

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16716/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.12.2023

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 «НИИ КМ» <.....>, АО «ММП имени В.В. Чернышева» <.....>,

рассмотрев жалобу ООО «НИИ КМ» (далее — Заявитель) на действия АО «ММП имени В.В. Чернышева» (далее — Заказчик) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по поставке газов для сварки и пайки, химических веществ и газов (реестровый № 230178400238) (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, перенаправленная письмом ФАС России от 28.11.2023 № 28/100280/23.

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 выражает несогласие с результатами проведения переторжки, а именно: закупочная комиссия неправомерно присвоила заявке Заявителя второе место в ранжировании, чем нарушила права и законные интересы Заявителя.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее, 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 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.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Законом о закупках и Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. № 2) (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.

Информация о закупке размещена на официальном сайте электронной площадки (<https://www.astgoz.ru>).

В соответствии с пунктом 10 Информационной карты начальная (максимальная) суммарная стоимость величин единиц товара: 55 248 (Пятьдесят пять тысяч двести сорок восемь) рублей 66 копеек, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства, при этом максимальное значение цены договора составляет 6 600 000 (Шесть миллионов шестьсот тысяч) рублей 00 копеек, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

Участник процедуры закупки должен предложить одинаковый размер (процент) снижения в отношении всех стоимостных величин единиц продукции.

Частичное предложение продукции не допускается.

В электронной форме на ЭТП указывается цена заявки, равная суммарной стоимости величин единиц продукции, предлагаемой участником.

При заключении договора цена каждой единицы продукции для включения в договор будет определена путем применения к начальной максимальной цене каждой единицы продукции, указанных в приложении № 4 к информационной карте, единого размера (процента) снижения, который будет рассчитан по формуле: (Начальная (максимальная) суммарная величина цен единиц продукции – Суммарная величина цен единиц продукции, указанная в заявке участника процедуры закупки) / Начальная (максимальная) суммарная величина цен единиц продукции)) * 100%.

Пунктом 29 Информационной карты установлено, что единственным критерием оценки заявок является «Цена договора или цена за единицу продукции».

Порядок оценки и сопоставления заявок по указанному критерию приведен в приложении №2 к информационной карте.

В соответствии с пунктом 4.14.1 Закупочной документации оценка и сопоставление заявок осуществляются на основании единственного критерия оценки – «цена договора или цена за единицу продукции» в порядке, установленном приложением №2 к информационной карте. Применение иного порядка и/или критериев оценки, кроме предусмотренных в извещении, не допускается. В случае проведения переторжки подведение итогов закупки осуществляются после проведения процедуры переторжки.

Согласно пункту 12.9.1 Положения о закупке в рамках оценки и сопоставления заявок (оценочной стадии) ЗК осуществляет выявление среди участников закупки, прошедших отборочную стадию, победителя закупки на основании установленных в извещении, документации о закупке с учетом положений подраздела 10.13 Положения и рекомендаций по оценке (Приложение 6) критериев и порядка оценки заявок. В ходе оценки и сопоставления заявок ЗК осуществляет ранжирование заявок по степени предпочтительности представленных предложений, присваивая участникам закупки места, начиная с первого.

В соответствии с пунктом 12.9.2 Положения о закупке заявке, которая соответствует требованиям извещения, документации о закупке и набрала наибольшее итоговое значение присваивается первый номер. В случае, если нескольким заявкам был присвоен одинаковый итоговый рейтинг, победителем закупки признается участник закупки, предложивший наименьшую цену договора (цену за единицу продукции). В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые условия исполнения договора, а именно – несколько заявок имеют одинаковый итоговый рейтинг и одинаковую цену договора (цену за единицу продукции) победителем закупки признается участник закупки, заявка которого была подана ранее. Присвоение последующих номеров осуществляется ЗК по мере уменьшения степени предпочтительности представленных участниками закупки предложений.

Пунктом 4.14.7 Закупочной документации установлено, что в случае если несколько участников представили заявки с одинаковыми ценами, более высокий номер (место в ранжировке) присваивается участнику закупки, заявка которого поступила раньше.

В силу пункта 19.26.4 Положения о закупке в течение срока действия настоящего подраздела проведение переторжки, проводимой по п. 8.5.3 Положения, не является обязательным и осуществляется при условии принятия соответствующего решения ЗК (если возможность проведения переторжки была предусмотрена в извещении, документации о закупке).

