



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 066/01/18.1-1995/2023

г. Екатеринбург

09.06.2023г.

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

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 10-00 при участии представителей:

— заказчика в лице ФГУП «РТРС», — *

— заявителя в лице ООО «СибСтройСервис», — *

рассмотрев жалобу ООО «СибСтройСервис» (вх. № 12021-ЭП/23 от 02.06.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ФГУП «РТРС» Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее по тексту — Закон о закупках) при проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по обследованию и оценке технического состояния антенно-мачтовых сооружений (мачты, башни) нормального уровня ответственности, расположенных на объектах филиала РТРС «Свердловский ОРТПЦ» (16 шт.) (извещение № 32312405998) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила ООО «СибСтройСервис» (вх. № 12021-ЭП/23 от 02.06.2023г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ФГУП «РТРС» Закона о закупках при проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по обследованию и оценке технического состояния антенно-мачтовых сооружений (мачты, башни) нормального уровня ответственности, расположенных на объектах филиала РТРС «Свердловский ОРТПЦ» (16 шт.) (извещение № 32312405998), соответствующая требованиям ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает неправомерное, по его мнению, отклонения заявки общества от участия в процедуре закупки по причине ее несоответствия требованиям закупочной документации, предъявляемым к составу, содержанию и оформлению. Также оспаривает положения закупочной документации как несоответствующие требованиям Закона о закупках.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, 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 по тексту — 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 п. 3.1 ч. 1 ст. 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 по тексту — Положение о закупках).

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 ч.ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное приказом РТРС № 112 от 18.07.2022г. (с учетом изменений от 31.03.2023г. № 42) и размещенное на сайте в единой информационной системе в сфере закупок в версии № 56 от 04.04.2023г.

22.05.2023г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении процедуры запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312405998 и закупочная документация на выполнение работ по обследованию и оценке технического состояния антенно-мачтовых сооружений (мачты, башни) нормального уровня ответственности, расположенных на объектах филиала РТРС «Свердловский ОРТПЦ» (16 шт.).

Начальная (максимальная) цена договора 1 943 745, 76 руб.

01.06.2023г. заказчиком была проведена процедура рассмотрения первых частей заявок, по итогам которой составлен Протокол № 2751662 от 01.06.2023г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 01.06.2023г.

Согласно Протоколу № 2751662 от 01.06.2023г. заявка ООО «СибСтройСервис» с идентификационным номером № 2 была признана несоответствующей требованиям документации о закупке и отклонена от участия в закупочной процедуре по следующим основаниям:

«Несоответствие заявки по составу, содержанию и оформлению. Отсутствует Техническое предложение Участника и сведения об условиях исполнения договора в соответствии с формой 5.1.1».

Не соглашаясь с принятым заказчиком решением, заявитель в своей жалобе указал, что заявка общества была подана в полном соответствии с требованиями закупочной документации, включая техническое предложение и сведения об условиях исполнения договора (предложение о сроках выполнения работ) согласно техническому заданию.

Возражая относительно данного довода жалобы, представитель заказчика пояснил, что заявитель произвольно была изменена форма 5.1.1 раздела V «Формы документов» закупочной документации в части отсутствия полного наименования способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя). Кроме того, техническое предложение участника не содержало указания о составе работ, технологии производства работ, а также иной информации, предусмотренной техническим заданием: заявителем жалобы был перекопирован только перечень работ, содержащийся в общих положениях технического задания.

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 (ч. 6 ст. 3 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 1 ст. 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных ст. 3.4 Закона о закупках.

Согласно ч. 19.5 ст. 3.4 Закона о закупках заявка на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме состоит из двух частей и предложения участника закупки о цене договора (единицы товара, работы, услуги). Первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 10 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). Вторая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1 - 9, 11 и 12 части 19.1, а также частью 19.2 настоящей статьи в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к участникам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев). При этом предусмотренные настоящей частью информация и документы должны содержаться в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, запросе предложений в электронной форме в случае установления обязанности их представления в соответствии с частью 19.1 настоящей статьи.

На основании п. 10 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

10) предложение участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении предмета такой закупки.

Протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка (пп. «б» п. 3 ч. 13 ст. 3.2 Закона о закупках).

В документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления следующих информации и документов:

10) предложение участника закупки в отношении предмета такой закупки (пп. 10 п. 4.4.2 Положения о закупках).

