

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14150/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.09.2022

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 ".....", ".....", ".....", "....."
(Участник процедуры),

рассмотрев жалобу "....." (далее также — Заявитель) на действия "....." (далее также – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку Передвижных электростанций (ПЭС) мощностью 700 кВА на шасси автомобиля КАМАЗ-43118 (6х6) или аналогов для нужд филиалов ПАО «Россети Московский регион» (реестровый № 32211562193, 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.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

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 не согласен, что в соответствии с итоговым протоколом, комиссия Заказчика сочла его не принявшим участие в процедуре переторжки ввиду различия в стоимости, указанной на электронной торговой площадке Российский Аукционный Дом (www.tender.lot-online.ru), и в подтверждающих документах. Заявитель с указанным решением Заказчика не согласился и указал, что предложил цену в размере 422 492 400 руб. 00 коп., которую позволял указать функционал электронной площадки. По мнению Заявителя, конкурсная комиссия Заказчика не имела правовых оснований не учитывать поданное Заявителем ценовое предложение, сделанное во время переторжки и минимальную цену, подтвержденную обосновывающими документами, предоставленными 02.09.2022 в соответствии с пунктом 2.12.4 конкурсной документации. Таким образом, Заявитель считает, что Заказчик неверно определил победителя конкурса.

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

Представитель Заказчика пояснил, что на электронной торговой площадке после проведения переторжки Заявитель в графе «Окончательное предложение о цене без НДС» и в графе «Окончательное предложение о цене» указал одинаковую стоимость 422 492 400 руб. 00 коп. без НДС, тем самым введя в заблуждение конкурсную комиссию Заказчика о применении участником упрощенной системы налогообложения. При этом в первоначальном предложении о цене размещенном Заявителем на электронной площадке была указана сумма 507 600 000 руб. 00 коп. с НДС. Учитывая изложенное, Заказчиком был сделан вывод, что Заявителем была

сделана ошибка при заполнении соответствующих форм в интерфейсе электронной торговой площадки Российский Аукционный Дом.

Комиссия отмечает, согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 22.09.2022 Комиссия Управления на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 28.09.2022 11:30, с целью направления запроса информации на электронную торговую площадку АО «РАД» (далее также — ЭТП).

После объявления перерыва, рассмотрев представленные материалы и сведения, выслушав пояснения представителя Заказчика, ЭТП, Заявителя, Комиссия Управления установила следующее.

Комиссией установлено, что 20.07.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее также - ЕИС) размещено извещение № 32211562193 о проведении конкурса в электронной форме на определение поставщика на поставку Передвижных электростанций (ПЭС) мощностью 700 кВА на шасси автомобиля КАМАЗ-43118 (6x6) или аналогов для нужд филиалов ПАО «Россети Московский регион».

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере: 507 600 000 руб. 00 коп.

Дата начала срока подачи заявок: 20.07.2022 00:00 (МСК).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 05.08.2022 10:00 (МСК).

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется ЕДИНЫМ СТАНДАРТОМ ЗАКУПОК ПАО «РОССЕТИ» (ПОЛОЖЕНИЕ О ЗАКУПКЕ), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети» (протокол от 17.12.2018 № 334, в редакции протокола от 28.05.2020 № 417, в редакции протокола от 24.11.2020 № 440, в редакции протокола от 07.04.2021 № 452, в редакции протокола от 28.06.2021 № 462, в редакции протокола от 01.03.2022 № 485) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с итоговым протоколом от 07.09.2022 № PMP/2630, комиссия Заказчика сочла Заявителя (заявка № 4) не принявшим участие в процедуре переторжки ввиду различия в стоимости, указанной на электронной торговой площадке Российский Аукционный Дом (www.tender.lot-online.ru), и в подтверждающих документах.

Комиссия отмечает, что порядок проведения процедуры переторжки указан в пункте 2.12. Документации о закупке.

Подпунктом 2.12.1. Документации установлено, что при проведении конкурса в электронной форме переторжка проводится в обязательном порядке, за исключением случаев, предусмотренных Положением о закупке Заказчика.

Подпунктом 2.12.2. Документации установлено, что переторжка проводится при условии допуска к участию в закупке одного и более участников. Участник закупки вправе не участвовать в переторжке, в этом случае его заявка остается действующей с ранее объявленной ценой.

Подпунктом 2.12.3. Документации установлено, что в ходе переторжки участник закупки вправе подавать ценовые предложения при собственном лидирующем (наилучшем) ценовом предложении. Предложения участника по ухудшению первоначальных условий не рассматриваются, такой участник считается не участвовавшим в переторжке, при этом его заявка на участие в процедуре остается действующей с ранее объявленными условиями.

Подпунктом 2.12.4. Документации установлено, что участники закупки, участвовавшие в переторжке и снизившие свою цену, обязаны дополнительно предоставить откорректированные с учетом новой цены, полученной после переторжки, документы, указанные в п. 4.2.1. настоящей Документации по следующим подпунктам: подп. 2) (оферта), подп. 3) (спецификация на поставку ТМЦ). Документы на переторжку должны быть размещены на ЭТП в соответствии с правилами и инструкциями работы данной системы. Срок предоставления документов на переторжку указывается на ЭТП.