В соответствии с пунктом 19.19.5 Положения о закупке в случае проведения переторжки предоставление приоритета при осуществлении оценки и сопоставления заявок осуществляется в отношении окончательных предложений участников закупки.

Пунктом 28 Информационной карты установлено, что по инициативе (решению ЗК) переторжка может быть проведена:

- в случае, указанном в п. 4.13.2

- в случае, указанном п. 4.13.3

В соответствии с пунктом 4.13.2 Закупочной документации ЗК вправе принять решение о проведении переторжки при выполнении в совокупности следующих условий:

(1) по результатам рассмотрения заявок до дальнейшего участия в процедуре закупки допущено не менее 2 (двух) участников закупки;

(2) отклонение средней цены заявок участников закупки от размера НМЦ,

установленной в извещении и п. 10 информационной карты, составляет менее 15% (пятнадцати процентов) от данной НМЦ;

(3) возможность проведения переторжки предусмотрена п. 28 Информационной карты.

В случае, когда цена заявки участника не может быть ниже размеров тарифов, ценовых ставок (в том числе ставки величины страховой премии), определяемых требованиями законодательства, процедура переторжки не проводится.

Разделом 8.5 Положения о закупке установлен следующий порядок проведения переторжки:

п. 8.5.1 Переторжка представляет собой процедуру, целью проведения которой является предоставление участникам закупки возможности добровольного повышения предпочтительности своих ранее поданных заявок путем снижения первоначальной цены заявки, при условии сохранения всех остальных предложений, изложенных в их заявке, без изменений. Переторжка не может быть применена заказчиком I группы в закупках, участниками которых являются только субъекты МСП, проводимых в соответствии с п. 12.12 Положения.

п. 8.5.3 Переторжка проводится после рассмотрения заявок непосредственно перед их оценкой и сопоставлением при выполнении в совокупности следующих условий:

по результатам рассмотрения заявок до дальнейшего участия в процедуре закупки допущено не менее 2 (двух) участников закупки;

отклонение средней цены заявок участников закупки от размера НМЦ, установленной в извещении, документации о закупке, составляет менее 15% (пятнадцати процентов) от данной НМЦ.

п. 8.5.6 Решение о проведении переторжки, принимаемое ЗК на основании п. 8.5.3, 8.5.4 Положения, фиксируется в протоколе рассмотрения заявок.

п. 8.5.7 Дата проведения переторжки устанавливается не ранее чем через 1 (один) рабочий день после официального размещения протокола с решением о проведении переторжки.

п. 8.5.8 В переторжке имеют право участвовать все участники закупки, чьи заявки (как основные, так и альтернативные) не были отклонены по итогам рассмотрения заявок.

п. 8.5.9 Участник вправе не участвовать в переторжке, тогда его заявка остается действующей с ценой заявки, указанной в составе заявки на участие в закупке.

Согласно протоколу от 09.11.2023 № ПРТ-165.1-ЗЗК-2023000000941-1 на участие в Закупке подано 3 заявки:

№ п/п	Идентификационный номер участника процедуры закупки	Цена единицы продукции, руб.	Дата и время регистрации заявки
1	102447	51 281 25 61110	01.10.2023 10:17:57

1.	52007	51 381,25 (с НДС)	31.10.2023 12:17:57
2.	68386	49 723,79 (с НДС)	31.10.2023 15:24:15
3.	73891	49 723,79 (с НДС)	31.10.2023 16:40:36

В соответствии с указанным протоколом ранжирование участников закупки осуществлено закупочной комиссией в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 4.14 извещения. С учетом единственного критерия оценки - «Цена единицы продукции» следующим образом:

№ п/п	Идентификационный номер участника процедуры закупки	Цена единицы продукции, руб.	Дата и время регистрации заявки
1.	68386	49 723,79 (с НДС)	31.10.2023 15:24:15
2.	73891	49 723,79 (с НДС)	31.10.2023 16:40:36
3.	32667	51 381,25 (с НДС)	31.10.2023 12:17:57

Таким образом, в данном случае при ранжировании заявок участников Заказчиком были применены положения пункта 4.14 Закупочной документации.

Учитывая, что заявка Заявителя (порядковый № 68386) и заявка участника с порядковым № 73891 содержат одинаковую цену договора (цену за единицу продукции) Заявителю в соответствии с пунктом 14.14.7 Закупочной документации присвоен более высокий рейтинг в ранжировке, поскольку его заявка поступила раньше заявки участника № 73891.