Комиссия по осуществлению закупок рассматривает заявки на участие в запросе предложений в электронной форме и участников закупки, подавших такие заявки, на соответствие требованиям, установленным документацией запроса предложений в электронной форме (п. 5.5.4.1 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что наименованием объекта закупки является *«выполнение работ по обследованию и оценке технического состояния антенно-мачтовых сооружений (мачты, башни) нормального уровня ответственности, расположенных на объектах филиала РТРС «Свердловский ОРТПЦ» (16 шт.)»* (структурированная форма извещения).

В соответствии с п. 3.2.2 закупочной документации первая часть данной заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные подпунктом «к» пункта 3.2.3 настоящей Документации (предложение участника в отношении предмета закупки), а также подпунктом «н» пункта 3.2.3 настоящей Документации в отношении критериев и порядка оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, применяемых к предлагаемым участниками такой закупки работам, к условиям исполнения договора (в случае установления в документации о конкурентной закупке этих критериев).

Первая часть заявки на участие в запросе предложений оформляется по форме п. 5.1.1 раздела V «Формы документов».

Техническое предложение Участника должно содержать информацию о технических и качественных характеристиках работ и иные предложения об условиях исполнения договора (в строгом соответствии с перечнем и объемом работ, указанном в Техническом Задании настоящей Документации) без приложения Локальных сметных расчетов по выполнению работ предмета запроса предложений. При нарушении требований к Техническому предложению Комиссия имеет право отклонить заявку на участие в запросе предложений.

Разделом V документации о закупке утверждена форма 5.1.1 «Первая часть заявки», которая включает условие о том, что участник закупки дает согласие на участие в запросе предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, прикладывая к данной части заявки техническое предложение и сведения об условиях исполнения договора (предложение о сроках выполнения работ).

Изучив состав первой части заявки заявителя жалобы, Комиссией было установлено отсутствие указания на полное наименование способа определения поставщика (подрядчика, исполнителя) как это предусмотрено формой 5.1.1. раздела V «Формы документов» (отсутствовало указание на то, что закупка проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства).

Кроме того, техническое предложение и сведения об условиях исполнения договора были составлены не в соответствии с формой 5.1.1. раздела V «Формы документов» (отсутствовала информация о составе выполняемых работ, технологии производства работ, в соответствии с которыми будет производиться обследование и оценка технического состояния антенно-мачтовых сооружений (мачты, башни) нормального уровня ответственности, о содержании выдаваемой документации).

Таким образом, в связи с тем, что первая часть заявки была оформлена не по форме 5.1.1 раздела V «Формы документов», техническое предложение было составлено не в строгом соответствии с перечнем и объемом работ, указанном в техническом задании документации о закупке), в действиях заказчика, отклонившего заявку участника закупки, нарушений не установлено.

Из второго довода жалобы следует оспаривание заявителем положений закупочной документации в части указания условия о признании участника победителем закупки в случае, когда заявка наиболее полно соответствует требованиям документации, поскольку считает требование «наиболее полно» оценочным и субъективным.

Представитель заказчика в своих письменных пояснениях указал, что данный пункт положения документации составлен в полном соответствии с требованиями Закона о закупках.

Комиссией установлено, что в соответствии с п. 1.2.4 закупочной документации победителем запроса предложений признается участник запроса предложений, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации, наиболее полно соответствует требованиям документации и содержит лучшие условия выполнения работ.

Вместе с тем, Комиссия поясняет, что по правилам ст. 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.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

При этом, в силу 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, порядок 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 неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках.

Также 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 документации 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 о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Комиссия также отмечает, что заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее — ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в закупке.

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 и оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в части обжалования положений закупочной документации.

Комиссия также отмечает, что оспариваемые заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 01.06.2023г.

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.

Согласно статье 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.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование заявителем положений документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником закупки положений документации

после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, заявитель не может обжаловать указанные действия заказчика при проведении закупки, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы заявителя в части оспаривания положений документации.

Дополнительно Комиссия отмечает, что ч. 22 ст. 3.2 Закона о закупках содержит понятие запроса предложений, под которым понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, **наиболее полно** соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Комиссия, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «СибСтройСервис» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ФГУП «РТРС» нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ФГУП «РТРС», 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.

*