

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3150/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.03.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 31.05.2023 № б/н, «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 05.07.2022 № 781, а также «.....», действующей на основании доверенности от 09.06.2022 № 509,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по физической охране для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (реестровый № 32413253094, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки, перенаправленная письмом ФАС России от 06.03.2024 № 28/18911/24.

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, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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.

Извещение и документация о проведении Закупки размещены на сайте электронной торговой площадки ООО «ЭТП» (адрес в сети «Интернет» - <https://safe223.etprf.ru>) 06.02.2024.

Предельная (максимальная) цена договора: 4 009 440,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Общая начальная (максимальная) цена единиц услуг: 910,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Дата начала срока подачи заявок на участие в процедуре закупки: «06» февраля 2024 года.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в процедуре закупки: «14» февраля 2024 года в 10:00 (по московскому времени).

Согласно итоговому протоколу от 19.02.2024 № 263 предложение Заявителя об общей цене единиц услуг, в рублях, включая все налоги и сборы (номер заявки 27589) было признано лучшим и Заказчиком принято решение о заключении договора с Заявителем.

В пункте 1.4. итогового протокола от 19.02.2024 № 263 в том числе указано следующее: «Утвердить Участника закупки с номером заявки 27589 в качестве победителя закупки на следующих условиях:

- *Предельная цена договора: 4 009 440,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.*
- *Цена единиц услуг: в соответствии с Приложением №1.*
- *Объем услуг: 1 усл.ед.».*

В соответствии с Приложением № 1 к итоговому протоколу предложенная Заявителем цена единиц услуг была определена Заказчиком следующим образом:

№ п/п	Вид услуг	Вооруженная охрана, в рублях, включая все налоги и сборы	Невооруженная охрана, в рублях, включая все налоги и сборы
1	Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления постоянного поста (вне зависимости от режима охраны)	51,92	49,61
2	Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления временного поста по заявке (вне зависимости от режима охраны)	56,53	51,92

Заявитель с результатам расчета стоимости единиц услуг по договору, определенными Заказчиком, не согласился, указав, что его предложение об общей цене единиц услуг (210,00 руб.) складывалось из стоимости часа охранных услуг, составляющих:

195,00 руб. – вооруженный постоянный пост;

5,00 руб. – невооруженный постоянный пост;

5,00 руб. – вооруженный пост по заявке;

5,00 руб. – невооруженный пост по заявке.

По мнению Заявителя, Заказчик предлагает заключить договор на условиях, не соответствующих условиям конкурсной документации и заявке Заявителя.

Вместе с тем в жалобе Заявитель отмечает, что ранее участвовал в иной закупочной процедуре с аналогичными условиями извещения (номер процедуры на ЭТП АСТ ГОЗ № 231566300252), где положения о пропорциональном уменьшении каждой единицы услуги на процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг не применялись к победителю Закупки, поэтому он предполагал, что эти условия не будут применены и в данном случае Заказчиком.

Таким образом, Заявитель указывает на неоднозначный подход Заказчика к применению требований о пропорциональном уменьшении цены при проведении процедур с одинаковыми условиями документации и просит провести проверку действий Заказчика, в том числе по ранее проведенному закрытому запросу котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по физической охране объектов ПАО «Промсвязьбанк» в г. Байконуре (номер процедуры на ЭТП: АСТ ГОЗ № 231566300252).

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

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что рассчитанная цена единиц услуг в отношении ценового предложения Заявителя является корректной и обоснованной. Заказчик руководствовался порядком расчета цены единицы услуг, отраженным в пункте 5 раздела 2 «Основные сведения о процедуре закупки» извещения.

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 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.

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.

При этом 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.

В пункте 5 разделе 2 Извещения установлены сведения о предельной (максимальной) цене договора, общей начальной (максимальной) цене единиц услуг, которые включают в себя, в том числе порядок снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг:

Предельная (максимальная) цена договора: 4 009 440,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Общая начальная (максимальная) цена единиц услуг: 910,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждой услуги указаны в разделе 3 «Техническая часть».

Закупка проводится путем подачи предложений о снижении общей начальной (максимальной) цены единиц услуг.

Договор заключается на предельную цену.

При заключении договора начальная (максимальная) цена каждой единицы услуги, указанная в разделе 3 «Техническая часть», будет пропорционально уменьшена на процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг, достигнутый по итогам проведения процедуры закупки, а полученное значение цены каждой единицы услуги будет округляться до сотых (2 знака после запятой), в меньшую сторону.

В случае расхождений между общей ценой единиц услуг, предложенной участником при проведении процедуры закупки и итоговой суммой цен всех единиц услуг, полученных путем пропорционального уменьшения начальной (максимальной) цены единицы каждой услуги на процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг, достигнутый по итогам проведения процедуры закупки, предложенная участником общая цена единиц услуг будет уменьшена в соответствии с итоговой суммой цен единиц услуг, полученной по итогам указанного снижения.

В разделе 3 «Техническая часть» Извещения указаны сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждой услуги:

Наименование услуги	Вооруженная охрана, в рублях, включая НДС по применимой ставке	Невооруженная охрана, в рублях, включая НДС по применимой ставке
Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления постоянного поста (вне зависимости от режима охраны)	225,00	215,00
Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления временного поста по заявке (вне зависимости от режима охраны)	245,00	225,00

Раздел 5 документации включает в себя формы документов, которые являются обязательными и должны быть подготовлены с учетом приведенных инструкций по заполнению. Формы, приведенные в разделе 5 документации, должны быть представлены в составе заявки на участие в процедуре закупки.

