необоснованной**.

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии:

<<___>>

Члены Комиссии:

<<__>>

<<__>>