

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14846/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.10.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СТЕРЕОЛЮДИ», ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России;

в отсутствие представителей ООО «РТС-Тендер», уведомленных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.09.2022 № НП/50398/22;

рассмотрев жалобу ООО «СТЕРЕОЛЮДИ» (далее - Заявитель) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг, выполнение работ по техническому обслуживанию, текущему и плановому ремонту, аварийно-техническому обслуживанию имеющегося у заказчика лифтового оборудования, с заменой запасных частей (при необходимости) (реестровый № 32211637590, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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, перенаправленная письмом ФАС России от 27.09.22 № 28/89169/22.

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, 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.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком принято неправомерное решение о признании победителя Закупки (Заявитель) уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребованные 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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Лечебно-реабилитационный центр» Министерства здравоохранения Российской Федерации (в ред. от 15.04.2022 № 14) (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 22.08.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211637590 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на оказание услуг, выполнение работ по техническому обслуживанию, текущему и плановому ремонту, аварийно-техническому обслуживанию имеющегося у заказчика лифтового оборудования, с заменой запасных частей (при необходимости).

Относительно оспариваемой Закупки в Единой информационной системе (далее - ЕИС) установлено следующее.

Дата и время начала подачи заявок: 23.08.2022 00:00 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок: 31.08.2022 13:00 (МСК).

Дата рассмотрения первых частей заявок: 01.09.2022.

Дата начала срока подачи ценовых предложений: 05.09.2022.

Время начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика): 12:00.

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика): 05.09.2022 12:10.

Дата проведения сопоставления ценовых предложений: 05.09.2022.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 06.09.2022.

Дата подведения итогов: 06.09.2022 (МСК).

Начальная (максимальная) цена договора: 17 131 659,00 руб.

05.07.2022 Заявитель подал заявку для участия в Закупке.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства и подведения итогов № 190/2-22-А от 06.09.2022 победителем аукциона признан участник с номером заявки 8 (далее — Заявитель). В пункте 15 данного протокола указано, что участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора. Договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о проведении процедуры закупки (в соответствии с пунктом 1.8.6.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Федерального Государственного Автономного Учреждения «Национальный медицинский исследовательский центр «Лечебно-реабилитационный центр» Министерства здравоохранения Российской Федерации).

На заседании Комиссии Заказчик отметил, что 12.09.2022 в 09:22 по московскому времени, им был размещен на электронной площадке проект договора для подписания победителем.

В соответствии с пунктом 23 закупочной документации договор может быть заключен не ранее чем через десять календарных дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения вторых частей и

подведения итогов аукциона и не позднее чем через двадцать календарных дней с даты подписания указанного протокола.

Конкретные (максимальные для подписания с обеих сторон) дата и время подписания договора будут указаны на ЭП в момент размещения Заказчиком проект договора на площадке. Обращаем Ваше внимание, что срок подписания договора один и для Заказчика, и для Поставщика, и перенести его на другую дату невозможно.

Начало срока подписания договора - начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало. (Статья 191 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (Статья 193 Гражданского кодекса Российской Федерации).

То есть, в рассматриваемом случае, срок не позднее 26.09.2022 до 16.00 по московскому времени.

Заявитель в своей жалобе отмечает, что в представленном проекте договора в пункте 2.1 установлено, что цена договора составляет 5 996 080,00 рублей, в том числе:

- стоимость запасных частей на сумму не более 3 500 000,00 (три миллиона пятьсот тысяч) рублей;
- стоимость работ по их установке на сумму не более 3 500 000,00 (три миллиона пятьсот тысяч) рублей.

Заявитель не согласился с данной редакцией договора и направил в адрес Заказчика протокол разногласий с указанием на замечания, подлежащие внесению в договор.

То есть, исходя из содержания существенных условий документации на проведение аукциона, Заявитель указывает, что цена договора в части стоимости запасных частей, стоимости работ по их установке подлежит изменению пропорционально снижению начальной (максимальной) цены договора, то есть цена договора составляет 5 996 080,00 рублей, в том числе:

- стоимость запасных частей на сумму не более 1 225 000,00 (один миллион двести двадцать пять тысяч) рублей;
- стоимость работ по их установке на сумму не более 1 225 000,00 (один миллион двести двадцать пять тысяч) рублей.

Также Заявитель отметил, что в соответствии с разъяснениями, указанными в Письме Минфина России от 30.07.2020 № 24-01-08/66822 - в случае если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт. В случае если контрактом предусмотрена поставка нескольких позиций товара, то итоговая стоимость каждой позиции может быть пересчитана заказчиком пропорционально коэффициенту снижения от цены позиции товара, рассчитанной при определении начальной (максимальной) цены контракта, при условии, что такая цена позиции товара была указана в документации о закупке. Полученная итоговая стоимость позиций товара, этапов выполнения контракта и общая итоговая цена контракта вносятся в проект контракта, направляемого победителю определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В свою очередь, Заказчик указал, что им был обработан протокол разногласий 16.09.2022 в 17.22, где Заказчик отклонил предлагаемые изменения и указал, что вышеуказанное письмо Минфина России от 30.07.2020 № 24-01-08/66822 имеет отсылочные нормы к Федеральному закону от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

При этом Заказчик также пояснил, что является автономным учреждением, в связи с чем на него не распространяется действие Закона о контрактной системе, а оспариваемая Закупка опубликована в рамках Закона о закупках.

