

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-18616/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
15.01.2024 г. Москва

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

Председательствующего:

<.....>,

членов Комиссии:

<.....>,

<.....>,

рассмотрев жалобу <.....>, (далее — Заявитель) на действия <.....>, (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на <.....>, (реестровый № 32312958090) (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.

Также участником Закупки <.....>, в адрес Московского УФАС России представлены возражения по жалобе Заявителя (вх. от 15.01.2023 № 1833-ЭП/24), в том числе содержащие доводы о несогласии с результатами проведения аукциона, а также доводы о возможном наличии сговора.

В ходе заседания Комиссия разъяснила <.....>, что на данный момент рассматривается конкретная жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Вместе с Комиссия отмечает, что <.....>, не лишено возможности самостоятельно обратиться с жалобой в антимонопольный орган, заявив изложенные в представленных в материалы дела возражениях доводы.

На основании изложенного, представленные <.....>, возражения по жалобе не подлежат оценке Комиссией.

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 соответствии с частью 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Согласно доводам жалобы при составлении итогового протокола комиссией Заказчика не учтено ценовое предложение Заявителя 45 900 000 рублей без НДС, поданное вне шага аукциона.

Согласно сведениям, размещенным на сайте электронной площадки, победитель определяется Заказчиком в соответствии с требованиями документации о закупке и поданными ценовыми предложениями, что подтверждается представленным Заявителем в материалы дела скриншотом сайта электронной площадки.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчиком должны учитываться все ценовые предложения, поданные участниками, в том числе вне шага.

Как отметил Заявитель в жалобе, указанные действия закупочной комиссии являются нарушением пунктов 4, 6 части 14 статьи 3.2 Закона о закупках.

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 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 нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд <.....>, (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.

Комиссией установлено, что 14.11.2023 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 <.....>, (далее – аукцион, процедура).

Начальная цена: 49 564 619,70 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 14.11.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 08.12.2023 в 08:15.

Дата подведения итогов: 15.12.2023.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений в процедуре 32312958090 от 14.12.2023 Заявителем (порядковый номер 1198831) поданы следующие ценовые предложения:

Наименование	Дата и время	и	Ценовое предложение	Ценовое предложение	Ценовое	Ценовое	Ставка	Дата и время подачи
--------------	--------------	---	---------------------	---------------------	---------	---------	--------	---------------------

участника	регистрации заявки (МСК)	вне шага с НДС	вне шага без НДС	предложение с НДС	предложение без НДС	НДС,%	ценовых предложений (МСК)
Участник №1198831	06.12.2023 19:32:42	45 900 000.00	45 900 000.00	48 325 504.20	48 325 504.20	Без НДС	14.12.2023 10:02:04

В соответствии с подпунктами 4, 6 части 14 статьи 3.4 Закона о закупках Протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

- 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;

- 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).

Согласно пункту 8 итогового протокола 32312958090 от 19.12.2023 сопоставление ценовых предложений допущенных участников процедуры происходило следующим образом:

Порядковый номер заявки	Наименование участника	Ценовое предложение с НДС
1186989	<.....>,	48 077 681.10
1193239	<.....>,	14 869 385.96 Без НДС
1198159	<.....>,	47 334 211.80 Без НДС
1198831	<.....>,	48 325 504,20 Без НДС

В соответствии с пунктом 9 итогового протокола от 19.12.2023 Комиссия рассмотрела заявки участников, а также содержащиеся в реестре участников процедур, получивших аккредитацию на электронной площадке, сведения об участниках, подавших данные заявки, и приняла следующее решение:

Порядковый номер заявки	Наименование участника	Ценовое предложение с НДС	Место заявки
1186989	<.....>,	48 077 681.10	3
1193239	<.....>,	14 869 385.96 Без НДС	1
1198159	<.....>,	47 334 211.80 Без НДС	2
1198831	<.....>,	48 325 504,20 Без НДС	4

Таким образом, итоговый протокол содержал все сведения, предусмотренные частью 14 статьи 3.4 Закона о закупках, в том числе сведения об окончательных ценовых предложениях участников Закупки.

Как следует из материалов дела, по результатам проведения Закупки победителем признан ИП <.....>, с ценовым предложением 14 869 385,96 рублей без НДС. Заявитель занял четвертое место с ценовым предложением 48 325 504,20 рублей без НДС.

При этом Заявителем в ходе проведения аукциона также было подано ценовое предложение вне шага в размере 45 900 000,00 рублей без НДС, которое, по мнению Заявителя, неправомерно не принято Заказчиком.

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 26.4 Положения о закупке 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».

Согласно пункту 26.5 Положения о закупке 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.

В соответствии с пунктом 26.6 Положения о закупке 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.

Так, в соответствии с пунктом 7 Информационной карты аукциона шаг аукциона составляет: 0,5-5 % от начальной (максимальной) цены договора.

Аукцион в электронной форме проводится на снижение начальной (максимальной) цены договора.

Процент снижения по результатам аукциона применяется пропорционально к стоимости каждой позиции Спецификации Технического задания/ Расчета НМЦД (Приложение к Протоколу начальной (максимальной) цены договора/ Суммы цен единиц товаров).

В соответствии с пунктом 5 Информационной карты аукциона начальная (максимальная) цена договора составляет: 49 564 619,70 руб. (Сорок девять миллионов пятьсот шестьдесят четыре тысячи шестьсот девятнадцать рублей 70 копеек), в т.ч. НДС 20% 8 260 769,95 руб. (Восемь миллионов двести шестьдесят тысяч семьсот шестьдесят девять рублей 95 копеек).

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

В соответствии с пунктом 17 Информационной карты участник закупки подает ценовое предложение в соответствии с регламентом работы и инструкциями ЭП, с помощью программных средств оператора ЭП.

Согласно части 2 статьи 3.3 Закона о закупках под оператором электронной площадки понимается являющееся коммерческой организацией юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью или непубличного акционерного общества, в уставном капитале которых доля иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц либо количество голосующих акций, которыми владеют указанные граждане и лица, составляет не более чем двадцать пять процентов, владеющее электронной площадкой, в том числе необходимыми для ее функционирования оборудованием и программно-техническими средствами (далее также - программно-аппаратные средства электронной площадки), и обеспечивающее проведение конкурентных закупок в электронной форме в соответствии с положениями настоящего Федерального закона. Функционирование электронной площадки осуществляется в соответствии с правилами, действующими на электронной площадке, и соглашением, заключенным между заказчиком и оператором электронной площадки, с учетом положений настоящей статьи.

Так, на основании п.п. 17.10.-17.13 Регламента ЭТП 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».

17.13 Подача ценового предложения «вне шага аукциона» недоступна до подачи первого ценового предложения в пределах «шага аукциона».

Комиссия отмечает, что данные положения в полной мере отражены в Закупочной документации и Положении о закупке.

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 совокупного толкования положений Закона о закупках, Закупочной документации и Положения о закупке 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 Заявителя, 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.

Учитывая, что Заявителем подано ценовое предложение вне шага аукциона, ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона», у Заказчика отсутствовали основания для принятия такого ценового предложения.

При этом, Заявителем не оспаривается факт подачи предложения о цене вне «шага аукциона».

Вместе тем, Комиссия отмечает, что Заявитель на момент подачи заявки положения Закупочной документации не оспаривал, с запросом разъяснений в адрес Заказчика не обращался, тем самым согласился с установленными требованиями.

На основании изложенного, Комиссия не усматривает нарушений со стороны Заказчика при проведении Закупки, поскольку в данном случае Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках и 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, 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.

Вместе с тем 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 Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.12.2023 № НП/56060/23.

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