

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14011/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.08.2021

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 представителей от ООО «Медиасистемы», ГУП «ЦУГИ»,

рассмотрев жалобу ООО «Медиасистемы» (далее — Заявитель) на действия ГУП «ЦУГИ» при проведении аукциона в электронной форме на закупку ТРУ на услуги по изготовлению, размещению наружной рекламы (рекламных плакатов) для Государственного унитарного предприятия города Москвы «Центр управления городским имуществом» (реестровый № 32110372344, 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.

Заявитель обжалует действия Заказчика по признанию Заявителя уклонившимся от заключения договора.

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.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Комиссия, заслушав позицию Заказчика, проанализировав материалы, представленные на заседании Комиссии, приходит к решению о признании жалобы необоснованной на основании следующих фактических обстоятельств дела.

05.07.2021 на сайте Единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте ЭТПЗ был опубликован протокол подведения итогов 32110372344-2 от 15.07.2021, в соответствии с которым Заявитель был признан победителем.

В соответствии с пунктом 46.1 Положения о Закупках в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или

протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

Также в соответствии с 27.3 Документации в течение трёх рабочих дней даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника запроса предложений в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры, осуществляемой в электронном виде.

Как было установлено на заседании Комиссии 07.07.2021 Заказчик разместил на электронной площадке проект договора (что подтверждается скрин-файлом, представленным представителем Заказчика).

Как указано в пункте 46.2 Положения о Закупках в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное

требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 настоящего Положения (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Протокол разногласий направляется победителем конкурентной процедуры в электронной форме Заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП не более чем один раз.

Аналогичное положение установлено в пункте 27.4 Документации.

Согласно статье 190 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ) установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Следовательно, презюмируется, что срок исчисляется календарными днями, если не указано иное.

Таким образом, последний день подписания договора Заявителем — 12.07.2021.

14.07.2021 Заявитель разместил на электронной площадке АО «ЕЭТП» (<https://com.roseltorg.ru/>) подписанный проект договора и документ об обеспечении исполнения договора (что также подтверждается скрин-файлом, представленным представителем Заказчика).

Следовательно Заявитель подписал договор и разместил документ об обеспечении договора с нарушением сроков, установленных пунктом 46.2 Положения о Закупках, пункта 27.4 Документации.

При этом Комиссия оценивает довод Заявителя о неуказании Заказчиком календарных или рабочих дней критически, так как, как было указано ранее, в соответствии со статьей 190 ГК РФ срок исчисляется календарными днями, если не указано иное.

Также представитель Заказчика на заседание Комиссии представил протокол о признании уклонившимся победителя закупки 32110372344-3 от 27.07.2021.

Согласно данному протоколу Заявитель был признан уклонившимся, так как:

1) представленная банковская гарантия не соответствует требованиям п. 6 ч. 2 ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», поскольку не содержит отлагательного условия, предусматривающего заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

2) Кроме того, по состоянию на 26.07.2021 (последний день для заключения договора согласно п. 41.1 Положения о закупках с учетом ст. 193 ГК РФ) победитель закупки (ООО «МЕДИАСИСТЕМЫ») не предоставил обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета в нарушение п. 42.1 Положения о закупках, п. 24.1 Документации (сумма цен единиц работ, предложенная победителем закупки, снижена более чем на 30% от начальной суммы цен единиц работ).

На заседание Комиссии Заказчик представил банковскую гарантию Заявителя.

Требования к банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, установлены в пункте 19.2 Закупочной документации, пункте 15.4 Положения о Закупках. Согласно указанным нормам безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения исполнения договора, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ), за исключением требования, установленного частью 8 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, в части наличия банковской гарантии в реестре банковских гарантий.

В пункте 8.2 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ установлено, что дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей данного Федерального закона, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08 ноября 2013 г. № 1005 «О банковских гарантиях, используемых для целей федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

(далее — Постановление Правительства № 1005) утверждены дополнительные требования к банковским гарантиям.

На заседании Комиссии было установлено, что представленная банковская гарантия не содержит отлагательного условия, предусматривающего заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

Также на Комиссии Заказчик указал также и на иное несоответствие банковской гарантии требованиям действующего законодательства, Положению о Закупках, Документации:

- банковская гарантия не предусматривает возможность заказчика направить требование об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии в форме электронного документа (банковская гарантия содержит обязательство Гаранта по уплате суммы по гарантии по первому письменному требованию, а также условие о рассмотрении требования в течение 5 рабочих дней с даты получения письменного требования).

В связи с чем довод Заявителя в части соответствия банковской гарантии признается необонованным.

Кроме того, согласно пункту 42.1 Положения о Закупках в случае, если по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить Заказчику до момента заключения договора обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета.

В соответствии с пунктом 24.1 Документации указанный расчет должен включать в себя информацию о затратах и расходах исполнителя на проведение работ (оказание услуг), которые будут выполняться в рамках исполнения договора в разрезе каждой единицы услуги/работы, иные расчеты, подтверждающие возможность участника закупки исполнить договор в соответствии с условиями договора. При этом, представленные документы должны соответствовать сведениям, указанным в заявке участника закупки и требованиям документации о закупке о предоставлении документов на стадии заключения договора.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о Закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не

позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичное требование установлено в пункте 41.1 Положения о Закупках.

При этом в соответствии со статьей 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, последний день заключения договора — 26.07.2021.

Представитель Заказчика отметил, что победитель Закупки не предоставил обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета в нарушение пункта 42.1 Положения о закупках, пункта 24.1 Документации (сумма цен единиц работ, предложенная победителем закупки, снижена более чем на 30% от начальной суммы цен единиц работ)

В связи с чем Комиссия признает данный довод жалобы необоснованным.

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 доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Медиасистемы» (ИНН: 5024178507; ОГРН: 1175024025890) на действия ГУП «ЦУГИ» (ИНН: 7705059380; ОГРН: 1037700022975) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 11.08.2021 № ЕО/47978/21.

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