

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8397/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.06.2023 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 «Термо Лайф», ГКУ «ДТЗ», ГУП «Московский Метрополитен», ООО «РОСТКОМ-ЦЕНТР»,

рассмотрев жалобу ООО «Термо Лайф» (далее — Заявитель) на действия ГКУ «ДТЗ» и ГУП «Московский Метрополитен» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку технологических полимерных материалов (реестровый № 32312344778, 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 20.06.2023 № 28/48445/23.

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 комиссией Заказчика неправомерно был определен победитель, поскольку Заказчиком к учету были приняты ценовые предложения, сделанные участником процедуры «вне шага» аукциона.

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

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 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Согласно разделу I документации при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется в том числе Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» (далее – Положение).

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 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.

Согласно пункту 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Как следует из материалов дела, 28.04.2023 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку технологических полимерных материалов.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений в процедуре от 12.05.2023 участниками № 1070018, № 1070248 поданы следующие ценовые предложения:

№	Наименование участника	Дата и время регистрации заявки (МСК)	Ценовое предложение вне шага с НДС	Ценовое предложение вне шага без НДС	Ценовое предложение с НДС	Ценовое предложение без НДС	Ставка НДС,%	Дата и время подачи ценовых предложений (МСК)
1070018	Участник №1070018	05.05.2023 14:11:10	<b>9 500 000.00</b>	7 916 666.67	10 657 086.36	8 880 905.30	20%	12.05.2023 12:13:15
1070248	Участник №1070248	05.05.2023 18:35:57	<b>9 980 000.00</b>	8 316 666.67	10 543 713.08	8 786 427.57	20%	12.05.2023 12:21:41

Согласно протоколу подведения итогов от 15.06.2023 № 32312344778-06 по результатам подведения итогов Единой комиссией принято решение заключить договор с участником с идентификационным номером 1070018 (далее — Победитель), предложившим цену договора 9 500 000,00 (Девять миллионов пятьсот тысяч) рубля 00 копеек.

Заявитель занял второе место с ценовым предложением 9 980 000,00 руб. с НДС (8 316 666,67 руб. без НДС).

При этом, как указывает Заявитель, в ходе подачи ценовых предложений, прошедшей 12.05.2023 в 12:21:41 Заявителем было подано ценовое предложение в размере 10 543 713,08 рублей, которое было на 56 686,64 рублей меньше текущего (на тот момент) минимального предложения о цене договора, то есть, Заявителем было подано ценовое предложение в пределах шага аукциона.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется в порядке со статьями 3.2 - 3.4 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей.

Частью 7 статьи 3.4 Закона о закупках предусмотрено, что аукцион в электронной форме включает в себя порядок подачи его участниками предложений о цене договора с учетом следующих требований:

- 1) «шаг аукциона» составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены договора;
- 2) снижение текущего минимального предложения о цене договора осуществляется на величину в пределах «шага аукциона»;
- 3) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, равное ранее поданному этим участником предложению о цене договора или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю;
- 4) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона»;
- 5) участник аукциона в электронной форме не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, в случае, если оно подано этим участником аукциона в электронной форме.

Таким образом, Законом о закупках определен порядок подачи ценовых предложений при участии в аукционе в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом, положениями Закона о закупках не предусмотрен запрет подачи ценового предложения вне рамок «шага аукциона».

В силу пункта 4 раздела II Документации о закупке способом закупки избран «Аукцион в электронной форме».

Так, согласно пункту 6 раздела II Документации о закупке шаг аукциона установлен в размере «от 0,5 процента до 5 процентов начальной (максимальной) цены договора/максимального значения цены договора».

Согласно пункту 11 раздела II Документации о закупке размер начальной (максимальной) цене договора/максимальном значении цены договора (включая НДС) составил 11 337 326,04 рублей.

Порядок проведения аукциона в электронной форме установлен разделом 26 Положения:

26.4. При проведении аукциона в электронной форме его участники подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона».

26.5. При проведении аукциона в электронной форме любой его участник также вправе подать предложение о цене договора независимо от «шага аукциона» при условии соблюдения требований, предусмотренных пунктом 26.6 настоящего Положения.

