

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1027/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.01.2023

г. Москва

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

Председательствующего Комиссии,

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя «.....», «.....»,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также - Заявитель) на действия «.....» (далее также - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по определению исполнителя на оказание услуг по обслуживанию зданий, помещений, оборудования инженерных систем и прилегающих территорий исполнительного аппарата ПАО «Россети Московский регион» 2022-2024гг (реестровый № 32211780038, 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, оператора 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель не согласен, что конкурсной комиссией Заказчика были подведены итоги закупки, по результатам которых, Заявителю было необоснованно присвоено 0 (Ноль) баллов по ценовому критерию (по результатам переторжки).

Заказчик с доводами жалобы не согласился и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

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 заказчик руководствуется 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.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

Согласно протоколу очного заседания постоянно действующей конкурсной комиссии по подведению итогов закупки (ЕЭТП №32211780038) № РМР/85 от 12.01.2023 заявке Заявителя было присвоено 0 (Ноль) баллов по ценовому критерию (по результатам переторжки). В протоколе отражено, что участника ООО «Строй-Инвест» (141206, Московская обл., г. Пушкино, ул. Добролюбова, влд.20, пом.3/312) (Участник № 975115) считать не принявшим участие в процедуре переторжки ввиду снижения НМЦ, а также непредоставления на электронной торговой площадке «Единая электронная торговая площадка» (<https://msp.roseltorg.ru>) скорректированных документов на полученное после переторжки ценовое предложение (пункт 4.10.6. Документации о закупке). При выставлении балла по ценовому критерию учитывать первоначальное ценовое предложение участника, подтвержденное обосновывающими документами.

Заявитель с указанным начислением баллов не согласен, ввиду того, что по его мнению, Заказчик должен был производить оценку ценового критерия по минимальной цене Участника, подтвержденную обосновывающими документами, которые были поданы в основной части заявки.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 12 извещения о закупке начальная (максимальная) цена договора составляет 78 173 719,87 руб. с НДС (в т.ч. НДС 20% - 13 028 953,31 руб., сумма без НДС – 65 144 766,56 руб.) и включает в себя все расходы участника, связанные с реализацией его заявки, в том числе все виды налогов, сборов и иных платежей. Начальная (максимальная) цена договора неизменна.

Согласно подпункту 2.6.1. пункта 2.6. Документации о закупке НМЦ указана в разделе 1 настоящей Документации, Извещении о закупке и не может быть превышена в заявке Участника закупки. НМЦ также не может быть снижена в заявке Участника закупки, если в Документации о закупке/Техническом задании указано, что НМЦ является неизменной.

В соответствии с пунктом 6.3.3. Документации о закупке в ценовом предложении участник должен предоставить следующие документы:

1) коммерческое предложение по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации;

2) ведомость единичных расценок по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей Документации, с приложением сметного расчёта единичных стоимостей видов работ, который должен соответствовать требованиям к расчёту, изложенным в техническом задании. Данные документы предоставляются с учётом единого тендерного снижения ко всем единичным стоимостям видов работ. Применение различных коэффициентов снижения не допускается.

При этом НМЦ является неизменной и не подлежит снижению, тендерное снижение применяется к единичным стоимостям видов работ.

Пунктом 4.10.6 установлено, что Участники закупки подают одно дополнительное ценовое предложение, которое должно быть ниже ценового предложения, поданного ими ранее. При этом в случае участия в процедуре переторжки участники должны разместить на ЭТП вместе с дополнительным ценовым предложением документы своей заявки, указанные в подп. 1), 2) п. 6.3.3. настоящей Документации, подлежащие соответствующей корректировке в соответствии с новым ценовым предложением, заявленным в ходе проведения переторжки.

Изменение цены в сторону снижения не должно повлечь за собой изменение иных условий заявки участника за исключением ценового. Участник, не выполнивший требование о предоставлении скорректированных на новую стоимость документов, считается не принявшим участие в переторжке. При этом Организатор закупки учитывает минимальную цену Заявки участника, подтверждённую обосновывающими документами.

