

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

ООО «ЕТК»

<...>

УПРАВЛЕНИЕ

АО «Пермская пригородная компания»

Федеральной антимонопольной службы <...>

по Пермскому краю

Закупочная комиссия АО «Пермская
пригородная компания»

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

<...>

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

е-mail: to59@fas.gov.ru

Электронная торговая площадка

сайт: www.perm.fas.gov.ru

ООО «РТС-тендер»

<...>

№ _____

Дело № 059/07/3-1361/2021

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

по жалобе ООО «ЕТК» (вх. №

020255)

«13» декабря 2021 г.

г.

Пермь

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1
Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее –
Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>., начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии директора ООО «ЕТК» - <...>, (предъявлен паспорт), представителя ООО «ЕТК» - <...> (по доверенности), без участия представителя АО «Пермская пригородная компания» (надлежащим образом уведомлен),

рассмотрев жалобу ООО «ЕТК» (вх. № 020255) (далее – Заявитель), на действия АО «Пермская пригородная компания», Закупочной комиссии АО «Пермская пригородная компания» (далее – Организатор торгов, Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг автоматизированного учета оплаты проезда с использованием электронных социальных проездных документов и обеспечения оплаты проезда с использованием бесконтактных банковских карт и обеспечения информационного обмена с внешними информационными системами. (извещение № 32110860872, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка),

УСТАНОВИЛА:

06.12.2021 г. в адрес Управления поступила жалоба Заявителя, доводы которой сводятся к тому, что в преамбуле акта приема-передачи оборудования (приложение 4 к Проекту договора) указано наименование исполнителя ООО «Прокарт» и дата договора: январь 2021 г.

Также жалоба Заявителя содержит довод о том, что Заказчиком неверно произведен расчет начальной максимальной цены договора, однако, указанный довод оставлен Комиссией Пермского УФАС России без рассмотрения в силу того, что полномочия Пермского УФАС России в настоящем случае ограничены положениями статьи 18.1 закона о защите конкуренции. Порядок формирования и расчета НМЦД (а не его публикация в Извещении и Документации в соответствии с ч. 9, 10 статьи 4 Закона о закупках) не относятся к компетенции Комиссии Пермского УФАС России.

Заказчик с доводами жалобы не согласен, представил необходимые для рассмотрения документы и отзыв на жалобу, в котором указывает на отсутствие нарушений при организации и проведении закупки.

Изучив документы и материалы, представленные сторонами на рассмотрение жалобы, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 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

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона о закупках, Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки.

В силу 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

В силу ч. 13 ст. 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Таким образом, полномочия антимонопольного органа по принятию мер реагирования в отношении закупок, осуществляемых в рамках Закона о закупках, ограничены.

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 (далее - Положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 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 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.

2 .При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Пермская пригородная компания» (далее – Положение), Конкурсной документацией открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг автоматизированного учета оплаты проезда с использованием электронных социальных проездных документов и обеспечения оплаты проезда с использованием бесконтактных банковских карт и обеспечения информационного обмена с внешними информационными системами. (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте 25.11.2021 г., дата окончания подачи заявок – 03.12.2021 г., дата подведения итогов закупки – 07.12.2021 г.

Согласно Акту приема-передачи оборудования (Приложение 4 к Договору), Общество с ограниченной ответственностью «Прокарт», далее именуемое «Исполнитель», в лице Генерального директора Гвоздева Дениса Валерьевича, действующего на основании Устава, с одной стороны, и Акционерное общество «Пермская пригородная компания», далее именуемое «Заказчик», в лице Генерального директора Канцура Сергея Александровича, действующего на основании Устава, с другой стороны, совместно именуемые «Стороны», подписали настоящий акт приема-передачи оборудования (далее - акт) к договору от «___» января 2021 г. № ____ (далее – Договор).

По мнению Заявителя указание на конкретного исполнителя по договору неправомерно. Данные действия, согласно позиции Заявителя указывают на преждевременный выбор победителя закупки и ограничение прав иных потенциальных участников закупки.

Заказчик в возражениях на доводы жалобы указывает, что ООО «Пермская пригородная компания» допустило техническую ошибку, указав в качестве Исполнителя ООО «Прокарт». Как отмечает Заказчик, в действительности такого указания в акте быть не должно. Причиной такой ошибкой послужило то, что ранее аналогичные услуги Заказчику оказывало именно ООО «Прокарт. Проводимый конкурс не носил формальный характер, допущенная ошибка не свидетельствует о том, что победитель был определен заранее

В силу ч. 28, 29 статьи 3.4 Закона о закупках, а также п. 206, 207 Положения, договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Таким образом, при наличии разногласий в части проекта договора, победителя закупки может устранить данные недостатки после подведения итогов закупки. Указанное положение не является препятствием для подачи заявки на участие в спорной закупке и не предоставляет преимуществ отдельным участникам.

Комиссией Пермского УФАС России также принято во внимание, что жалобы Заявителя поступила в адрес Пермского УФАС России 06.12.2021 г. после окончания срока подачи заявок на участие в процедуре (03.12.2021 г.). Заявителем не была подана заявка на участие в закупке.

В связи с этим, Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что спорные положения документации, которые, по мнению Заявителя, являются

некорректными, 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 участников закупки, которые подали заявки на условиях документации.

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. 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.

В связи с чем, антимонопольный орган, исходя из баланса частных и публичных интересов, указывает, что доводы Заявителя об оспаривании положений Документации после окончания срока подачи заявки признаны Комиссией необоснованными.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЕТК» (вх. № 020255) (далее – Заявитель), на действия АО «Пермская пригородная компания», Закупочной комиссии АО «Пермская пригородная компания» (далее – Организатор торгов, Заказчик) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание услуг автоматизированного учета оплаты проезда с использованием электронных социальных проездных документов и обеспечения оплаты проезда с использованием бесконтактных банковских карт и обеспечения информационного обмена с внешними информационными системами. (извещение № 32110860872, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка) **необоснованной**.

2. Предписание не выдавать.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...> (342) 235-10-36