В случае непредоставления документов, подтверждающих новую стоимость заявки полученную в результате проведения процедуры переторжки, Участник считается не принявшим участие в переторжке. При этом Организатор закупки учитывает минимальную цену Заявки участника, подтвержденную обосновывающими документами.

Изменение цены в сторону снижения не должно повлечь за собой изменение иных условий заявки участника, кроме ценового.

Подпунктом 2.12.5 Документации установлено, что процедура переторжки проводится с использованием ЭТП, указанной в Извещении о закупке. Порядок

проведения процедуры переторжки на ЭТП определяется правилами данной системы. Участники извещаются о переторжке путем уведомления посредством функционала ЭТП.

Комиссия отмечает, согласно представленным материалам и сведениям от представителя Электронной торговой площадки следует, что в период проведения переторжки сбоев на электронной торговой площадке зафиксировано не было, электронная площадка работала в штатном режиме.

Кроме того, относительно подачи ценового предложения, оператор ЭТП указал, что участником закупки самостоятельно определяется наличие НДС в цене, подаваемой в период переторжки, что позволяет выбрать функционал площадки. Порядок подачи ценовых предложений при проведении переторжки указан на странице 50 Руководства Участника (ред. № 6 от 23.08.2022) Работа на ЭП РАД Секция «Закупки 223-ФЗ» (далее также — Руководство Участника на ЭП).

Заявитель на заседании Комиссии отметил, что использует общую систему налогообложения, следовательно, является плательщиком НДС.

Комиссия отмечает, что первоначальное предложение Заявителя было указано корректно с учетом НДС — 507 600 000 руб. (в т.ч. НДС 20%).

Как следует из материалов дела, Заявитель приняв участие в процедуре переторжке указал в графе «Окончательное предложение о цене» и в графе «Окончательное предложение о цене без НДС» одинаковую сумму в размере 422 492 400 руб. 00 коп. (без НДС).

В соответствии с подпунктом 2.12.4. Документации участники закупки, участвовавшие в переторжке и снизившие свою цену, обязаны дополнительно предоставить откорректированные с учетом новой цены, полученной после переторжки, документы, указанные в п. 4.2.1. настоящей Документации по следующим подпунктам: подп. 2) (оферта), подп. 3) (спецификация на поставку ТМЦ).

Заявитель 02.09.2022 через функционал ЭТП направил документы, подтверждающие новую стоимость заявки, полученную в результате проведения процедуры переторжки.

В письме о подаче оферты от «02» сентября 2022 г. № 22/1055 Заявителем указана цена, которая не соответствует предложению, поданному в ходе процедуры проведения переторжки, а именно:

Итоговая стоимость заявки без НДС, руб. - 422 492 400 руб. 00 коп.

Кроме того, НДС 20%, руб. - 84 498 480 руб. 00 коп.

Итого с НДС 20%, руб. - 506 990 880 руб. 00 коп.

Комиссия отмечает, что сумма 506 990 880 руб. 00 коп. с учетом НДС не была указана Заявителем на ЭТП в графе «Окончательное предложение о цене».

Комиссия считает необходимым отметить, что договор по результатам процедуры заключается по цене, предложенной участником закупки в заявке, с учетом НДС,

если организация является плательщиком НДС, без учета НДС - если участник не является плательщиком данного налога.

Вместе с тем в Руководстве Участника на ЭП также указано о необходимости проверить правильность предложенных участником условий исполнения договора, поскольку поданное предложение означает согласие заключить договор на указанных условиях.

При этом Комиссия принимает во внимание, что из 6 участников, 5 участников указали окончательное предложение о цене корректно с учетом НДС, что свидетельствует также о наличии необходимого функционала на электронной торговой площадке при подаче ценового предложения, в случае если участник находится на общей системе налогообложения.

Вместе с тем только ценовое предложение Заявителя было указано без учета НДС, однако, как было отмечено Комиссией ранее, Заявитель находится на общей системе налогообложения.

Заявителем не представлены доказательства, что при указании окончательного предложения о цене, отсутствовал функционал на электронной площадке указания цены с учетом НДС.

На основании изложенного, Комиссия Управления приходит к выводу, что Заявителем не корректно было указано окончательное предложение о цене на ЭТП. Учитывая изложенные обстоятельства, Заказчик правомерно принял решение о не принятии участия Заявителя в процедуре переторжки ввиду различия в стоимости, указанной на электронной торговой площадке Российский Аукционный Дом (www.tender.lot-online.ru), и в подтверждающих документах.

Ограничение конкуренции Заявителем не доказано.

Комиссия отмечает, что в настоящем случае Заказчиком предприняты должные меры для обеспечения конкуренции при проведении процедуры, не было доказано ограничение доступа к участию в Закупке.

Комиссия Управления, исходя из всех вышеуказанных обстоятельств, находит действия Заказчика правомерными и не усматривает в действиях Заказчика нарушения действующего законодательства.

Принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки конкретных фактических обстоятельств, установленных на заседании и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы Заявителя.

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

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 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).

Таким образом, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") на действия "....." (ИНН: "....."; ОГРН: ".....") при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 16.09.2022 № НП/48341/22 и от 26.09.2022 № НП/49841/22.

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