

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6638/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.05.2024 г. Москва

рассмотрев жалобу ООО «ПромТехСервис» (далее — Заявитель) на действия ПАО «МГТС» (далее — Заказчик) при проведении публичной состязательной закупки в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по ремонту систем вентиляции и кондиционирования воздуха (реестровый № 32413419461, 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

В своей жалобе Заявитель выражает несогласие с отклонением своей заявки от участия в Закупке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в процедуре 32413419461 от 06.05.2024 заявка Заявителя отклонена от участия в Закупке по следующим основаниям:

«п. 6.8 Положения о закупке для нужд МГТС — Участник подает свою заявку на участие в соответствии с формами, приложенными к Документации о закупке. Видоизменять данные формы запрещено».

По мнению Заявителя, его заявка полностью соответствовала требованиям Закупочной документации.

Пунктом 1 раздела 1 Закупочной документации установлены требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в Закупке.

Для участия в закупке Участник представляет на ЭТП заполненные, подписанные уполномоченным лицом Участника с печатью Участника в формате pdf документы, составляющие Заявку на участие.

Согласно пункту 3 раздела 1 Закупочной документации коммерческое предложение должно быть оформлено по приложенной к закупочной документации форме, все строки и столбцы должны быть заполнены. Коммерческое предложение обязательно должно быть представлено в двух видах: скан-копия с подписью и печатью, а также в формате Excel.

В случае, если коммерческое предложение Участника оформлено не в соответствии с условиями и формой настоящей документации о закупке Заявка такого участника будет отклонена.

Закупочной документацией установлена следующая форма коммерческого предложения:

№п/п	Параметры	*Общая стоимость работ в рублях без НДС	Договорной коэффициент к стоимости работ по ТСН-2001	Договорной коэффициент к сметам на проект, составленным по МРР-4.8.2-18 от базовой сметной стоимости	Значение ЦП в рублях без НДС
------	-----------	---	--	--	------------------------------

1.1	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (СМР)	10 000 000		X	
1.2	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (ПИР)	1 000 000	X		

Также Документацией приведен пример заполнения формы коммерческого предложения:

№п/п	Параметры	*Общая стоимость работ в рублях без НДС	Договорной коэффициент к стоимости работ по ТСН-2001	Договорной коэффициент к сметам на проект, составленным по МРР-4.8.2-18 от базовой сметной стоимости	Значение ЦП в рублях без НДС
1.1	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (СМР)	10 000 000	0,99	X	99000000,00
1.2	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (ПИР)	1 000 000	X	0,99	990000,00

Согласно установленной форме коммерческого предложения договор заключается на сумму равную начальной (максимальной) цене Лота.

Пунктом 3 Закупочной документации установлено, что начальная (максимальная) цена договора (лота) составляет 11 000 000,00 рублей без учета НДС.

Из них:

- работы по ремонту и модернизации систем вентиляции и кондиционирования воздуха (ПИР) ориентировочно 1 000 000 руб. без учета НДС;
- работы по ремонту и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (СМР) 10 000 000 руб. без учета НДС.

Договор с победителем будет заключен на сумму начальной (максимальной) цены лота.

Заявителем представлено следующее коммерческое предложение:

№п/п	Параметры	*Общая стоимость работ в рублях без НДС	Договорной коэффициент к стоимости работ по ТСН-2001	Договорной коэффициент к сметам на проект, составленным по МРР-4.8.2-18 от базовой сметной стоимости	Значение ЦП в рублях без НДС
1.1	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (СМР)	9 000 000	0,97	X	8 730 000,00
1.2	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (ПИР)	2 000 000	X	0,96	1 920 000,00

Заявитель пояснил, что при заполнении формы коммерческого предложения он руководствовался тем, что в пункте 3 Документации установлено, что цена за работы ПИР составляет ориентировочно 1 000 000,00 рублей.

По мнению Заявителя, пункт 3 Документации предусматривает, что цена за работы ПИР является изменяемой, в связи с чем, им предложена своя цена за указанные виды работ.

Также Заявитель отмечает, что изменение цен за выполняемые работы не приводит к нарушению прав Заказчика, так как договор по результатам Закупки будет заключаться по начальной (максимальной) цене лота — 11 000 000,00 рублей.

Кроме того Заявитель указывает, что из представленной в составе Закупочной документации формы заполнения коммерческого предложения не следует, что столбец «Общая стоимость работ в рублях без НДС» является неизменяемым.

Как пояснил Заявитель, им был сделан расчет затрат по закупочной процедуре.

Для расчета бюджета ПИР, Заявитель составил смету в МРР-4.8.2-18 на 110 объектов, стадия проектирования РД (Рабочая документация), с разработкой трех разделов проектирования: Вентиляция и кондиционирование, Электроснабжение, Автоматизация (Отключение при пожаре).

Цена проектирования составила 18 181,82 руб. вместо предполагаемой Заказчиком 9 090,00 руб.

Заявитель указывает, что помимо проектных работ, Закупочная документация подразумевает предпроектное обследование (фотоотчет совместно с актом выполненных работ. Фотоотчет должен, в том числе, содержать изображения ремонтируемого участка до и после выполнения работ с одной точки съемки. Информация предоставляется на CD-диске). Данная работа никак не учитывается

в объеме работ ПИР и СМР.

