



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-1347/2024

г. Екатеринбург

27.04.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

* — заместителя руководителя Управления - начальника отдела контроля закупок, председателя Комиссии,

* — специалиста 1 разряда отдела контроля закупок, члена Комиссии,

* — специалиста 1 разряда отдела контроля закупок, члена Комиссии, посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ОАО «РЖД» — *,

— заявителя в лице ООО «РСТ» - *,

— слушателя *,

рассмотрев жалобу ООО «РСТ» (вх. 7879-ЭП/24 от 15.04.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по техническому обслуживанию в объёме ТО-1 и заявочному ремонту экологически чистых туалетных комплексов, туалетов незамкнутого типа электропоездов моторвагонного депо Нижний Тагил (извещение № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24), в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «РСТ» (вх. 7879-ЭП/24 от 15.04.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ОАО «РЖД» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по техническому обслуживанию в объёме ТО-1 и заявочному ремонту экологически чистых туалетных комплексов, туалетов незамкнутого типа электропоездов моторвагонного депо Нижний Тагил (извещение № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель указывает, что заказчиком неправомерно было принято решение об отклонении заявки ООО «РСТ» от участия в процедуре открытого конкурса по причине предоставления в составе заявки недостоверных сведений. Также, заявитель обжалует положения закупочной документации.

Представитель заказчика с доводами жалобы не согласился, просил признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заявителя, заказчика, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 установленных 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, 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 № 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.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

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.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее по тексту – Положение о закупках) утвержденного решением совета директоров ОАО «РЖД» от 28 июня 2018 г. (протокол № 26) и размещенного в единой информационной системе 28.06.2023 г. в редакции № 43.

08.02.2024 г. заказчиком в Единой информационной системе и на сайте оператора электронной площадки размещено извещение № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24/2 и закупочная документация на право заключения договора выполнения работ по техническому обслуживанию в объеме ТО-1 и заявочному ремонту экологически чистых туалетных комплексов, туалетов незамкнутого типа электропоездов моторвагонного депо Нижний Тагил.

Начальная (максимальная) цена договора 75 659 228,02 руб.

05.04.2024 г. заказчиком проведена процедура по рассмотрению заявок участников закупки, по итогам которой был составлен Итоговый протокол № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24/2 от 05.04.2024 г. и подписан всеми присутствующими на заседании членами комиссии. Указанный протокол размещен на официальном сайте оператора электронной площадки 09.04.2024 г.

Согласно указанному протоколу заявка участника закупки с порядковым номером № 3 (ООО «РСТ») была признана несоответствующей требованиям извещения и отклонена на основании:

«На основании пункта 3.9.5 документации о закупке в связи с установлением недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, а именно: в представленных сведениях об опыте выполнения работ, оказания услуг содержится недостоверная информация об отсутствии претензий со стороны контрагента в связи с ненадлежащим исполнением участником обязательств по договорам и сведений об обоснованности и удовлетворении участником требований контрагента по итогам рассмотрения жалоб претензий, исковых заявлений».

Возражая относительно данного решения Заказчика, заявитель в своей жалобе указывает, что отклонение заявки заявителя является неправомерным ввиду того, что по представленным в качестве подтверждения опыта договорам какие-либо претензии в адрес заявителя не направлялись.

Представитель Заказчика выразил мнение о необоснованности довода жалобы и пояснил, что участником закупки с порядковым номером № 3 (ООО «РСТ») в составе заявки были представлены недостоверные сведения.