В соответствии с пунктом 4 Инструкции по заполнению Формы 14 «Коммерческое предложение» участник должен указать общую стоимость заявки цифрами и словами, в рублях, отдельно без НДС, величину НДС и вместе с НДС в соответствии с Таблицей-1 (графа «ИТОГО»). Цену следует указывать в формате XXX XXX XXX,XX руб.

Как следует из материалов дела, Заявитель в своем коммерческом предложении и на сайте оператора торговой площадки указал первоначальную цену 65 144 766,56 руб. без НДС, поскольку не является плательщиком НДС. Кроме того, Заявителем была предоставлена ведомость единичных расценок по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в Документации, с приложением сметного расчёта единичных стоимостей видов работ, который соответствовал требованиям к расчёту, изложенным в техническом задании.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Заявитель, приняв участие в процедуре переторжки при представлении ценового предложения на сайте оператора торговой площадки в графе «Цена заявки в валюте начальной цены договора с НДС и без НДС указал сумму в размере 64 144 766,56 рублей и не предоставил скорректированные документы на полученное после переторжки ценовое предложение в соответствии с требованиями пункта 4.10.6. Документации о закупке.

Таким образом, общее ценовое предложение Заявителя составило 64 144 766,56 рублей.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что для корректного заполнения заявки в графе «Цена заявки в валюте начальной цены договора с НДС и без НДС» следовало указать общую цену договора - 65 144 766,56 руб. без НДС, поскольку как было отмечено Комиссией ранее, НМЦ является неизменной и не подлежит снижению, а тендерное снижение применяется к единичным стоимостям видов работ.

Комиссия отмечает, указывая на сайте оператора торговой площадки цену заявки в размере 64 144 766,56 рублей, Заявитель изменил НМЦ договора.

Таким образом, Комиссией установлено, что по результатам процедуры переторжки Заявителем

Вместе с тем Заявитель предоставил ведомость единичных расценок в соответствии с инструкциями, приведенными в документации, которая содержала в том числе следующие данные:

№ пп	Вид и время проведения услуг	Ед. изм	Кол-во	Стоимость в 2023 г., руб. НДС не облагается	Стоимость в 2024 г., руб. НДС не облагается	Стоимость в 2025 г., руб. НДС не облагается
2	Ежемесячное техническое обслуживание вентилятора, вентиляторы радиальные с прямым соединением электродвигателя и рабочего колеса, производительность до 10 тыс. м3 /ч	1 шт	1	309,85	309,85	309,85

Таким образом, учитывая, что оценка участника по ценовому критерию «Цена предложения» осуществляется по следующей формуле:

$$S_{\max} - S_i$$

$R_{S_i} = \frac{\quad}{S_{\max}} \times 100$ баллов, в качестве примера Комиссия Управления отмечает, что

$$S_{\max}$$

309,85 (условная величина из документации) — 309,85 (предл. Заявителя)

$R_{S_i} = \frac{\quad}{309,85} \times 100 = 0$

309,85 (условная величина из документации)

Таким образом, Комиссия отмечает, учитывая особенность установленной формулы оценки ценовых предложений участников и то, что первоначальное ценовое предложение Заявителя подтвержденное обосновывающими документами соответствовало расчётам, изложенным в техническом задании Заказчика, а также принимая во внимание, что Заявитель не принял участие в переторжке, поскольку тендерное снижение применяется к единичным стоимостям видов работ, Заявителю было правомерно начислено 0 (Ноль) баллов по ценовому критерию «Цена предложения».

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.

Кроме того, закупочная документация Заказчика наделяет участников правом на подачу запроса-разъяснений положений документации, при этом Заявителем такие запросы не направлялись, что свидетельствует о том, что на момент подачи заявки Заявителю были ясны и понятны условия проведения конкурентной процедуры.

На основании изложенного Комиссия не устанавливает нарушения антимонопольного законодательства со стороны Заказчика, так как при оценке заявки Заявителя Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке. Требования Закупочной документации применялись в равной степени ко всем участникам.

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).

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 Заявителя.

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 25.01.2023 № НП/3266/23.

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