Исходя из изложенного Заявитель полагает, что указанная в форме коммерческого предложения стоимость работ ПИР и СМР является корректной.

Также Заявитель пояснил, что 27.04.2024 года Заказчик посредством функционала электронной площадки (<http://com.roseltorg.ru>) направил в его адрес разъяснения в которых указал о необходимости предоставить корректную форму коммерческого предложения в срок до 02.05.2024 года.

В ответ на указанный запрос Заявителем было направлено измененное коммерческое предложение:

№п/п	Параметры	*Общая стоимость работ в рублях без НДС	Договорной коэффициент к стоимости работ по ТСН-2001	Договорной коэффициент к сметам на проект, составленным по МРР-4.8.2-18 от базовой сметной стоимости	Значение ЦП в рублях без НДС
1.1	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (СМР)	10 000 000	0,97	X	9 700 000,00
1.2	Ремонт и модернизация систем вентиляции и кондиционирования воздуха (ПИР)	1 000 000	X	0,95	950 000,00

При этом, факт направления повторного ценового предложения не учитывался при рассмотрении заявки Заявителя.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии 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.

Согласно части 6 статьи 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 в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

При проведении закупочных процедур Заказчик руководствуется требованиями о закупке для нужд Публичного акционерного общества «Московская городская телефонная сеть» (ПАО МГТС), утвержденного советом Директоров ПАО «МГТС» (протокол от 17.04.2023 № 522) (далее — Положение).

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок от 22.03.2024.

Дата начала срока подачи заявок: 22.03.2024.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 05.04.2024 14:00.

Согласно пункту 2 Документации предметом Закупки является ремонт систем вентиляции и кондиционирования воздуха.

Ориентировочное количество – объекты ПАО МГТС (57 объектов) и арендуемые помещения (53 объекта). Соответственно – 87 объектов в Москве и 23 объекта в Московской области.

Пункт 2 Документации содержит примечание, что количество единиц к закупке является ориентировочным и может меняться по решению заказчика в большую или меньшую сторону.

Также пунктом 5 Документации установлено, что срок выполнения Работ по конкретному Заказу – не более 60 (шестидесяти) рабочих дней с даты подписания соответствующего Заказа.

Также пунктом 3 Закупочной документации установлено, что договор с победителем будет заключен на сумму начальной (максимальной) цены лота, которая составляет 11 000 000,00 рублей без учета НДС.

В соответствии с пунктом 1 приложения № 2 к Закупочной документации

Техническое задание стоимость работ: определяется сметами, дефектными ведомостями, прилагаемыми к Заказу на выполнение работ.

Согласно пункту 1.2 проекта договора для выполнения конкретных видов работы Стороны заключают Заказ, форма которого утверждена в Приложении 1 к настоящему Договору и является его неотъемлемой частью.

Таким образом, по результатам Закупки с победителем закупки будет заключен рамочный договор.

В соответствии с пунктом 1 статьи 429.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Учитывая, что по результатам Закупки заключается рамочный договор Заказчиком в форме коммерческого предложения установлены неизменяемые цены на виды выполняемых работ, а также указано, что договор заключается на сумму равную начальной (максимальной) цене Лота.

Также Комиссия отмечает, что форма коммерческого предложения содержит однозначное толкование, что столбец «Общая стоимость работ в рублях без НДС» не подлежит изменению.

Так, в коммерческом предложении участником необходимо указать договорной коэффициент к стоимости работ по ТСН-2001 и договорной коэффициент к сметам на проект, составленным по МРР-4.8.2-18 от базовой сметной стоимости, а также значение ЦП в рублях без НДС.

Таким образом, Заявителем неправомерно изменены значения в столбце «Общая стоимость работ в рублях без НДС».

Учитывая изложенное Комиссия приходит к выводу, что Заявитель в нарушение требований документации изменил форму коммерческого предложения.

Также Комиссия отмечает, что ни Закупочной документацией, ни Положением не предусмотрено, что Заказчик имеет право направлять в адрес участников запросы с целью получения дополнительных документов, а также предоставлять участникам возможность изменения поданной заявки.

Данные действия Заказчика повлекут нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции, в связи с чем Заказчик не имел правовых оснований учитывать повторное коммерческое предложение Заявителя при рассмотрении заявок.

Также Комиссия отмечает, 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 Гражданского кодекса Российской Федерации

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.

В письме ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 указано, что жалоба на положения документации о закупке может быть направлена любым лицом в антимонопольный орган до окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения Закона о закупках со стороны Заказчика, так как при отклонении заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, требования которой применялись в равной степени ко всем участникам Закупки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание, что на участие в Закупке подано 2 заявки, при этом, по обжалуемым основаниям была отклонена только заявка Заявителя, что свидетельствует о том, что документация участникам ясна, не содержала в себе двоякого толкования и не вводила в заблуждение.

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по отклонению заявки в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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.

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).

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 жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПромТехСервис» (ИНН: 7714923776, ОГРН: 5137746205746) на действия ПАО «МГТС» (ИНН: 7710016640, ОГРН: 1027739285265) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.05.2024 № НП/19717/24.

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