

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7476/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.06.2023

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 «РусКон-С», ГБУ «ЕИРЦ города Москвы»,

рассмотрев жалобу ООО «РусКон-С» (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ЕИРЦ города Москвы» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку теплотехнических манометров (реестровый № 32312396205) (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.

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 Заявителем в ходе проведения аукциона было подано ценовое предложение «вне шага» аукциона.

По мнению Заявителя, его ценовое предложение неправомерно не было учтено Заказчиком, в связи с чем Заявитель должен быть признан победителем.

Заявитель также отмечает, что его предложение о цене, поданное «вне шага» полностью удовлетворяет требованиям Закона о закупках и Положения 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 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.

Комиссией установлено, что при проведении закупки Заказчик руководствовался Типовым положением о закупке, утвержденным приказом Главного контрольного управления города Москвы от «7» марта 2023 г. № 12 (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, 18.05.2023 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 теплотехнических манометров (реестровый № 32312396205) (далее – аукцион, процедура).

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 30.05.2023 Заявителем 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)
1081464	Участник №1081464	25.05.2023 15:37:15	23 830 000.00	19 858 333.33	25 522 466.43	21 268 722.03	20%	30.05.2023 11:20:39

Согласно протоколу подведения итогов от 01.06.2023 № № 32312396205-3 По результатам подведения итогов Единой комиссией принято решение заключить договор с победителем - с участником с идентификационным номером 1082291, предложившим цену договора 23 838 242 (Двадцать три миллиона восемьсот тридцать восемь тысяч двести сорок два) рубля 75 копеек. Заявитель занял второе место с ценовым предложением 25 522 466,43 руб. с НДС (21 268 722,03 руб. без НДС).

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно не учел ценовое предложение Заявителя, которое было подано «вне шага аукциона». Вместе с тем, как указывает Заявитель, его ценовое предложение было подано с соблюдением правил установленных Закупочной документацией, так, ценовое предложение Заявителя в размере 25 522 466,43 рублей (включая НДС-20%) было подано 30.05.2023 в 11:20:39. На момент подачи Заявителем данного ценового предложения текущее минимальное предложение о цене договора составляло 4 534 448,37 рублей, поданное 30.05.2023 11:22:39, следовательно, Заявитель вправе был подавать предложение независимо от «шага аукциона», поскольку предложение Заявителя не было ниже текущего минимального предложения о цене договора, требования Закупочной документации в части подачи ценовых предложений были соблюдены Заявителем.

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 8.6 Положения аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - «шаг аукциона»).

Согласно пункту 26.4 Положения 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».

В силу пункта 26.5 Положения 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 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.

Пунктом 5.3.4 Закупочной документации установлено, 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% до 5% 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.

В силу пункта 5.3.7 Закупочной документации победителем аукциона признается участник, который предложил наиболее низкую цену Договора.

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 5.3.2 Закупочной документации аукцион в электронной форме проводится на ЭТП, указанной в настоящей документации, с датой и временем, указанными в извещении о проведении аукциона и пункте 2 Раздела III «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА АУКЦИОНА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ».

Аукцион проводится в соответствии с регламентом работы и инструкциями ЭТП, с помощью программных средств оператора ЭТП.

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.-17.12., 17.22 Регламента участник аукциона имеет возможность подачи ценового предложения «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».

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

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».

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 и Закупочной документации 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.

В силу изложенного, в действиях Заказчика отсутствуют нарушения действующего законодательства и положений аукционной документации.

Доказательств обратного Заявителем Комиссии не представлено.

Вместе тем, Комиссия отмечает, что Заявитель не 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 определении победителя, поскольку в данном случае Заказчик действовал в соответствии с требованиями Закона о закупках и Закупочной документации.

Комиссия также принимает во внимание, что в аукционе помимо Заявителя принимали участие 5 участников, которыми были поданы ценовые предложения в соответствии с требованиями Закупочной документации и Положения о закупке.

На основании изложенного, Комиссия считает решение Закупочной комиссии Заказчика об отклонении заявки Заявителя правомерным, принятым в соответствии с требованиями Закупочной документации и требований Закона о закупках.

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 признании жалобы необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РусКон-С» (ИНН: 6449049002; ОГРН: 1086449002474) на действия ГБУ «ЕИРЦ города Москвы» (ИНН:7710918359; ОГРН: 1127746615831) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.06.2023 № НП/22948/23.

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