

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-19237/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

27.12.2022 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 «ВЕГА-
КОМПЬЮТЕРС», АО «НПО «МИКРОГЕН»;

в отсутствие представителей ООО «АСТ ГОЗ», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 20.12.2022 № НП/64801/22;

рассмотрев жалобу ООО «ВЕГА-КОМПЬЮТЕРС» (далее - Заявитель) на действия
АО «НПО «МИКРОГЕН» (далее — Заказчик) при проведении закрытого аукциона в
электронной форме на право заключения договора на поставку компьютеров и
периферийного оборудования (реестровый № 222886300136, 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 обжалует действия Заказчика при заключении договора по результатам проведенной Закупки.

В соответствии с протоколом № 222886300136-03 от 25.11.2022 Заявитель одержал в нем победу, предложив цену в размере 12 695 218 рублей 78 копеек.

Вместе с тем Заявитель указывает, что 12.12.2022 Заказчик направил в личный кабинет поставщика на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» проект договора, в котором указана цена 8 886 653 (восемь миллионов восемьсот восемьдесят шесть тысяч шестьсот пятьдесят три) рубля 15 копеек.

При этом Заказчик разместил новый протокол с указанием информации, что на основании пункта 4.23.3 извещения договор с победителем закупки заключается по цене, сниженной на 30% (тридцать процентов) от предложенной им цены договора, что составляет 8 886 653 (восемь миллионов восемьсот восемьдесят 12 695 218 (Двенадцать миллионов шестьсот девяносто пять тысяч двести восемнадцать) рублей 78 копеек, с учетом НДС; объемом поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, сроком исполнения договора: в течение 45 (сорока пяти) календарных дней с даты заключения Договора.

Дата в указанном протоколе указана 25.11.2022.

По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно снизил цену договора.

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

ООО «РТ-ИНФОРМ» (далее — Организатор закупки) также представил письменные пояснения.

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 Единого Положения о закупке Государственной корпорации «Ростех» (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 28.10.2022 на на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» размещено извещение № 222886300136 о проведении закрытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку компьютеров и периферийного оборудования.

Пунктом 11 закупочной Закупки установлена начальная (максимальная) цена договора - 21 701 228 (Двадцать один миллион семьсот одна тысяча двести двадцать восемь рублей) 40 копеек, с учетом всех расходов, предусмотренных проектом договора, и налогов, подлежащих уплате в соответствии с нормами законодательства.

В соответствии с пунктом 4.21.6 закупочной документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, формируется заказчиком путем включения в проект договора, включенного в состав извещения, документации о закупке:

(1) условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в том числе предложений в отношении предмета закупки, подготовленных в соответствии с требованиями к описанию продукции, установленными в извещении, документации о закупке (Техническое предложение (форма 3)), к предложению о цене договора, о цене единицы продукции; при этом указание страны происхождения поставляемого товара осуществляется на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор;

(2) встречных предложений победителя закупки (лица, с которым заключается договор) по проекту договора в случае, если такие предложения допускались извещением, документацией о закупке (п. 21 Информационной карты) и были приняты заказчиком);

(3) реквизитов победителя закупки (лица, с которым заключается договор);

(4) условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам преддоговорных переговоров (при их проведении);

(5) условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам направления и рассмотрения протокола разногласий в соответствии с п. 4.21.13;

(6) сведений о коде ЕНС, полном наименовании, базовой единице измерения и виде специальной приемки из справочника ЕНС в АС ФЗД в случае, если в описании предмета закупки, являющегося товаром, были указаны соответствующие данные.

Комиссия вновь отмечает, что согласно протоколу № 222886300136-03 от 25.11.2022 Заявитель признан победителем Закупки с ценовым предложением в размере 12

695 218 рублей 78 копеек.

В свою очередь, Заказчиком был направлен проект договора, в котором согласно цене договора составляет 8 886 653 (восемь миллионов восемьсот восемьдесят шесть тысяч шестьсот пятьдесят три) рубля 15 копеек, то есть со снижением на 30%.

В Закупке участвовало 4 (Четыре) участника закупки, допущенные по результатам рассмотрения первых частей заявок.

В рамках рассмотрения вторых частей заявок было принято решение о признании 4 (четырёх) участников соответствующими требованиям документации о закупке, при этом одна из заявок (идентификационным номером 10495) в техническом предложении содержит сведения о предложении радиоэлектронной продукции включённой в единый реестр российской радиоэлектронной продукции.

В свою очередь, в соответствии с пунктом 4.23.2 закупочной документации при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции, а также интеллектуальных систем управления электросетевым хозяйством (систем удаленного мониторинга и диагностики, интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности), автоматизированных систем управления технологическими процессами подстанций, автоматизированных систем технологического управления центров управления сетями) и (или) программного обеспечения, используемого в качестве компонента указанных систем, путем проведения аукциона в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, и (или) о поставке программного обеспечения, не включенного в единый реестр российских программ для электронных вычислительных машин и баз данных (при проведении закупки радиоэлектронной продукции, а также интеллектуальных систем управления электросетевым хозяйством (систем удаленного мониторинга и диагностики, интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности), автоматизированных систем управления технологическими процессами подстанций, автоматизированных систем технологического управления центров управления сетями) и (или) программного обеспечения, используемого в качестве компонента указанных систем), не включенного в единый реестр российский программ для электронных вычислительных машин и баз данных, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 30% (тридцать процентов) от предложенной им цены договора.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что Заявитель не оспаривал, что предложенный им товар не был включен в соответствующий реестр.

В соответствии с п.3(1) Постановления № 925 при осуществлении закупок интеллектуальных систем управления электросетевым хозяйством (систем удаленного мониторинга и диагностики, интеллектуальных систем учета электрической энергии (мощности), путем проведения аукциона, в случае если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 30 процентов от предложенной им цены договора.

Пунктом 1 Постановления от 10.07.2019 № 878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее — Постановление № 878) предусмотрено создание единого реестра российской радиоэлектронной продукции.

Таким образом, поскольку заявка Заявителя содержала предложение о поставке товара, содержащей предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, заказчиком на основании пункта 3(1) Постановления № 925 Заказчиком был направлен проект контракта, в котором цена договора снижена на 30 процентов.

Согласно позиции Заявителя нечеткое изложение в закупочной документации права Заказчика снизить стоимость договора является признаком не добросовестного поведения Заказчика по отношению к поставщику, так как подобное описание условий заключения и исполнения договора не является объективным.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически, поскольку пунктом 4.23.3 прямо определено, в каком случае заключается договор со снижением на 30%.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в снижении цены договора на 30% совершены в полном соответствии с Постановлением № 925. Правовых оснований для несоблюдения Заказчиком требований, установленных Постановлением № 925, не имеется, иное означало бы нарушение Заказчиком требований законодательства.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при направлении договора Заявителю Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации и Постановления № 925.

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.

Относительно размещения уточненного итогового протокола Комиссия отмечает, данный протокол размещен в установленные документацией о закупке сроки, при этом положениями Закона о закупках не установлен запрет внесение уточнений согласно пункту 4.23.3 документации о закупке при условии что изменения в решения закупочной комиссии не вносились.

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 «ВЕГА-КОМПЬЮТЕРС» (ИНН: 7710905511; ОГРН: 1127746018421) на действия АО «НПО «МИКРОГЕН» (ИНН: 7722422237; ОГРН: 5177746277924) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.12.2022 № НП/64801/22.

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

