

РЕШЕНИЕ

по делу 077/07/00-20266/2021, № 077/07/00-20385/2021

о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.11.2021

г. Москва

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

председательствующего Комиссии:

членов Комиссии:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ФАБУЛА СТРОЙ ГРУПП», АО «НИКИМТ-Атомстрой»,

рассмотрев жалобу ООО «ФАБУЛА СТРОЙ ГРУПП» (далее - Заявитель) на действия АО «НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ И КОНСТРУКТОРСКИЙ ИНСТИТУТ МОНТАЖНОЙ ТЕХНОЛОГИИ — АТОМСТРОЙ» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по нанесению антикоррозийного покрытия воздуховодов в ЗКД для объекта (00UFC) Хранилище свежего топлива АЭС «Руппур» (реестровый № 32110719780, далее — Закупка) (далее - Жалоба),

в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов при проведении Закупки выразилось в неправомерном отклонении его заявки.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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 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.

Часть 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 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частями 9, 10 статьи 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.

Согласно пунктам 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках установлено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в числе которых требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, требования к участникам закупки.

Согласно протоколу № 211012/0668/1366/2 от «11» ноября 2021 г. заявка Заявителя была отклонена по следующим основаниям:

- в соответствии с пунктом 1 статьи 6.2.4. ЕОСЗ, подпунктом (а) 8.3 пункта 8 части 2 Документации открытого запроса предложений, в нарушение подпункта 1.9 раздела 2.1.1 Документации открытого запроса предложений участник закупки должен выполнить собственными силами 100 % от общего объема выполняемых по договору строительно-монтажных работ (в денежном выражении от общей стоимости договора), участник не представил план распределения видов и объемов выполнения работ.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, при закупках работ особенности установления требований к участникам определяются подразделом 1.2 приложения 10 к Единому отраслевому стандарту закупок (далее - ЕОСЗ). Так, подпунктом 2.1 устанавливается требование о привлечении субподрядчиков, в процентном соотношении. Документом, подтверждающим соответствие установленным требованиям, является заполненный участником закупки план распределения видов и объемов выполнения работ.

Данные требования установлены в подразделе 2.1 документации, форма плана распределения объемов и видов работ установлена в подразделе 5 документации по запросу предложений.

Согласно пункту 5 инструкции по заполнению плана распределения работ форма заполняется, как в случае привлечения участником закупки субподрядчиков, так и в случае их непривлечения; в последнем случае в таблицах приводятся слова «Субподрядчики не планируются к привлечению».

Подпунктом 4 подраздела 3.2 «Состав заявки на участие в запросе предложений» документации, установлено, что к заявке на участие в запросе предложений, в форме электронных документов прикладываются документы, указанные в подразделе 2.1 настоящей документации по запросу предложений.

Критерии отбора при рассмотрении заявок установлены в приложении 12 к ЕОСЗ и части 2 документации по запросу предложений.

Одним из критериев является соответствие заявки требованиям документации по существу по своему составу, содержанию и оформлению (подпункт «а») пункта 8.2 части 2 документации).

Заявитель в составе своей заявки не представил план распределения объемов и видов работ и не допущен к дальнейшему участию в закупке по соответствующим основаниям (подпункт «а») пункта 8.3 части 2 документации).

Кроме того, Заявитель не обращался к Заказчику с запросом о разъяснении положений Закупочной документации. При подаче заявки на участие в Закупке не оспаривал положения Закупочной документации.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с её условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

Установлено, что заявитель, приняв участие в оспариваемой закупочной процедуре, оспаривает требования документации о закупке, с положениями которой, подавая свою заявку, заявитель конклюдентно согласился.

В свою очередь 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).

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ФАБУЛА СТРОЙ ГРУПП» (ОГРН: 1137847116406, ИНН: 7814567049) на действия АО «НИКИМТ-Атомстрой» (ОГРН: 5087746235836, ИНН: 7715719854) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 17.11.2021 № ЕО/69878/21, 17.11.2021 № ЕО/70013/21.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.