

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5769/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.05.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ПАО «Россети Московский регион» <...>, <...>, представителя ПАО «МГТС» <...>,

рассмотрев жалобу ПАО МГТС (далее - Заявитель) на действия ПАО «Россети Московский регион» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на определение исполнителя на оказание услуг предоставления выделенного доступа в Интернет и защиты от DDoS атак для нужд ПАО «Россети Московский регион» (реестровый № 32413436214, 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 Московское 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 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 18.07.2011 № 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; 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 при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает правомерность отклонения заявки, соответствующей требованиям документации.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Информация о проведении Закупки размещена 27.03.2024 в единой информационной системе в сфере закупок (адрес в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru), а также на официальном сайте электронной торговой площадки АО «РАД».

Дата начала срока подачи заявок — 27.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок — 08.04.2024 11:00.

Дата подведения итогов — 15.05.2024.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 8 640 000,00 руб.

Согласно протоколу от 17.04.2024 № РМР/1802 заявка Заявителя (номер заявки 1) не допущена к дальнейшему участию в Закупке по следующему основанию: «- подп. 1 п.2.11.2.6. Документации о закупке (в составе Заявки отсутствует сводная таблица стоимости услуг (подп.3 п.4.2.1. Документации о закупке) (на основании отрицательного заключения заместителя генерального директора по цифровой трансформации ПАО «Россети Московский регион» <...>)).

Заявитель с отклонением своей заявки не согласился, указав, что заявка отклонена неправомерно, поскольку заявка полностью соответствовала требованиям документации.

По мнению Заявителя, исходя из содержания требования подпункта 3 пункта 4.2.1 документации следует, что предоставление сводной таблицы стоимости работ, услуг по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в документации с приложением соответствующего расчета необходимо, если в Техническом задании документации (далее – ТЗ) установлено данное требование. При этом вышеуказанное требование в ТЗ не установлено.

Как указывает Заявитель, в соответствии с инструкцией по заполнению сводной таблицы стоимости работ, услуг требуется указать наименование выполняемых работ, услуг и общую стоимость выполнения работ, услуг. Вместе с тем наименование оказываемых услуг, а также их общая стоимость указана в письме о подаче оферты от 05.04.2024 № б/н, в связи с чем Заказчику представляется возможным однозначно определить общую стоимость услуг для подготовки необходимых приложений к договору с минимальными изменениями.

Кроме того, предметом закупки является оказание услуг предоставления выделенного доступа в «Интернет» и защиты от DDoS атак, что подразумевает указание общей стоимости услуг в период действия контракта, в отличие, от строительно-монтажных работ, при проведении которых возможно выделение видов и объемов работ (например, прокладка кабеля 100 м, демонтаж кабеля 100 м).

Таким образом, по мнению Заявителя, отсутствие указанного документа в составе заявки не может свидетельствовать о её несоответствии требованиям документации и препятствовать заключению договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 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.

В силу части 10 статьи 3.2 Закона о закупках заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

Относительно отклонения заявки ввиду отсутствия сводной таблицы стоимости работ, услуг Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 4.2.1 документации в составе заявки Участник должен предоставить следующие обязательные документы, отсутствие которых влечет отклонение заявки Участника по основаниям, указанным в пункте 2.11.2.6. документации, сводную таблицу стоимости работ, услуг по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации с приложением соответствующего расчета, указанного в Приложении №1 «Техническое задание» к настоящей Документации (в случае если данное требование о предоставлении расчета указано в Приложении №1 «Техническое задание»). Данные документы должны соответствовать стоимости заявки участника, указанной в оферте, с применением тендерного снижения относительно НМЦ.

Таким образом, Заказчиком однозначно установлена необходимость предоставить в составе заявки сводную таблицу стоимости работ, услуг по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации о закупке. В пункте 4.2.1 документации однозначно указано, что к сводной таблице стоимости необходимо приложить расчет в случае, если данное требование о предоставлении расчета указано в Приложении №1 «Техническое задание», в иных

случаях предоставление расчета не требуется.

Комиссия отмечает, что в Документации установлена инструкция по заполнению сводной таблицы стоимости работ, услуг, которая включает в себя следующие требования:

«Данные инструкции не следует воспроизводить в документах, подготовленных Участником.

Участник закупки приводит номер и дату письма о подаче оферты, приложением к которому является данное коммерческое предложение.

Участник закупки, являющийся юридическим лицом, должен указать свое полное наименование (с указанием организационно-правовой формы) и адрес местонахождения. Участник закупки, являющийся физическим лицом, в том числе индивидуальным предпринимателем, указывает полностью фамилию, имя, отчество, паспортные данные, адрес прописки (индивидуальный предприниматель – адрес регистрации). Участник закупки указывает дату, на которую он рассчитывал Сводную таблицу стоимости работ, услуг.

В Сводной таблице стоимости работ, услуг приводятся соответственно наименование выполняемых работ и услуг, общая стоимость выполнения работ, услуг. Также могут быть приведены примечания и комментарии.