26.6. При проведении аукциона в электронной форме его участники подают предложения о цене договора с учетом следующих требований:

- 1) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене договора, равное ранее поданному этим участником предложению о цене договора или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю;
- 2) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона»;
- 3) участник такого аукциона не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора в случае, если оно подано таким участником аукциона в электронной форме.

В соответствии с пунктом 1 раздела 27.5 Положения победителем аукциона в электронной форме признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, наименьшую сумму цен единиц товара, работы, услуги и заявка на участие, в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным аукционной документацией.

Таким образом, в Положении о закупке и в Документации о Закупке предусмотрен порядок подачи ценового предложения в пределах «шага аукциона» и «вне шага аукциона», а также порядок признания участника аукциона победителем.

Регламентом процесса осуществления закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства АО «ЕЭТП» (далее - Регламент) п. 17.10-17.13 также предусмотрена возможность подачи предложений «вне шага аукциона».

Согласно пункту 17.10 Регламента Участник аукциона имеет возможность подачи ценового предложения вне предела «шага аукциона» (далее – «вне шага аукциона»), при условии соблюдения следующих требований:

– не вправе подавать предложение о цене договора «вне шага аукциона» равное ранее поданному этим Участником аукциона предложению о цене договора в пределах «шага аукциона» или большее чем оно, а также предложение о цене договора, равное нулю; – не вправе подавать предложение о цене договора «вне шага аукциона», равное ранее поданному этим Участником аукциона предложению о цене договора «вне шага аукциона» или большее, чем оно;

– не вправе подавать предложение о цене договора «вне шага аукциона», которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона».

17.11 Ценовое предложение, поданное «вне шага аукциона», не продлевает время ожидания поступления ценовых предложений.

17.12 В течение времени ожидания поступления ценовых предложений Участник аукциона может подать одно предложение о цене договора «вне шага аукциона» и одно предложение о цене договора в пределах «шага аукциона».

Также в соответствии с пунктом 17.22 Регламента протокол сопоставления ценовых предложений размещается АС Оператора в ЕИС, открытой и закрытой части АС Оператора в течение 1 (одного) часа с момента окончания аукциона и содержит результаты сопоставления ценовых предложений и информацию о ценовых предложениях без указания наименований Участников аукциона.

Комиссия отмечает, что согласно части 27 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями части 14 статьи 3.2 настоящего Федерального закона и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

В соответствии с частью 14 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

в) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Таким образом, победитель определяется Заказчиком самостоятельно на основании извещения, документации о закупке, положении о закупках и нормах действующего законодательства.

Между тем, Комиссия считает необходимым отметить, что, несмотря на отсутствие в законодательстве запрета на подачу ценового предложения вне «шага аукциона», на Заказчика возложена обязанность по определению победителя исходя из ценовых предложений, поданных в пределах «шага аукциона».

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Из толкования положений Закона о закупках следует, что правовая природа аукциона заключается в конкуренции между участниками процедуры путем снижения предлагаемой цены относительно начальной (максимальной) цены, а также относительно ценовых предложений других участников в размере «шага аукциона», соответственно, лучшим предложением должно быть признано наименьшее предложение, сделанное в пределах «шага аукциона».

Таким образом, учитывая, что Законом о закупках установлена специальная норма, прямо определяющая, что при проведении аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства снижение текущего минимального предложения о цене договора осуществляется на величину в пределах «шага аукциона», ценовое предложение Победителя, сделанное вне «шага аукциона» не может являться лучшим (наименьшим) предложением, поскольку не отвечает требованиям статьи 3.4 Закона о закупках.

Таким образом, законом прямо предусмотрены условия, при которых участник признается победителем аукциона.

**При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1, части 6 статьи 3 статьи 3 закона о закупках.**

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы обоснованной и выдаче обязательного для исполнения предписания для устранения выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Термо Лайф» (ИНН: 7710919024; ОГРН: 1127746645806) на действия ГКУ «ДТЗ» (ИНН: 7702038150; ОГРН: 1027700096280) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пунктов 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

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