

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8898/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.06.2022

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 «Промэксперт», ОАО «РЖД»,

рассмотрев жалобу ООО «ПромЭксперт» (далее также — Заявитель) на действия ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию приборов безопасности (извещение № 1417/ЗКТЭ-ТЭ/22) (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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, одна из которых перенаправлена письмом ФАС России от 07.06.2022 № 28/55309/22.

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.

Частью 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.

Согласно доводам жалобы, в Техническом задании Заказчиком установлены неисполнимые сроки выполнения работ.

Как указывает Заявитель, участник закупки, действуя разумно и добросовестно не может гарантировать надлежащее исполнение подобного долгосрочного договора по ценам 2022 года.

Заказчик 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 закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В силу пункта 4 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано, в том числе место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

Комиссией установлено, что Заказчиком 30 мая 2022 в 13:01 по московскому времени в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях размещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (<https://www.rts-tender.ru/>) размещена информация о проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1417/ЗКТЭ-ТЭ/22 на право заключения договора оказания услуг по техническому обслуживанию приборов безопасности (далее – запрос котировок, Закупка).

В соответствии с пунктом 1.2 документации предметом закупки является оказание услуг по техническому обслуживанию приборов безопасности.

Этим же пунктом предусмотрено, что сведения о наименовании закупаемых услуг, их количестве (объеме), ценах за единицу услуги,

начальной (максимальной) цене договора, расходах участника, нормативных документах, согласно которым установлены требования, технических и функциональных характеристиках услуги, требования к их безопасности, качеству, к результатам, иные требования, связанные с определением соответствия оказываемой услуги потребностям заказчика, место, условия и сроки оказания услуг, форма, сроки и порядок оплаты указываются в техническом задании, являющемся приложением № 1.1 к извещению о проведении запроса котировок (далее – Техническое задание).

Пунктом 2 раздела «Технические и функциональные характеристики работы» установлены следующие требования к оказываемым услугам: «Техническое обслуживание приборов безопасности включает в себя:

- внешний осмотр и очистка блоков и датчиков от пыли и грязи;
- проверка состояния уплотнений (в том числе и кабины) и лакокрасочных покрытий;
- устранение обнаруженных недостатков;
- проверка работоспособности ограничителя путем подъема контрольного груза;
- подстройка ограничителя при необходимости;
- проверка функционирования ограничителя: отсутствие повреждений ИЖЦ, сигнальных и единичных индикаторов, элементов коммутации;
- проверка состояния датчиков, соединительных кабелей и разъемов;
- корректировка, при необходимости, хода часов;
- считывание данных с регистратора параметров;
- мелкий ремонт при необходимости....».

Пунктом 4 Технического задания установлен срок оказания услуг, а именно: «С даты подписания договора по 31 октября 2024 г.».

При этом в соответствии с таблицей № 1 «Перечень технических устройств и количество технических обслуживаний» (далее - Таблица № 1), указанной в Техническом задании, сроки выполнения работ разделены на соответствующие этапы (периоды), а именно: на 2022, 2023, 2024 года.

Как пояснил Заказчик, работы, которые необходимо выполнить исходя из Технического задания, носят длительный и сложный характер и у

Заказчика существует необходимость в контроле хода и качества работы путем приемки ее промежуточных результатов, что прямо предусмотрено статьей 715 ГК РФ.

Для согласования промежуточных сроков выделяются конкретные этапы работы (с определением перечня и объема работы по каждому из них, которые в свою очередь указаны в Таблице № 1) и с учетом сроков начала и окончания работы окончания каждого этапа. Сроком завершения последнего этапа работы будет являться конечный срок выполнения всей работы.

На заседании Комиссии Заказчик также пояснил, что утверждения Заявителя о том, что участник закупки не может гарантировать надлежащее исполнение долгосрочного в условиях кризисной ситуации и экономического положения в стране по ценам 2022 года является несостоятельным, поскольку по условиям закупочной документации участник оказывает исключительно обслуживание приборов безопасности.

Заказчик также отметил, что победителю закупки в случае производства ремонта, не требуется закупать за собственные денежные средства соответствующие приборы, а также не требуется осуществлять поставку соответствующих приборов, поскольку по условиям закупочной документации в случае выявления неисправности приборов безопасности Заказчик предоставляет данный прибор.

Таким образом, все расходы связанные с закупкой приборов безопасности их поставка являются исключительно расходами Заказчика, при этом победителю закупки необходимо только обслужить соответствующее приборы в соответствующий период, указанные в Техническом задании, соответственно Заявитель в данном случае никаким образом не зависит от кризисной ситуации и экономического положения в стране.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что Заявителем не представлено доказательств, свидетельствующих об ограничении конкуренции по отношению к участникам закупки установлением данного условия, учитывая при этом, что данное требование предъявляется исключительно к исполнителю по договору и результатам оказываемых услуг (выполненных работ).

Кроме того, следует отметить, что принцип равноправия в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Одной из целей Закона о закупках является удовлетворение потребностей заказчиков в удовлетворении нужд в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств (ч. 1 ст. 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.

Таким образом, поскольку требования, установленные Заказчиком, в равной мере относятся ко всем хозяйствующим субъектам, имеющим намерение принять участие в закупке, не приводят к нарушению антимонопольных запретов, то нарушения положений приведенных норм Закона о закупках отсутствуют.

Вместе с тем, Заявителем в своей жалобе не указано в чем именно выразилось нарушение Заказчиком Закона о закупках и Закона о защите конкуренции.

При этом доводы Заявителя о том, что условия для участия в закупке заведомо невыполнимые для субъектов малого и среднего бизнеса, ограничивают конкуренцию и должны быть пересмотрены в части корректировки календарного плана оказания услуг в сторону его уменьшения и определения объемов на более короткий срок, а именно на 2022, Комиссия расценивает критически, поскольку установленные Заказчиком требования к срокам оказания услуг удовлетворяют потребность Заказчика, таким образом, фактически Заявитель спорит в данном контексте с потребностью Заказчика, что не может быть поддержано Комиссией в связи с тем, что Заказчик вправе по результатам закупочной процедуры получить ту услугу, соответствующую его потребности, на которую он рассчитывал и к которой он сформировал требования в документации.

Одновременно с этим Заявителем не представлены доказательства об ограничении конкуренции и невозможности принять участие в оспариваемом конкурсе, а спорные требования технического задания, в случае их несоблюдения исполнителем на этапе выполнения договора, подлежат разрешению в судебном порядке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и

взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что установленные Заказчиком в документации требования не могут рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным Заказчиком требованиям, также не означает, что действия Заказчика повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

Дополнительно Комиссия отмечает, что антимонопольный орган не наделен соответствующей компетенцией по контролю за порядком формирования начальной (максимальной) цены закупки.

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 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 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, Комиссия приходит к выводу необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПромЭксперт» (ОГРН: 1114401002759, ИНН: 4401125780) на действия ОАО «РЖД» (ОГРН: 1037739877295, ИНН: 7708503727) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 08.06.2022 № НП/30643/22.

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