

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1485/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

02.02.2022

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 представителей ОАО «Волгограднефтемаш», АО «Концерн Росэнергоатом»,

рассмотрев жалобу ОАО «Волгограднефтемаш» (далее также - Заявитель) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (далее также — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку камер теплообменника промконтура ГЦН (реестровый № 32110457589, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 26.01.2022 № 28/5248/22.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Заказчик 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.

Комиссией установлено, закупка проводится в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (далее - ЕОСЗ) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», утвержденный решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от

07.02.2012 № 37).

Заказчик 30.07.2021 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 открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку камер теплообменника промконтура ГЦН (реестровый № 32110457589) (далее – аукцион, процедура).

В соответствии с Протоколом заседания Закупочной комиссии филиала по рассмотрению заявок на оценочной стадии и подведению итогов на поставку камер теплообменника промконтура ГЦН № 33/2 от 01 сентября 2021 года победителем аукциона признано ОАО «Волгограднефтемаш».

Указанный Протокол был опубликован в ЕИС 01.09.2021.

Согласно извещению об отказе от заключения договора по теме «Поставка камер теплообменника промконтура ГЦН» от 10 декабря 2021 года в соответствии со ст. 9.5 ЕОСЗ признать Внешнего контрагента юридическим лицом уклонившемся от заключения договора поставки. Согласно ч. 5 п.п. б) ст. 9.1 ЕОСЗ б) отказаться от заключения договора.

Указанное извещение было опубликовано в ЕИС 10.12.2021.

Вместе с тем, Заявитель не согласился с признанием его уклонившимся от заключения договора и указывает на то, что Заказчиком проект договора был направлен в адрес Заявителя посредством электронной почты и получен 06.09.2021.

Однако, направленный на подписание проект договора содержал ряд неточностей, которые необходимо было устранить до подписания договора сторонами. В результате детальной проработки условий проекта договора был сформирован окончательный проект договора, который 10.09.2021 был направлен Заказчиком для подписания со стороны ОАО «Волгограднефтемаш», при этом 1 абзац пункта 6.1. договора и спецификация остались без изменения.

21.09.2021 Заявитель подписал, скрепил печатью и направил в адрес Заказчика договор посредством электронной почты.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что по факту завершения процедуры корпоративного согласования с Комитетом по рискам ГК «Росатом» события по заключению договора с Заявителем поскольку он находится в санкционном списке США, 11.10.2021 в адрес Заявителя был направлен подписанный со стороны Заказчика договор через федеральную службу спецсвязи. Данный способ направления договора

выбран в связи с тем, что данный договор признан Заказчиком коммерческой тайной и согласно пунктам 1.1, 1.2 и 1.3 приложения № 6 к договору (которое также было опубликовано в проекте договора в составе закупочной документации) передача таких документов по не защищенным каналам связи запрещена.

19.10.2021 Договор был вручен Заявителю.

Таким образом, Заказчик осуществив дополнительные мероприятия по согласованию заключения договора с Комитетом по кредитным рискам ГК «Росатом» уведомление о результатах рассмотрения от 24.09.2021 были получены Заказчиком только 13.10.2021, своевременно в течении 20 дней принял меры для заключения договора с Заявителем.

Комиссия отмечает, что в пункте 21 извещения закупочной документации установлено следующее.

Срок заключения договора: в течение 20 (двадцати) дней, но не ранее чем через 10 (десять) дней после размещения на официальном сайте и на ЭТП протокола подведения итогов закупки, за исключением следующих случаев:

- действия (бездействие) заказчика, организатора закупки, закупочной комиссии, оператора ЭТП при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке; в данном случае договор заключается не позднее чем через 5 (пять) дней с даты вынесения решения антимонопольного органа или суда;
- в соответствии с законодательством РФ для заключения необходимо его одобрение органом управления заказчика; в данном случае договор заключается не позднее чем через 5 (пять) дней с даты вынесения соответствующего одобрения;
- если в соответствии с законодательством РФ или обязательными для исполнения правовыми актами федеральных органов исполнительной власти требуются дополнительные мероприятия для заключения договора; в данном случае договор заключается в течение 20 дней со дня выполнения предписанных мероприятий.

Заказчик в течение 10 (десяти) дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в

заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Заказчик должен обеспечить получение подтверждения от лица, с которым заключается договор, что данный проект договора таким лицом получен.

Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение 10 (десяти) дней со дня направления указанного договора.

В случае предоставления приоритета согласно Постановлению 925 при уклонении победителя закупки от заключения договора, договор заключается с участником закупки, занявшим следующее место в ранжировке.