В частности, раздел 5 документации включает в себя Форму 2 «Приложение к заявке на участие в процедуре закупки», в которой указано, что закупка проводится путем подачи предложений о снижении общей начальной (максимальной) цены единиц услуг. Общая начальная (максимальная) цена единиц услуг является суммой начальной (максимальной) цены единицы каждой услуги. Сведения о начальной (максимальной) цене единицы каждой услуги указаны в разделе 3 «Техническая часть». Также в Форме 2 «Приложение к заявке на участие в процедуре закупки» указано, что предложение участника закупки об общей цене единиц услуг в рублях, включая все налоги и сборы, не должно составлять более 910,00 рублей.

Комиссией установлено, что предложение Заявителя об общей цене единиц услуг, в рублях, включая все налоги и сборы составило 210 рублей.

Как было указано Комиссией ранее, общая начальная (максимальная) цена единиц услуг по условиям документации составляет 910,00 рублей, в том числе НДС по применимой ставке в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг Заявителя составило 76,92 %.

Также, как было указано Комиссией ранее, согласно пункту 5 раздела 2 извещения при заключении договора начальная (максимальная) цена каждой единицы услуги, указанная в разделе 3 «Техническая часть» будет пропорционально уменьшена на процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг, достигнутый по итогам проведения процедуры закупки, а полученное значение цены каждой единицы услуги будет округляться до сотых (2 знака после запятой) в меньшую сторону.

Таким образом, с учетом установленного в Извещении порядка снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг, начальная цена единицы каждой услуги, указанной в разделе 3 «Техническая часть» извещения, была снижена Заказчиком на 76,92%, что с учетом округления в меньшую сторону составило:

Наименование услуги	Вооруженная охрана, в рублях, включая НДС по применимой ставке	Невооруженная охрана, в рублях, включая НДС по применимой ставке
Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления постоянного поста (вне зависимости от режима охраны)	225,00 - 76,92 %= 51,92	215,00-76,92 %= 49,61
Цена оказания Услуг за человеко-час, при условии выставления временного поста по заявке (вне зависимости от режима охраны)	245,00 - 76,92 %= 56,53	225,00- 76,92 %= 51,92

На основании изложенного, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях Заказчика нарушений при расчете цены единиц услуг Заявителя, поскольку действия Заказчика совершены в полном соответствии с условиями документации.

Комиссия отмечает, что любой участник в соответствии с частью 2 статьи 3.2 Закона о закупках может воспользоваться правом направления запроса о даче разъяснений Заказчиком положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке, в случае наличия каких либо вопросов, в том числе в части установленных Заказчиком требований о пропорциональном уменьшении на процент снижения общей начальной (максимальной) цены единиц услуг, достигнутый по итогам проведения процедуры закупки, однако как следует из материалов дела Заявитель таким правом не воспользовалось, что указывает на то, что, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель согласился на установленными Заказчиком требованиями.

Следует также отметить, что в силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также — ГК РФ), предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность, в связи с чем, подавая заявку на участие в Торгах, участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований конкурсной документации.

В этой связи Комиссия отмечает, что ответственность за подачу ценового предложения лежит на участнике Торгов.

В данном случае, Заявитель при формировании общей начальной (максимальной) цены единиц услуг на электронной площадке, принял риск неблагоприятных для себя последствий в виде исполнения условий договора, которые могут быть не выгодны для него.

При этом толкование положений документации на субъективное усмотрение Заявителя не может служить основанием о наличии нарушений в действиях Заказчика.

Следует также отметить, что принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу пункта 1 статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принимает на себя риски 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.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что в случае несогласия Заявителя с положениями документации, последний не был лишен возможности обжалования в установленном порядке в срок до окончания подачи заявок на участие.

На основании изложенного, оценивая действия Заказчика на предмет соблюдения требований Закона о закупках, а также требований документации, Комиссия не находит оснований для выводов о наличии в действиях последнего нарушений.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность. При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, а также положения документации, которые, по мнению Заявителя, были нарушены или не соблюдены Заказчиком, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

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, оснований и объективных доказательств наличия в

действия 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 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.

В отношении доводов, изложенных в просительной части жалобы о проведении проверки по закупочной процедуре (Извещение № 2749) на право заключения договора на оказание услуг по физической охране объектов ПАО «Промсвязьбанк» в г. Байконуре (номер процедуры на ЭТП АСТ ГОЗ № 231566300252), Комиссия отмечает, что указанный довод не подлежит оценке и рассмотрению по существу на основании следующего.

Дата начала срока подачи заявок по извещению № 2749- 24.10.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок по извещению № 2749 (по местному времени заказчика) - 01.11.2023 10:00.

В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня проведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Согласно представленной на заседании Комиссии информации, протокол подведения итогов размещен в закрытой части единой информационной системе в сфере закупок и на электронной площадке - 15.11.2023.

Согласно части 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на

сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

По результатам Закупки заключен договор с победителем — 05.12.2023.

При этом жалоба Заявителя подана в антимонопольный орган 01.03.2024.

В связи с вышеизложенным Комиссия отмечает, что жалоба подана Заявителем с нарушением сроков, предусмотренных частями 4,5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем доводы жалобы в указанной части не подлежат рассмотрению по существу.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») на действия «.....» (ИНН: «.....»; ОГРН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 07.03.2024 № НП/9163/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.