

Заявителю:

ООО «Сибирский тендер»

Заказчику:

ООО «Концессии
теплоснабжения»

Пе

РЕШЕНИЕ

Волгоград

12 декабря 2022 года

Дело № 034/10/18.1-1397/2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по контролю за соблюдением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

«...» – председателя комиссии, заместителя начальника отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

«...» – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли;

«...» – члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля монополистической деятельности и торговли,

изучив в соответствии со статьёй 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции), частями 10 – 13 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) жалобу ООО «Сибирский тендер» вх. № 3637-ЭП/22 от 05.12.2022 на действия заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку трубной продукции (извещение о проведении закупки № 32211887878 размещено на официальном сайте ЕИС 25.11.2022), при участии в заседании комиссии:

– представителя ООО «Концессии теплоснабжения» «...» по доверенности № «...» от 24.10.2022,

в отсутствие представителя заявителя надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) поступила жалоба вх. № 3637-ЭП/22 от 05.12.2022 ООО «Сибирский тендер» на действия заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку трубной продукции.

Извещение о проведении закупки № 32211887878 размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС) 25.11.2022.

В соответствии с правилами п. 1 ч. 1 ст. 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 Законом 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.

В силу ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий

(бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном данной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о защите конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 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.

Таким образом, заявителями жалобы могут выступать лица, подавшие заявки на участие в торгах. Для случаев нарушения нормативных требований к распространению информации о торгах установлен расширенный круг заявителей, в который включены любые заинтересованные лица, чьи права или законные интересы могут быть нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Жалоба ООО «Сибирский тендер» поступила в антимонопольный орган в пределах срока для обжалования действий заказчика, предусмотренного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба ООО «Сибирский тендер» принята к рассмотрению Волгоградским УФАС России (уведомление от 07.12.2022 исх. № АГ/2859/22).

Исследовав имеющиеся в материалах дела сведения и документы, а также доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, комиссия пришла к следующим выводам относительно обстоятельств дела.

В соответствии с ч. 1, 2 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно ч. 6 ст. 3 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.

Частью 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям (пункт 9).

Согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Описание предмета закупки проводится в соответствии с требованиями части 6.1 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик при осуществлении закупочной деятельности руководствуется Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «Концессии теплоснабжения», утвержденным решением Единственного участника ООО «Концессии теплоснабжения» – ООО «Объединенные коммунальные концессии» (далее – Положение о закупке), а также Документацией о конкурсе в электронной форме на поставку трубной продукции, утвержденной начальником отдела закупок ООО «Концессии теплоснабжения» 25.11.2022 (далее – документация о закупке).

В отношении доводов жалобы заявителя о невозможности участника закупки идентифицировать обозначение «В», указанное в техническом задании, Комиссией установлено, что трубная продукция делится на группы по химическому составу и механическим свойствам, в техническом задании на закупку указана группа «В» — трубы стальные с нормированием механических свойств и химического состава из стали марок по ГОСТ 380, ГОСТ 1050, ГОСТ 4543 и ГОСТ 19281.

В отношении доводов жалобы заявителя о несоответствии сортамента стали 10-20 по ГОСТ 380-2005 «Сталь углеродистая обыкновенного качества», Комиссия отмечает, что согласно изменению № 1 к ГОСТ 380-2005 пункт 4.2 «Допускается изготовление стали всех марок, кроме предназначенной для проката, используемого в судостроении и вагоностроении, без ограничений нижнего предела массовой доли углерода и марганца при условии обеспечения требуемого уровня механических свойств».

Также следует отметить, что в описании предмета закупки предоставляется альтернативный выбор между различными вариантами соответствия поставляемого товара требованиям технического задания. В позиции 2.3 технического задания «Трубы стальные электросварные прямошовные» заказчик устанавливает, что трубы должны быть изготовлены из стали 2сп или 2пс или ст. 10-20 ГОСТ 380-2005. В случае если заявитель не имеет возможности предложить трубы, изготовленные из стали ст. 10-20 ГОСТ 380-2005, закупочной документацией предусмотрена возможность подачи альтернативного предложения с указанием стали 2сп или 2пс.

В отношении доводов жалобы заявителя о несоответствии толщины стенки трубы

Ду57х4,0 ГОСТ 10704-91 Комиссией установлено, что согласно изменению № 3 к ГОСТ 10704-91 «Трубы стальные электросварные прямошовные» от 01.12.2021 трубы наружного диаметра 57 мм производятся с толщиной стенки до 4,5 мм.

