

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4581/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.07.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобу АО «Группа ДСМ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия АО «НПО «Микроген» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление простой (неисключительной) лицензии на право использования баз данных по исследованию фармацевтического рынка (реестровый № 31907905787, 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, мотивированная несогласием с признанием АО «Группа ДСМ» уклонившимся от заключения договора.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

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

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт).

Протоколом подведения итогов Закупки от 31.05.2019 № 14зк/ЦА-1 АО «Группа ДСМ» с идентификационным номером 423020 признано победителем Закупки с предложенной ценой договора: 3 960 000,00 (Три миллиона девятьсот шестьдесят тысяч) рублей (НДС не облагается).

В соответствии с пунктом 33 Информационной карты Закупочной документации договор по итогам Закупки заключается в бумажной форме.

Порядок заключения договора по результатам Закупки установлен пунктом 20.2.6 Положения о закупках, а также пунктом 4.19.10 Закупочной документации, а именно: проект договора, заключаемого по результатам Закупки и обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено пунктом 34 Информационной карты Закупочной документации) направляется лицом, с которым заключается договор в адрес Заказчика, организатора закупки в течении 5 (пяти) дней с даты:

- 1) официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель;
- 2) проведения преддоговорных переговоров в случае, если они проводились в соответствии с пунктом 20.4 Положения о закупках, пунктом 4.18 Закупочной документации;
- 3) поступления лицу, с которым заключается договор в случае уклонения победителя закупки, или лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки, по адресу электронной почты уведомления об официальном размещении протокола об отстранении победителя закупки или лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки, в случаях, предусмотренных пунктом 20.6 Положения о закупках, пунктом 4.17 Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 4.19.15 Закупочной документации проект договора, заключаемого по итогам Закупки, подписывается уполномоченным представителем лица, с которым заключается договор, и в сроки, установленные пунктом 4.19.10 Закупочной документации направляется Заказчику, организатору закупки одним из следующих способов:

1.

1. нарочным ответственным исполнителю Заказчика, организатора закупки;
2. посредством курьерской или иной службы доставки;
3. почтовым отправлением с уведомлением о вручении по адресу Заказчика, организатора закупки, указанному в извещении.

Таким образом, руководствуясь пунктом 4.19.10 Закупочной документации Общество, по мнению Заказчика, обязано было направить в адрес Заказчика, подписанные с его стороны проект договора в срок не позднее 10.06.2019.

Согласно пояснениям Заказчика Заявитель не направил в срок, предусмотренный Закупочной документацией договор, подписанный со своей стороны, в связи с чем в соответствии протоколом от 14.06.2019 № 14зк/ЦА-2 на основании пункта 20.6.1 (1) Положения о закупках и пункта 4.12.20 (1) Закупочной документации был признан уклонившимся от заключения договора.

В свою очередь, Заявитель в своей жалобе указывает на неправомерное

признание его уклонившимся от заключения договора, поскольку была инициирована процедура преддоговорных переговоров, предусмотренная пунктом 4.18 Закупочной документации.

В соответствии с пунктом 4.18.2 Закупочной документации преддоговорные переговоры могут быть проведены в очной или заочной форме, в том числе с помощью средств аудио-, видео- конференцсвязи. Срок и формат проведения преддоговорных переговоров определяет заказчик, организатор закупки.

Так, между представителями АО «Группа ДСМ» и контактным лицом Заказчика указанным в пункте 3 Информационной карты Закупочной документации — Головиной Е.В. 11.06.2019 было согласовано проведение очной формы преддоговорных переговоров.

В свою очередь, представитель Заказчика возразил, указав на отсутствие какого либо согласования на преддоговорные переговоры между Заказчиком и Обществом.

При этом Обществом в материалы дела были представлены скриншоты диалога между Заказчиком и Заявителем посредством электронной почты, подтверждающего согласование даты и времени встречи для проведения преддоговорных переговоров, а также лиц, участвующих в ней.

Опровержение вышеуказанного Заказчиком на заседание Комиссии представлено не было.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что поскольку между сторонами была инициирована процедура проведения преддоговорных переговоров срок предоставления подписанного договора, начинает истекать со дня проведения преддоговорных переговоров, а не со дня официального размещения протокола, которым были подведены итоги процедуры закупки и выбран победитель.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.18.5 Закупочной документации на время проведения преддоговорных переговоров срок для заключения договора продлевается на количество дней, соответствующих периоду проведения преддоговорных переговоров.

Пунктом 4.18.6 Закупочной документации установлено, что результаты преддоговорных переговоров фиксируются в виде согласованной редакции проекта договора и должны быть учтены лицом, с которым заключается договор при формировании проекта договора.

Согласно тексту жалобы на очной встрече преддоговорных переговоров стороны пришли к договорённости о приостановлении оформления договора для уточнения отдельных положений договора.

Поскольку между сторонами была инициирована процедура преддоговорных переговоров, на момент проведения которой срок для заключения договора продлевается, Комиссия считает, что у Заказчика отсутствовали основания для признания 14.06.2019 Заявителя уклонившимся от заключения договора и признает действия Заказчика в рассматриваемой части нарушающими пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта пункта 20.6.1 Положения о закупках и пункта 4.12.20 (1) Закупочной документации.

Вместе с тем в ходе заседания Комиссией было установлено, что по результатам Закупочной процедуры был заключен договор от 28.06.2019 № 411/19 (далее — Договор) с участником, занявшим второе место.

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 пунктом 20.2 Положения о закупках Заказчика.

Таким образом, Законом о закупках и Положением о закупках предусмотрено, что заключение договора по итогам Закупки возможно не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Поскольку протоколом от 14.06.2019 № 14зк/ЦА-2 Заказчик признал победителя уклонившимся и выбрал нового победителя Закупки, данный протокол, по мнению Комиссии, является итоговым.

В свою очередь Комиссией установлено, что данный протокол на момент рассмотрения настоящей жалобы не был размещен в ЕИС, что также свидетельствует о нарушении Заказчиком части 5 статьи 4 Закона о закупках, предусматривающей обязанность Заказчика публиковать итоговый протокол на Официальном сайте, а также части 12 статьи 4 Закона о закупках в связи с нарушением трехдневного срока на опубликование данного протокола.

С учетом изложенного, Заказчиком в нарушение части 15 статьи 3.2 Закона о закупках и пункта 20.2 Положения о закупках Договор заключен без выполнения условия размещения в ЕИС итогового протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Поскольку, договор от 28.06.2019 № 411/19 заключенный по итогам проведения Закупки, заключен с нарушением пункта 20.2 Положения о закупках, он является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствуют препятствия для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «Группа ДСМ» (ОГРН: 1067746709733, ИНН: 7707591431) на действия ГАО «НПО «Микроген»» (ОГРН: 5177746277924, ИНН: 7722422237) при проведении Закупки обоснованной.

1. 2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2, части 5, 12 статьи 4 Закона о закупках, пункта 20.2, 20.6.1 Положения о закупках.
2. 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.
- 3.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-4581/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

04.07.2019 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 04.07.2019 по делу № 077/07/00-4581/2019

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «НПО «Микроген» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление простой (неисключительной) лицензии на право использования баз данных по исследованию фармацевтического рынка (реестровый № 31907905787, далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протокол о признании АО «Группа ДСМ» уклонившимся от заключения договора от 14.06.2019 № 14зк/ЦА-2.

2. Заказчику завершить Закупку в соответствии с требованиями пунктов 4.18, 4.19 Закупочной документации с учетом решения Комиссии от 04.07.2019 № 077/07/00-4581/2019.

3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 01.08.2019.

4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 05.08.2019 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.