В соответствии с протоколом от 09.11.2023 № ПРТ-165.1-33К-2023000000941-1 закупочной комиссией принято решение провести в соответствии с пунктом 4.13 Закупочной документации переторжку — 14.11.2023 в 10:00.

Согласно протоколу от 21.11.2023 № ПРТ-165.1-33К-2023000000941-2 по результатам проведения переторжки получены обновленные цены единицы продукции заявок следующих участников закупки:

№ п/п	Идентификационный номер участника процедуры закупки	Первоначальная цена единицы продукции, руб.	Обновленная цена единицы продукции, руб.
2.	68386	49 723,79	47 513,11
3.	73891	49 723,79	47 513,11

Закупочная комиссия принята решение утвердить окончательные цены единицы продукции заявок, поданных на участие в закупке, с учетом результатов переторжки:

№ п/п	Идентификационный номер участника процедуры закупки	Окончательная цена единицы продукции, руб.	Дата и время подачи ценового предложения	Примечание
1.	32667	51 381, 25 (с НДС)	31.10.2023 12:17:57	Участник не подавал обновленную цену единицы продукции
2.	68386	47 513, 11 (с НДС)	14.11.2023 13:59:44	Участник подавал обновленную цену единицы продукции
3.	73891	47 513, 11 (с НДС)	14.11.2023 13:59:33	Участник подавал обновленную цену единицы продукции

Закупочная комиссия принята решение ранжировать заявки участников закупки, допущенных к участию в закупке, по мере увеличения цены единицы продукции заявок:

№ п/п	Идентификационный номер участника процедуры закупки	Цена единицы продукции, руб.	Дата и время регистрации заявки
1.	73891	47 513, 11 (с НДС)	14.11.2023 13:59:33
2.	68386	47 513, 11 (с НДС)	14.11.2023 13:59:44
3.	32667	51 381, 25 (с НДС)	31.10.2023 12:17:57

Заявитель в жалобе ссылается на то, что, исходя из пункта 8.5.1 Положения, в рамках переторжки снижается цена заявки, но время подачи ранее поданной заявки (комплекта документов) остается неизменным, поскольку заявки участниками повторно не подаются.

Таким образом, по мнению Заявителя, при проведении процедуры переторжки ранжирование заявок участников должно проводиться в соответствии с порядком, установленным пунктом 12.9.2 Положения о закупке на основании того, что первоначально заявка Заявителя была подана раньше заявки победителя (порядковый № 73891).

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Пунктом 9 Информационной карты установлено, что настоящая закупка проводится в соответствии с правилами и регламентом, а также с использованием функционала закрытой электронной площадки ООО «АСТ-ГОЗ» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: www.astgoz.ru.

В соответствии с пунктом 3.3.1 к участию в закрытой закупке допускаются:

(1) поставщики, определенные и приглашенные организатором закупки в порядке, установленном Положением о закупке, с учетом требований ПП 1663 и регламента ЗЭТП из числа лиц, аккредитованных на ЗЭТП;

или

(2) все аккредитованные на ЗЭТП поставщики в случае направления соответствующего приглашения в соответствии с регламентом ЗЭТП и с учетом требований ПП 1663.

В соответствии с пунктом 4.13.7 Закупочной документации организатор закупки приглашает к участию в процедуре переторжки всех допущенных участников закупки с помощью функционала ЗЭТП. Переторжка проводится однократно в режиме реального времени на ЗЭТП. В период с момента начала переторжки на ЗЭТП участник закупки, желающий повысить предпочтительность своей заявки, должен до установленного срока представить посредством функционала ЗЭТП обновленную цену заявки, подписанную ЭП уполномоченного лица участника закупки. Порядок снижения цены заявки определяется регламентом ЗЭТП, на которой проводится закупка, при этом участник закупки вправе снизить текущее минимальное предложение о цене договора (цене лота), на величину не менее 0,5% (половина процента) от текущего минимального предложения о цене договора (цене лота). Снижение цены заявки может осуществляться неограниченное количество раз до момента окончания переторжки. С момента начала проведения переторжки и до ее окончания на ЗЭТП в режиме реального времени для всех участников закупки обеспечивается доступность сведений обо всех поступивших предложениях о цене договора (цене лота) и времени их поступления (без указания наименований или номеров участников, их подавших), а также сведения об оставшемся времени до окончания переторжки. Участник закупки заявляет предложение о новой цене заявки независимо от цен, предлагаемых другими участниками закупки, и не имеет обязанности предложить цену заявки ниже других участников закупки. Продолжительность переторжки устанавливается организатором закупки и не может быть менее 3 часов и более 6 часов.