Таким образом, 26.09.2022 года на 16.00 по московскому времени Заявитель не подписал договор в регламентированный срок на электронной площадке.

В соответствии с пунктом 2.15.5 закупочной документации в случае, если победитель аукциона в срок, предусмотренный в информационной карте, не представил заказчику подписанный ЭЦП договор, победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

Комиссией Заказчика 27.09.2022 всеми членами были приняты следующие решения:

- 1) Признать ООО «СТЕРЕОЛЮДИ» уклонившимся от заключения договора, в соответствии с Законом 223-ФЗ, пп. 1 п. 1.11.5. ч. 1.11 раздела 1 Положения о закупке.
- 2) В соответствии с пунктом 2.15.6. документации о закупке заключить договор с участником закупки, предложившим такую же, как победитель, цену договора или предложение о цене договора, которого содержит лучшие условия по цене договора, следующие после предложенных победителем закупки условий, или заявке на участие, в закупке которого присвоен следующий порядковый номер - участник с номером заявки 14 - ООО «ЛИФТ СЕРВИС» – по цене договора 6 081 738,30 рублей..

В свою очередь, Комиссия отмечает, что пунктом 8 информационной карты закупочной документации установлено следующее.

<p>Сведения о начальной (максимальной) цене договора, либо формула цены, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора</p>	<p>Цена договора включает в себя все издержки Исполнителя, связанные с исполнением договора, а также налоги, сборы, пошлины и иные обязательные платежи, которые были выплачены или подлежат выплате, доставка специалистов и расходных материалов; стоимость обслуживания и ремонта (в том числе устранение недостатков, выявленных в ходе освидетельствования лифтов), стоимость аварийно-технического обслуживания. Расходы на приобретение фактически поставленных запасных частей (необходимых для проведения ТО лифтового оборудования), расходных принадлежностей, расходных материалов. Стоимость разборки и сборки оборудования, другие расходы, которые потребуются при выполнении обязательств в соответствии с условиями предмета договора.</p> <p>Стоимость договора предусматривает (при необходимости):</p> <ul style="list-style-type: none"> - стоимость запасных частей, подлежащих замене - на сумму не более 3 500 000,00 (трех миллионов пятьсот тысяч) рублей; - работы по замене таких запасных частей - на сумму, не превышающую 3 500 000,00 (трех миллионов пятьсот тысяч) рублей;
--	--

При этом, сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота), а также сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки:

№№	наименование	Количество единиц	ед. изм	предло-	предло-	предло-	цена за ед-цу, руб. (с учетом округления)*	коэффициент вариации цены	началь-
				жение 1, руб	жение 2, руб	жение 3, руб			ная (максимальная) цена, руб*
	Техническое обслуживание лифтов.								
1	Сроки оказания услуг по техническому обслуживанию: с 01.10.2022 в течении 24-х календарных месяцев.	1	Усл.ед.	8 580 000,00	9 300 000,00	9 792 800,00	9 224 267,00	6.61	9 224 267,00
3	стоимость запасных частей, подлежащих замене**	1	Усл.ед.	3 500 000,00	3 500 000,00	3 500 000,00	3 500 000,00	0,00	3 500 000,00
4	работы по замене таких запасных частей***	1	Усл.ед.	3 500 000,00	3 500 000,00	3 500 000,00	3 500 000,00	0,00	3 500 000,00
5	Выполнение работ по устранению недостатков, выявленных в ходе освидетельствования лифтов****	1	Усл.ед.	907 392,00	907 392,00	907 392,00	907 392,00	0,00	907 392,00
	ИТОГО, общая стоимость предложения, руб.								17 131 659,00

* с учетом округления;

** бюджет, выделенный заказчиком на запасные части (неменяемое число);

*** бюджет, выделенный заказчиком на работы по замене таких запасных частей (неменяемое число);

**** сметный расчет (во вложении).

Комиссия отмечает, что в таблице о сведениях о начальной (максимальной) цене договора установлено какие именно значения являются неменяемыми.

Комиссия также считает необходимым отметить, что Заявитель на этапе подачи заявки мог воспользоваться правом на запрос разъяснений положений закупочной документации при наличии каких-либо вопросов или замечаний.

Относительно довода Заявителя, что в техническом задании отсутствует прямая связь между ценой запасных частей в структуре цены договора и реальной потребности Заказчика в период исполнения договора, Комиссия указывает, что в пункте 32 Обзора судебной практики Верховного суда Российской Федерации № 3, утвержденного Президиумом Верховного суда Российской Федерации 10.11.2021 указано, что Законом о закупках заказчиком предоставлено право сформировать свою систему закупок в зависимости от особенностей осуществления деятельности, установив при необходимости дополнительные требования к участникам закупки, направленные в первую очередь на выявление в результате закупочных процедур лица, исполнение контракта которым в наибольшей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

При этом уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

В свою очередь, Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В настоящем случае, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках при признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

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, 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).

При этом Заявитель был обязан соблюдать сроки заключения договора, установленные в документации для участника, признанного победителем Закупки. В противном случае, Заявитель принял на себя риски по признанию его уклонившимся от заключения договора.

При таких обстоятельствах, у Заказчика имелись правовые основания для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, резюмируя изложенное, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным при рассмотрении вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТЕРЕОЛЮДИ» (ИНН: 7727828015; ОГРН: 1147746182011) на действия ФГАУ «НМИЦ ЛРЦ» Минздрава России (ИНН: 7733574898; ОГРН: 1067746916632) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.09.2022 № НП/50398/22.

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