В случае выявления арифметических ошибок при подсчете общих сумм в Заявке Заказчик (Организатор) закупки оставляет за собой право с письменного согласия Участника пересчитать общую сумму.

Сводная таблица стоимости работ, услуг будет служить основой для подготовки Приложения к Договору. В этой связи в целях снижения общих затрат сил и времени Заказчика и Участника закупки на подготовку Договора данную Сводную таблицу стоимости работ, услуг следует подготовить так, чтобы ее можно было с минимальными изменениями включить в Договор в виде сметы.

В объем затрат на строительство и техническую реконструкцию включаются: цена строительных материалов и конструкций, необходимого оборудования жизнеобеспечения, водоснабжения, канализации и т.д, запасных частей, расходных материалов и проверочных устройств для эксплуатации в течение гарантийного срока, все расходы и риски, связанные с транспортировкой строительных материалов и конструкций к месту производства работ, погрузочно-разгрузочными работами, упаковкой, страхованием и прочими расходами, связанными с доставкой и хранением оборудования, строительных материалов и конструкций, строительно-монтажные работы, выполнение в полном объеме всех своих обязательств, предусмотренных в Договоре (Затраты указываются в соответствии с предметом закупки и требованиями Технического задания).

Участник к Сводной таблице стоимости работ, услуг должен приложить файл Сводной таблицы стоимости работ, услуг, выполненный в формате MS Excel

Поля, отмеченные «*», обязательны к заполнению. В случае наличия незаполненных обязательных полей заявка участника подлежит отклонению.

Не допускается менять формат указанной формы. В случае внесения изменений в

форму, заявка участника подлежит отклонению».

Таким образом, согласно инструкции по заполнению формы «Сводная таблица стоимости», Сводная таблица стоимости работ, услуг будет служить основой для подготовки Приложения к Договору.

Учитывая вышеизложенные положения документации, Комиссия отмечает, что требования Документации к составу заявки, в том числе в части предоставления сводной таблицы стоимости работ, услуг по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в документации, являются обязательными к соблюдению при подаче заявки всеми участниками обжалуемой процедуры.

Комиссия, установила, что в составе заявки Заявителя отсутствовала сводная таблица стоимости работ, услуг, что также не отрицалось Заявителем.

Как пояснил на заседании Комиссии Заявитель, в подпункте 3 пункта 4.2.1 документации установлено требование о предоставлении сводной таблицы стоимости работ, услуг, с приложением соответствующего расчета, указанного в Приложении №1 «Техническое задание» к Документации (в случае если данное требование о предоставлении расчета указано в Приложении № 1 «Техническое задание»).

Как указал на заседании Комиссии Заявитель, вышеизложенное требование Заказчика допускает неоднозначное толкование пункта документации, а именно:

а) если в Техническом задании не установлено требование о предоставлении расчета, то не требуется предоставление сводной таблицы с приложением расчета;

б) если в Техническом задании не установлено требование о предоставлении расчета, то не требуется предоставление расчета.

Таким образом, поскольку в Приложении №1 «Техническое задание» не указано требование о предоставлении участником расчета стоимости, Заявитель полагал, что не требуется предоставление сводной таблицы стоимости работ, услуг.

По мнению Заявителя, поскольку документация не содержала однозначного требования к предоставлению сводной таблицы стоимости работ, услуг, отклонение заявки на данном основании неправомерно.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в документации установлено однозначное требование о предоставлении участниками в составе заявки сводной таблицы стоимости работ, услуг по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации.

Следует отметить, что сводная таблица стоимости работ, услуг и расчет стоимости представляют собой два разных документа.

При этом, согласно документации, предоставление сводной таблицы стоимости работ, услуг является обязательным требованием к участникам при подаче заявки, в то время как расчет стоимости необходимо представить только в случае, если данное требование о предоставлении расчета указано в Приложении № 1 «Техническое задание».

С учетом вышеизложенных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу, что в данном случае заявка Заявителя не соответствовала требованиям Закупочной документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя в данной части.

В свою очередь Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений по вопросу предоставления значений данного показателя в адрес Заказчика не обращался.

Кроме того, Комиссией установлено, что на участие в Закупке подано 4 заявок, из которых отклонено только 2 заявки, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что фактически заявка Заявителя не соответствует требованиям документации, а равно у Заказчика имелись правовые основания для отклонения заявки Заявителя.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) Заявитель, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проведения конкурентной процедуры, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких требований.

В этой связи у Комиссии также отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Закупочной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке и с условиями которой Заявитель согласился при подаче заявки на участие в процедуре.

Вместе с тем, 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, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

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 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, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ПАО «МГТС» (ИНН: 7710016640, ОГРН: 1027739285265) на действия ПАО «Россети Московский регион» (ОГРН: 1057746555811, ИНН: 5036065113) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 02.05.2024 № НП/17353/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.