

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17947/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.12.2022

г. Москва

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

.....

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «ЖЕЛДОРУЧЕТ», ОАО «РЖД»,

в отсутствие представителей ООО «ТВОЙ ДОМ СПб», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 19.11.2022 № НП/60668/22,

рассмотрев жалобу ООО «ТВОЙ ДОМ СПб» (далее — Заявитель) на действия АО «ЖЕЛДОРУЧЕТ» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку офисной бумаги (реестровый №32211803977, лот №2) (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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке: <https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение

жалобы в отсутствие представителей Заявителя и Заказчика.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

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.

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.

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 28.10.2022 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 офисной бумаги (реестровый №32211803977, лот №2) (далее – аукцион, процедура).

Согласно итоговому протоколу от 17.11.2022 № 38 по лоту № 2 победителем признано Общество с ограниченной ответственностью «Тюменская фабрика бумажных изделий», ИНН 7202251472 (участник № 942274), сумма предложения, по итогам аукционного торга 5 024 433 (Пять миллионов двадцать четыре тысячи четыреста тридцать три) рубля 08 копеек, в том числе НДС, а также с учетом всех налогов и сборов, уплачиваемых на территории Российской Федерации, и включает все расходы поставщика, связанных с поставкой Товара, в том числе транспортных расходов по доставке Товара Получателям при исполнении Договора. Заявитель занял второе место.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 15.11.2022 по лоту № 2 Заявителем подано ценовое предложение в размере 5 024 433.08 рублей с учетом НДС (4 187 027.57 рублей без учета НДС).

Так, в соответствии с пунктом 5 Информационной карты начальная (максимальная) цена договора, порядок ее формирования по лоту № 2 составляет 6 053 534 (Шесть миллионов пятьдесят три тысячи пятьсот тридцать четыре) рубля 10 копеек, в том числе НДС.

Пунктом 8 Информационной карты предусмотрено, что шаг аукциона устанавливается в размере: от 0,5 процента до 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота), указанной в извещении о проведении аукциона без учета НДС.

Согласно пункту 73 Положения о закупках товаров, работ, услуг акционерного общества «Центр корпоративного учета и отчетности «Желдоручет», утвержденного Решением Совета директоров (протокол № 13 от 31.08.2022), аукцион, проводится по цене без учета НДС.

Снижение текущего минимального предложения о цене договора осуществляется на величину в пределах «шага аукциона».

Участник 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.

Участник аукциона не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона».

Участник 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.

В соответствии с пунктом 3.10 Закупочной документации установлен следующий порядок проведения аукциона:

п. 3.10.1 Аукцион в электронной форме проводится в личном кабинете участника электронных процедур на ЭТП путем снижения на «шаг аукциона» начальной (максимальной) цены договора (цены лота) указанной в извещении о проведении аукциона.

п. 3.10.2 «Шаг аукциона» составляет от 0,5 до 5 процентов от начальной (максимальной) цены договора (цены лота) указанной в извещении о проведении аукциона без учета НДС.

п. 3.10.3 Аукцион в электронной форме проводится в следующем порядке:

- 1) аукцион начинается в дату и время, указанные в извещении о его проведении;
- 2) перед началом проведения аукциона посредством функционала ЭТП участникам аукциона присваиваются регистрационные номера;
- 3) участники аукциона подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах «шага аукциона». Участник вправе подать предложение о цене договора независимо от «шага аукциона» при условии соблюдения требований, указанных в подпунктах 5-8 настоящего пункта аукционной документации;
- 4) при представлении участниками предложений по цене в электронной форме очередность представления предложений фиксируется автоматически;

5) участник 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;

6) участник не вправе подать предложение о цене договора, которое ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона»;

7) участник не вправе подать предложение о цене договора два раза подряд;

8) участник 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;

п. 3.10.4 С момента начала проведения аукциона до его окончания на электронной странице данного аукциона указываются все предложения о цене договора (цене лота) и время их поступления.

п. 3.10.9 Победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора (цену лота), или, если при проведении аукциона цена договора (цена лота) снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора (цену лота).

Комиссией установлено, что Заявителем в ходе проведения аукциона были поданы следующие ценовые предложения:

1. 5 538 983, 54 с НДС (4 615 819, 62 без НДС) 15.11.2022 в 11:36:13

2. 5 175 771, 48 с НДС (4 313 142, 90 без НДС) 15.11.2022 в 11:37:11

3. 5 024 700, 76 с НДС (4 212 250, 63 без НДС) 15.11.2022 в 11:38:00

4. 3 576 024, 14 с НДС (2 980 020, 12 без НДС) 15.11.2022 в 11:40:01 - «вне шага».

При этом, ценовое предложение Заявителя в размере 3 576 024, 14 рублей с НДС (2 980 020, 12 рублей без НДС) ниже, чем текущее минимальное предложение о цене договора, сниженное в пределах «шага аукциона», что не соответствует требованиям подпункта 6 пункта 3.10.1 Закупочной документации.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В силу 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.

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.

Следовательно, представляется очевидным, что ценовое предложение участника аукциона должно обладать следующими признаками:

ценовое предложение участника должно быть ниже начальной (максимальной) цены договора;

снижение составляет от 0,5 до 5 % от начальной (максимальной) цены договора;

представление ценового предложения осуществляется в ходе аукциона;

обладатель лучшего ценового предложения признается победителем аукциона.

Из толкования положений Закона о закупках 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, пункта 3.10.1 Закупочной документации.

Кроме того, согласно пункту 4.1.6. Руководства пользователя ЭТП, после подачи первого ценового предложения в рамках шага аукциона, Заявителю доступна подача ценового предложения вне шага. Чтобы подать ценовое предложение вне шага аукциона, Заявитель ставит галочку «Подать предложение вне шага». Заявитель указывает значения в полях «Ставка НДС», «Предложение с НДС» либо «Предложение без НДС» (аналогично подаче ценового предложения в рамках шага) и нажимает «Подать предложение».

Таким образом, 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».

При таких обстоятельствах, Комиссия не усматривает нарушений в действиях Заказчика при определении победителя Закупки.

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.

В свою очередь, Заявитель на заседании Комиссии не явился, доказательств ограничения конкуренции при проведении Заказчиком аукциона не представил.

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 по лоту № 2 помимо Заявителя принимали участие 6 участников, которыми были поданы ценовые предложения в соответствии с требованиями Закупочной документации.

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 «ТВОЙ ДОМ СПб» (ИНН: 7805626019; ОГРН: 1137847251860) на действия ОАО «РЖД» (ИНН:7451316641; ОГРН: 1117451002998) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.11.2022 № НП/60668/22.

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