Согласно части 2. Порядок проведения закупки установленный закупочной документацией, в разделе 17, пунктом 17.1 установлено, что лицо, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора по основаниям, предусмотренным статьей 9.5 Стандарта.

Согласно подпункту «б» части 1 статьи 9.5 ЕОСЗ Последствия уклонения участника от заключения договора:

1. Под уклонением от заключения договора понимаются действия лица, с которым заключается договор:

б) неподписание проекта договора в предусмотренный для этого в документации о закупке срок.

Согласно пункту «б» части 5 статьи 9.1 ЕОСЗ, в случае уклонения победителя закупки от подписания договора, либо отстранения победителя организатор закупки или заказчик выполняет одно из действий:

а) проводит повторную закупку;

б) отказывается от заключения договора;

в) выносит вопрос о заключении договора с другим участником, занявшим следующее место, на решение руководителя организации атомной отрасли или РО (в рамках установленных полномочий).

Резюмируя хронологию событий, Комиссия отмечает следующее:

01.09.2021 — Заявитель был признан Победителем закупки.

10.09.2021- Заказчик направил в адрес Заявителя проект-договора посредством электронной почты.

21.09.2021- Заявитель подписал проект-договора устранив ряд неточностей.

24.09.2021 — В связи с тем, что Заявитель включен Министерством финансов США в санкционный список SDN, все договорные отношения с Заказчиком возможны только после получения одобрения разрешающего органа ГК «Росатом» и должны иметь гриф «Коммерческая тайна». Таким образом, Заказчиком письмом от 14.09.2021 в адрес Заместителя Генерального директора — директора по стратегии, тарифам и инвестициям АО «Концерн Росэнергоатом» был предоставлен комплект документов для дальнейшего направления последних на Комитет по рискам Госкорпорации «Росатом» для получения одобрения заключения договора поставки.

Протокол Комитета по рискам Госкорпорации «Росатом» от 24.09.2021 был зарегистрирован в ЕОСДО 07.10.2021, выписка которого была направлена Заказчику письмом от 13.10.2021.

11.10.2021 — После завершения процедуры корпоративного согласования с Комитетом по рискам ГК «Росатом» позиции по заключению договора с Заявителем, поскольку он находится в санкционном списке США, в адрес Заявителя был направлен подписанный со стороны Заказчика договор посредством федеральной службы спецсвязи.

18.10.2021 — Заказчик дал ответ Заявителю на письмо от 24.09.2021, в котором Заявитель просит продлить сроки поставки оборудования, поскольку договор не получен ими.

19.10.2021 - Договор был вручен Заявителю, что подтверждается материалами дела и не оспаривается Заявителем.

Таким образом, учитывая, что согласно закупочной документации лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение 10 (десяти) дней со дня направления указанного договора, то соответственно регламентированная дата подписания договора победителем конкурентной процедуры — 29.10.2021.

Таким образом, у Заявителя, как у Победителя аукциона, было 10 дней для подписания и направления договора Заказчику, а именно: 20, 21, 22, 23, 24, 25, 26, 27, 28, 29 октября 2021 г. соответственно.

На вопрос Комиссии Заявителю «Почему не подписали проект договора

в срок предусмотренный закупочной документацией?» Заявитель ответил Комиссии, что у Заявителя также была внутренняя процедура согласования.

Согласно предоставленному от Заявителя листу согласования, Комиссия отмечает, что у Заявителя данная процедура длилась до 09.12.2021, то есть почти 2 месяца (51 день).

За 51 день согласования проекта-договора Заявитель не направлял в адрес Заказчика никакие письма/уведомления/запросы с целью оповещения Заказчика о данной внутренней процедуре. Таким образом, Заявитель нарушил 10-дневный срок подписания и возврата подписанного проекта-договора.

При этом Заявитель со своей стороны подписал договор, полученный 19.10.2021 — 15.12.2021 и направил указанный договор также 15.12.2021.

Учитывая вышеизложенное и то, что Заявителем в регламентированный срок не был подписан со своей стороны проект договора, то на основании статьи 9.5 ЕОСЗ, а также в соответствии с пунктом 17.1 части 2 Закупочной документации в связи с неподписанием контрагентом договора в предусмотренный документацией срок, Заявитель правомерно признан уклонившимся от заключения договора.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений порядка заключения договора с победителем Закупки.

Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Аукционной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации и законодательства Российской Федерации.

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 ОАО «Волгограднефтемаш» (ОГРН: 1023404238384, ИНН: 3446003396) на действия АО «Концерн Росэнергоатом» (ОГРН: 5087746119951, ИНН: 7721632827) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.01.2022 № НП/4949/22.

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