

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-2987/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2023 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 «Фэлкон
Групп», АО «РЖДстрой»;

в отсутствие представителей АО «ТЭК-Торг», уведомленных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 16.03.2023 № НП/11488/23;

рассмотрев жалобу ООО «Фэлкон Групп» (далее - Заявитель) на действия АО
«РЖДстрой» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной
форме № 4521/ЗКТЭ-АО «РЖДстрой»/2023 на право заключения договора на
оказание транспортно-экспедиционных услуг для СМТ «Стройиндустрия» филиал
АО «РЖДстрой» (реестровый № 32312123665, 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.

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.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает итоги оспариваемой Закупки в части определения победителя.

В соответствии с пунктом 1.3 протокола заседания комиссии по осуществлению закупок Акционерного общества «РЖДстрой» от 28.02.2023 № 4521 Заказчиком было принято решение признать победителем запроса котировок в электронной форме № 4521/ЗКТЭ-АО «РЖДстрой»/2023 на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг для СМТ «Стройиндустрия» филиал АО «РЖДстрой» следующего участника:

- Участник № 4 ООО «ЛАЙНШОТ» (ИНН: 5036170929) (далее - Победитель) со стоимостью цены за единицу:

- 2 003 249,99 без учета НДС;

- 2 403 899,99 с учетом НДС включает расходы, на перевозку, страхование и т.п., уплату таможенных пошлин, налогов (кроме НДС), и других обязательных платежей.

Цена договора:

45 833 333,33 рублей без учета НДС;

55 000 000,00 рублей с учетом НДС.

В соответствии с пунктом 3.17.3 закупочной документации техническое предложение должно включать цену за единицу (если указание цены за единицу предусмотрено извещением и приложениями к нему) и общую цену предложения.

При этом согласно пункту 7 закупочной документации цена за единицу каждого наименования товаров, работ, услуг без учета НДС подлежит снижению от начальной пропорционально снижению начальной (максимальной) цены договора (цены лота) без учета НДС, полученному по итогам проведения запроса котировок (коэффициент тендерного снижения).

В случае если участником в отношении различных позиций технического задания предлагаются к поставке одинаковые товары (товары одной марки, модели, с одинаковыми характеристиками), цена за единицу каждого наименования таких товаров определяется исходя из минимальной единичной расценки соответствующей позиции технического задания, сниженной на коэффициент тендерного снижения.

В своей жалобе Заявитель указывает, что при расчете снижения на 14,99% (одинаковый процент снижения по всем позициям) у Победителя получается стоимость за единицу 2 003 309,43 руб. без учета НДС / 2 403 971,33 руб. с учетом НДС, при расчете снижения на 15,00% (одинаковый процент снижения по всем позициям) получается стоимость за единицу 2 003 073,77 руб. без учета НДС / 2 403 688,55 руб. с учетом НДС.

Таким образом, Заявитель отмечает, что Победитель предложил не одинаковый процент снижения.

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 АО «РЖДстрой», утвержденного решением Совета директоров АО «РЖДстрой» Протокол № 408 от 26.08.2022 (далее – Положение о закупке).

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.

В силу части 6 статьи 3 Закона о закупках 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.

Комиссией установлено, что 15.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312123665 о проведении запроса котировок в электронной форме № 4521/ЗКТЭ-АО «РЖДстрой»/2023 на право заключения договора на оказание транспортно-экспедиционных услуг для СМТ «Стройиндустрия» филиал АО «РЖДстрой».

В соответствии с частью 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Как было ранее отмечено, согласно пункту 3.17.3 закупочной документации техническое предложение должно включать цену за единицу (если указание цены за единицу предусмотрено извещением и приложениями к нему) и общую цену предложения.

На заседании Комиссии Заказчик также пояснил, что в разъяснении от 20.02.2023 отмечается, что цена за единицу по каждой позиции указывается пропорционально коэффициенту тендерного снижения.

Комиссия проанализировала технические предложения Заявителя и Победителя, а также результаты их оценки и установила, что Заявителем представлено техническое предложение с тендерным снижением 0,850099997, Победителем — 0,8500747795614.

Таким образом, пропорциональный коэффициент тендерного снижения Заявителя на 0,0000252174386 больше, чем у Победителя оспариваемой Закупки.

Соответственно, довод Заявителя о представлении Победителем не одинакового процента снижения не находит своего подтверждения.

При этом довод Заявителя об использовании процента снижения цены, округленного до сотых (два знака после запятой) не находит своего подтверждения, поскольку положениями закупочной документации такое условие не установлено.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в признании ООО «ЛАЙНШОТ» победителем оспариваемой Закупки совершены в полном соответствии с положениями закупочной документации.

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. 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.

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).

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.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фэлкон Групп» (ИНН: 7806582533; ОГРН: 1217800021603) на действия АО «РЖДстрой» (ИНН: 7708587205; ОГРН: 1067746082546) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 06.03.2023 № НП/9702/23, от 16.03.2023 № НП/11488/23.

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