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках 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

	юридического лица)			отчетный период)	ых работ, оказанных услуг (в руб., без учета НДС с указанием стоимости по каждому акту (накладной)					
<i>Указать область, в которой оценивается наличие опыта, например, выполнение монтажных работ</i>										
					Итого по договору (указывается суммарная стоимость по каждому договору)			<p><i>При отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений указывается: «Не имеется» или «Нет»</i></p> <p><i>При наличии жалоб, претензий, исковых заявлений указывается: «Имеется» или «Да»</i></p> <p><i>Дополнительно указывается информация о направленных претензиях, жалобах, исковых заявлениях: наименование контрагента, направившего документ, с указанием его реквизитов (Номера и даты)</i></p>	<p><i>При наличии жалоб, претензий, исковых заявлений указывается: «Обосновано» / «Не обосновано» / «Частично обосновано» или «Удовлетворено» / «Не удовлетворено» / «Частично удовлетворено».</i></p> <p><i>При отсутствии жалоб, претензий, исковых заявлений по договору столбец не заполняется.</i></p>	

Комиссией установлено, что участником закупки с идентификационным номером № 3 (ООО «РСТ») в составе заявки на участие в закупке в части предоставления сведений об опыте выполнения работ, оказания услуг, поставки товаров указана информация об отсутствии претензий со стороны контрагентов.

При этом, на заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что в рамках одного из представленных в качестве подтверждения наличия опыта договора № 295/ОКЭ-ЦДМВ/23/1/1 велась претензионная работа, в адрес ООО «РСТ» направлялась претензия № ИСХ-290/СКАВ ДМВ от 02.06.2023 г., также представитель заказчика указал, что участнику закупки в составе заявки исходя из содержания столбца 10 установленной Частью II Приложения № 1.3 к Конкурсной документации формы сведений об опыте поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг необходимо представить информацию о наличии претензий, даже при условии того, что указанные претензии урегулированы сторонами.

Согласно п. 3.9.5 ч. 3 Конкурсной документации, в случае установления недостоверности информации, содержащейся в документах, представленных участником в составе заявки, заказчик обязан отстранить такого участника конкурса на любом этапе проведения конкурса.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что решение Заказчика о признании заявки участника закупки с идентификационным номером № 3 (ООО «РСТ») несоответствующей требованиям извещения по основаниям, указанным в Протоколе № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24/2 от 05.04.2024 г. было принято правомерно.

В данных действиях Заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

Следует отметить, что процедура торгов по своей правовой природе является публичной офертой, которая в соответствии с ч. 1 ст. 435 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) представляет собой предложение, которое должно быть достаточно определенным и содержать существенные условия договора, определяемые в том числе закупочной документацией.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении открытого конкурса является публичной офертой в соответствии с ч. 2 ст. 437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в закупочной процедуре рассматривается в качестве акцепта оферты.

Согласно ч. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. При этом акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Ввиду чего, подавая заявку на участие в закупке, ООО «РСТ» согласился со всеми условиями, установленными в закупочной документации.

При этом, подав заявку на участие в данной закупочной процедуре, заявитель фактически акцептовал оферту тем самым конклюдентно принял все условия извещения, объявленные заказчиком, в связи с чем презюмируется, что условия проведения конкурентной процедуры ему ясны и понятны.

Относительно доводов на положения извещения Комиссия поясняет следующее.

Разрешая данные доводы жалобы, касающийся обжалования положений извещения, Комиссия поясняет, что по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

При этом в соответствии с 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 установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным ч. 10 ст. 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены противоправными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

При этом необходимо учитывать, что согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в извещении о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Таким образом, жалоба на положения документации (извещения) о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

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 по тексту - 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 соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте оператора электронной площадке (ООО «РТС-тендер») дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме (извещение № 36/ОКЭ-ЦДМВ/24/2) – 28.02.2024 07:00 (МСК).

Вместе с тем, жалоба ООО «РСТ» на положения закупочной документации направлена 15.04.2024 г. в 14:19, т.е. после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Оспариваемые положения извещения подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 28.02.2024 07:00 (МСК).

В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупки, которые подали заявки в соответствии с условиями документации (извещения).

Согласно ст. 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

На основании изложенного, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения указанных доводов по существу.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «РСТ» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ОАО «РЖД» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ОАО «РЖД», оператору электронной торговой площадки предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*