При этом в соответствии с пунктом 3.4.5 Закупочной документации до подачи заявки участник процедуры закупки обязан ознакомиться с извещением и регламентом ЗЭТП, в том числе самостоятельно обеспечить соответствие автоматизированного рабочего места пользователя требованиям оператора ЗЭТП.

Таким образом, Закупочной документацией установлено требование о соблюдении участниками при участии в закупке, в том числе регламента ЭТП.

Разделом 12 Регламента ЭТП проведение переторжки является дополнительным этапом торгов.

Так, в соответствии с пунктом 12.1.1 Регламента ЭТП этап торгов (переторжка) предоставляет участникам возможность улучшения ранее поданного предложения о цене договора путем принятия участия в торговой сессии.

В силу пункта 12.1.6 Регламента ЭТП проведение этапа торгов (переторжка) осуществляется в соответствии с п.9.15. – 9.40. настоящего Регламента с учетом следующих особенностей:

– при формировании дополнительного этапа торгов заказчик (организатор процедуры) вправе указать любые значения границы «Шага торгов», в пределах которых у участников будет возможность улучшать предложение о цене договора, а также продолжительность проведения такого этапа в интервале от 10 до 360 минут;

– автоматическое продление дополнительного этапа торгов на следующие 10 минут осуществляется только при наличии улучшающего предложения о цене договора, поступившего менее чем за 10 минут до окончания времени проведения основного этапа, при условии, что заказчиком не отменена возможность продления торгов по завершении основного этапа;

– участник вправе подавать предложение о цене договора меньшее, чем предложение, которое подано таким участником ранее.

Согласно пункту 9.21 Регламента ЭТП при подаче предложения о цене договора у представителя участника должна быть возможность выполнить следующие действия:

– просмотреть актуальную информацию о ходе торгов;

– ввести новое предложение о цене договора с соблюдением требований законодательства Российской Федерации и настоящего Регламента;

– подписать ЭП и отправить предложение о цене договора.

В соответствии с пунктом 9.28 Регламента ЭТП в случае, если участник подал предложение о цене договора, равное цене, предложенной другим участником, лучшим признается предложение, поступившее ранее других предложений о цене договора.

Таким образом, учитывая положения Регламента ЭТП при подаче ценовых предложений при проведении процедуры переторжки лучшим признается ценовое предложение, которое поступило ранее других ценовых предложений.

Комиссия отмечает, что проведение процедуры переторжки является отдельным дополнительным этапом проведения торгов, порядок проведения которого установлен Регламентом ЭТП, а также разделом 8.5 Положения о закупке, разделом 4.13 Закупочной документации.

Довод Заявителя о том, что в рамках проведения процедуры переторжки время подачи ранее поданной заявки (комплекта документов) остается неизменным, поскольку заявки участниками повторно не подаются, основан на неверном толковании Положения о закупках и Закупочной документации.

По смыслу пункта 8.5.1 Положения о закупках, на который ссылается Заявитель, при проведении процедуры переторжки меняется только цена договора, предложенная участником, остальные предложения изложенные в заявке остаются неизменными.

Соответственно, учитывая, что ценовое предложение, являющееся частью первоначальной заявки участника при проведении процедуры переторжки меняется, пункт 12.9.2 Положения о закупке и пункт 4.14.7 Закупочной документации

не могут быть применены.

При этом прямого указания в Закупочной документации о том, что Заказчик при проведении переторжки должен производить ранжирование заявок исходя из времени подачи первоначальной заявки участника, не установлено.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3.3.6 Приложения № 6 к Положению о закупке по результатам проведения переторжки оценка заявок по критерию «Цена договора или цена за единицу продукции» проводится в отношении окончательных предложений участников закупки.

При проведении процедуры переторжки участниками закупки подаются обновленные ценовые предложения, которые фиксируются Оператором ЭТП по времени их подачи.

В данном случае победителем признан участник (порядковый № 73891) который на этапе проведения процедуры переторжки подал предложение о цене договора раньше Заявителя.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушений со стороны Заказчика при определении победителя, поскольку Заказчик оценивал заявки участников на основании требований Закупочной документации, а также Положения о закупке.

Комиссия отмечает, что 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 доводов жалобы.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «НИИ КМ»<.....> на действия АО «ММП имени В.В. Чернышева» <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.11.2023 № НП/50935/23.

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