Для того, чтобы исключить неоднозначное понимание документации о закупке, а также уточнить отдельные ее пункты, потенциальные участники закупки вправе направить заказчику запросы о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и документации о закупке, в соответствии со статьей 3.2 Закона о закупках и статьей 15 Положения о закупке.

В рамках данной процедуры был направлен запрос о даче разъяснений положений документации № 226613 от 28.11.2022 о возможности поставки товара по договору одной партией, на указанный запрос ООО «Концессии теплоснабжения» был направлен ответ от 28.11.2022 о возможности поставки товара одной партией при условии поставки товара в течение 7 календарных дней с момента заключения договора. Запросов о даче разъяснений положений документации касаясь описания предмета закупки и требований технического задания не поступало.

Заявитель на этапе подачи заявок, в период с «25» ноября 2022 года по «05» декабря 2022 года запросов о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке заказчику не подавал.

Стоит так же отметить, что требования, указанные в техническом задании, предъявляемые к закупаемой продукции применяются в равной степени ко всем участникам закупки, не нарушают прав и законных интересов участников закупки, не обеспечивают победу в торгах конкретному поставщику и включены в документацию о проведении конкурса в интересах заказчика, в целях выявления участника закупки, наиболее полно соответствующего требованиям документации.

До окончания срока подачи заявок, указанного в извещении о проведении конкурса в электронной форме, было подано 5 (пять) заявок, по итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме Закупочная комиссия приняла решение о допуске всех участников. Данный факт свидетельствует о том, что указанные заказчиком требования технического задания не вели к ограничению круга потенциальных поставщиков и не предоставляли преимущество в торгах конкретному участнику.

В связи с чем, доводы заявителя об отсутствии возможности принять решение о возможности участия в закупочной процедуре, являются необоснованными.

Комиссия считает необходимым отметить, что конечной целью проведения конкурентной закупки являются полное и своевременное удовлетворение потребностей Заказчика в определенных товарах, работах или услугах. При этом при формировании требований к предмету Закупки Заказчик обязан руководствоваться принципами, установленными в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Поскольку определяющим фактором при установлении соответствующих требований при описании объекта закупки являются потребности заказчика, заказчик вправе в необходимой степени детализировать объект закупки, определяя такие характеристики закупаемого товара, которые будут иметь существенное значение для последующего использования товара.

При рассмотрении жалобы заявителя не установлено, что установление оспариваемых требований повлекло несоблюдение принципов закупочной деятельности, в том числе привело к ограничению конкуренции.

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).

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

В соответствии с п. 17 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) антимонопольный орган не вправе выходить за пределы доводов жалобы, по собственной инициативе устанавливать иные нарушения в действиях (бездействии) заказчика при рассмотрении жалоб.

С учетом изложенного, Комиссия обращает внимание заявителя на то обстоятельство, что порядок рассмотрения жалоб на процедуры торгов, установленный ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, предполагает состязательность сторон.

Комиссия, рассматривающая жалобу в указанном порядке, не уполномочена подменять собой какую-либо из сторон в аргументировании и доказывании ее позиции.

Иное также нарушило бы баланс прав и законных интересов лиц, участвующих в деле.

Как видно из текста жалобы, заявитель выражает несогласие с отдельными действиями заказчика по установлению критериев допуска к участникам закупки.

В таком случае, применительно к данной ситуации, с учетом положений ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, доказыванию со стороны заявителя подлежат факты нарушения его прав и законных интересов (либо реальная угроза возникновения такого нарушения) вследствие совершения, лицом, действия (бездействия) которого обжалуются, оспариваемых действий (бездействия).

При рассмотрении жалобы установлено, что ООО «Сибирский тендер» не

подавало заявку на участие в закупке и не обращалось за разъяснением документации.

Само по себе несогласие подателя жалобы с действиями заказчика, как указано выше, не может являться достаточным основанием для вывода об обоснованности доводов жалобы применительно к ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в действующей на момент подачи и рассмотрения жалобы редакции.

При таких обстоятельствах, заявителем не представлено обоснования необходимых условий для признания его жалобы обоснованной.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, доводы, указанные подателем жалобы, комиссия Волгоградского УФАС России признаёт необоснованными.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Сибирский тендер» на действия заказчика – ООО «Концессии теплоснабжения» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку трубной продукции (извещение о проведении закупки № 32211887878 размещено на официальном сайте ЕИС 25.11.2022) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Волгоградской области.