

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17437/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.11.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Омега», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «Омега» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку бумаги офисного назначения для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году (реестровый № 32211760893, 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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, конкурсной комиссии или аукционной 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» (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, 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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, нарушение со стороны Заказчика выразилось в несвоевременном опубликовании протокола рассмотрения вторых частей заявок, а также протокола подведения итогов.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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.

Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку бумаги офисного назначения для нужд АО «Мосводоканал» в 2023 году опубликовано на официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) (далее — Извещение) 13.10.2022.

В соответствии с пунктом 8 Извещения дата проведения процедуры рассмотрения первых частей заявок - 01.11.2022.

В соответствии с пунктом 11 Извещения дата проведения процедуры рассмотрения вторых частей заявок - 08.11.2022.

В соответствии с пунктом 16 Извещения датой определения победителя устанавливается — 08.11.2022.

Согласно пункту 27.7. Положения о закупках итоговый протокол аукциона в электронной форме в течение трех дней, следующих за днем подписания такого протокола, размещается Заказчиком в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением.

Как следует из материалов, а также сведений, размещенных в ЕИС, 01.11.2022 осуществлено рассмотрение первых частей заявок на участие в закупке, протокол рассмотрения первых частей заявок от 01.11.2022 № 32211760893-01 размещен в ЕИС 01.11.2022.

08.11.2022 осуществлено рассмотрение вторых частей заявок, протокол рассмотрения вторых частей заявок от 08.11.2022 № 32211760893-03 размещен в ЕИС 09.11.2022.

08.11.2022 подведены итоги Закупки, протокол подведения итогов от 08.11.2022 № 32211760893-04 размещен в ЕИС 10.11.2022.

Комиссия отмечает, что в силу части 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.

Таким образом, действия Заказчика по опубликованию протокола рассмотрения вторых частей заявок и протокола подведения итогов совершены в полном соответствии с требованиями, установленными частью 12 статьи 4 Закона о закупках и пунктом 27.7. Положения о закупках.

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 действующего законодательства Российской Федерации в сфере

закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Ходатайство Заявителя (вх. от 23.11.2022 №78885-ЭП/22) об ознакомлении с материалами дела, в том числе и с заявками участников закупочной процедуры, не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии с письмом ФАС России от 20.04.2022 №ГМ/39356/22, ознакомление с документами и сведениями, представленными на рассмотрение Комиссии в ходе рассмотрения жалобы, положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции не предусмотрено. В соответствии со статьей 66 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации документы, представленные в материалах жалобы, могут быть представлены антимонопольным органом в случае истребования их судом.

При этом Комиссия отмечает, что документы, составляющие охраняемую законом тайну (например, содержащие персональные данные, коммерческую либо банковскую тайну) в связи с установленными, регулирующим законодательством, запретами на представление такой информации третьим лицам, не предоставляются для ознакомления.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об отказе в удовлетворении ходатайства Заявителя об ознакомлении с материалами дела.

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).

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Омега» (ИНН: 7722479339, ОГРН: 1197746564179) на

действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274, ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.11.2022 № НП/59153/22.

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