

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3989/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

03.04.2023 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 НТЦ ЭФ
«ЭКО Энерджи», ГУП «Московский метрополитен», Департамент города Москвы по
конкурентной политике;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», уведомленных надлежащим образом
письмом Московского УФАС России от 27.03.2023 № НП/13199/23;

рассмотрев жалобу ООО НТЦ ЭФ «ЭКО Энерджи» (далее - Заявитель) на действия
ГУП «Московский метрополитен» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в
электронной форме на право заключения договора на поставку комплектующих
для осветительной продукции (реестровый № 32312065361, 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 действия Заказчика при заключении договора по результатам проведенной Закупки.

В соответствии с пунктом 7 протокола подведения итогов 32312065361 от 13.03.2023 в результате подведения итогов победителем процедуры было признано общество с ограниченной ответственностью научно-технический центр энергоэффективных технологий «ЭКО Энерджи», предложивший цену договора 1 14 462 430,64 RUB (сто четырнадцать миллионов четыреста шестьдесят две тысячи четыреста тридцать рублей шестьдесят четыре копейки)..

Вместе с тем Заявитель в своей жалобе указывает, что в соответствии с пунктом 2.1 проекта договора № 32312065361 на поставку комплектующих для осветительной продукции, полученного на подписание от Заказчика, цена договора составляет 80 123 701 (Восемьдесят миллионов сто двадцать три тысячи семьсот один) рубль 45 копеек, в том числе НДС 20% – 13 353 950 (Тринадцать миллионов триста пятьдесят три тысячи девятьсот пятьдесят) рублей 24 копейки.

По мнению Заявителя, Заказчиком неправомерно понижена цена на 30 % и применен пункт 27 закупочной документации, в соответствии с которой согласно

пункту 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» установлен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства Участник закупки должен продекларировать в поданной заявке наименование страны происхождения поставляемых товаров.

В случае отсутствия в заявке на участие в закупке указания страны происхождения поставляемого товара такая заявка будет рассматриваться как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

В случае отсутствия в заявке участника соотношения цены предлагаемых к поставке товаров российского и иностранного происхождения цена единицы каждого товара определяется по формуле:

Цена единицы товара = Начальная (максимальная) цена единицы товара, работы, услуги, указанной в документации x Коэффициент изменения начальной (максимальной) цены договора по результатам проведения закупки, где:

Начальная (максимальная) цена единицы товара, работы, услуги, указанной в документации – начальная (максимальная) цена единицы каждого товара, работы, услуги, являющихся предметом закупки.

Коэффициент изменения Н(М)Ц договора по результатам проведения закупки – Цена договора, по которой заключается договор / Н(М)Ц договора.

Участника закупки относят к российским или иностранным лицам на основании документов участника закупки, содержащих информацию о месте его регистрации (для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей), на основании документов, удостоверяющих личность (для физических лиц).

Страна происхождения поставляемого товара указывается на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

При исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с Постановлением Правительства РФ 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами», не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением случая, когда в результате замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары.

В случае замены иностранного товара на российский товар качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) такого товара не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

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 закупках товаров, работ, услуг для нужд Государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и Ордена трудового красного знамени Метрополитен имени В.И. Ленина», утвержденного приказом ГУП «Московский метрополитен» от 15.01.2020 № УД-07-40/20 в редакции приказов от 24.03.2020 № УД-07-466/20 от 23.07.2020 № УД-07-1132/20 от 05.11.2020 № УД-07-2184/20 от 05.07.2021 № УД-07-2377/21 от 07.09.2021 № УД-07-3067/21 от 28.12.2021 № УД-07-4450/21 от 26.08.2022 № УД-07-3222/22 от 30.12.2022 № УД-07-4478/22 от 06.03.2023 № УД-07-596/23 от 09.03.2023 № УД-07-624/23 (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 27.01.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312065361 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку комплектующих для осветительной продукции.

Согласно пункту 1.1. технического задания объектом оспариваемой Закупки является поставка комплектующих для осветительной продукции.

В информации, размещенной на сайте Единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) в разделе «Информация о лоте» по закупке с реестровым № 32312065361 установлена классификация поставляемого товара по ОКПД2 (27.40.42.000 Части светильников и осветительных устройств) и по ОКВЭД2 (27.40 Производство электрических ламп и осветительного оборудования).

Как было ранее указано, пунктом 27 закупочной документации установлено, что в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках и постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее — Постановление № 925) установлен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства.

Участник закупки должен продекларировать в поданной заявке наименование страны происхождения поставляемых товаров.

Страна происхождения поставляемого товара указывается на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор.

Также на основании подпункта «а» пункта 5 Постановления № 925 установлено, что условием предоставления приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами является включение в документацию о закупке, в том числе, следующих сведений: требование об указании (декларировании) участником закупки в заявке на участие в закупке (в соответствующей части заявки на участие в закупке, содержащей предложение о поставке товара) наименования страны происхождения поставляемых товаров.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 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, в котором присутствуют закупаемые товары с кодом ОКПД 2: 27.40.42.000.

Комиссия установила, что поскольку заявка Заявителя содержала предложение о поставке товара, содержащей предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции.

Согласно подпункту «д» п. 6 Постановления № 925 приоритет не предоставляется, в том числе, если в заявке на участие в закупке стоимость товаров российского происхождения составляет более 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров.

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

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.

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).

Относительно применения пункта 8 Постановления № 925, согласно которому приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014, Комиссия считает необходимым отметить, что в письме ФАС России от 29.11.2019 № ИА/102692/19 «О направлении разъяснений порядка применения положений законодательства российской федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Письмо ФАС России) указано, что приоритет должен применяться в равной степени к: товарам российского происхождения и товарам иностранного происхождения государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза; работам/услугам, выполняемым/оказываемым российскими лицами, и работам/услугам, выполняемым/оказываемым иностранными лицами государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза. Приоритет в отношении товаров/работ/услуг иных стран не применяется.

Учитывая вышеизложенное, приоритет, установленный Постановлением № 925 применяется исключительно к товарам российского происхождения, к работам услугам оказываемым российскими лицами и к товарам иностранного происхождения государства, к работам/услугам, выполняемым/оказываемым иностранными лицами государства, являющегося страной - участницей Евразийского экономического союза (далее — ЕАЭС).

В свою очередь, в соответствии с положениями договора о Евразийском экономическом союзе от 29.05.2014 определен перечень государств-членов ЕАЭС: Армения, Белоруссия, Казахстан, Киргизия, Россия.

Соответственно, Китай не является участником ЕАЭС, в связи с чем в соответствии с положениями Постановления № 925, а также в соответствии с Письмом ФАС России приоритет, установленный Постановлением № 925, к товарам, предлагаемым Заявителем к поставке не применим.

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 НТЦ ЭФ «ЭКО Энерджи» (ИНН: 5260302796; ОГРН: 1115260008566) на действия ГУП «Московский метрополитен» (ИНН: 7702038150; ОГРН: 1027700096280) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.03.2023 № НП/13199/23.

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