

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 02-10/18.1-18

г. Якутск

резюлютивная часть оглашена «29» января 2018 г.

изготовлено в полном объеме «01» февраля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в составе:

«...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

«...» – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

«...» – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии:

От заявителя ООО «Газтестконсалтинг» - представил ходатайство о рассмотрении жалобы в их отсутствие № 2784/01 от 29.01.2018 г.;

От ответчика АК «Алроса» (ПАО) «...», по доверенности серии 77АВ 5611330 № 187 от 20.09.2017 г.

Рассмотрев жалобу ООО «Газтестконсалтинг» на действия заказчика АК «Алроса» (ПАО) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку металлоконструкций, извещение № 31705369348,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 10.01.2018 г. поступила жалоба ООО «Газтестконсалтинг» на действия заказчика АК «Алроса» (ПАО) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку металлоконструкций, извещение № 31705369348.

Заявитель указывает следующее.

На основании протокола от 01.11.2017 г. ООО «Газтестконсалтинг» признано победителем закупки.

30.11.2017 г. победителем был подписан договор и направлен в электронном виде в адрес исполнителя – «...».

Согласно пункту 1.2.20 Информационной карты Документации о закупке срок заключения договора предусмотрен – не ранее чем через 10 (десять) дней с даты официального размещения протокола, содержащего решение об итогах закупки, и не позднее 6 (шести) месяцев с даты официального размещения протокола, содержащего решение об итогах закупки, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен не позднее 6 (шести) месяцев со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Заявитель указывает, что в настоящее время договор подписан, но не зарегистрирован, что влечет невозможность его исполнения сторонами (п. 9.8 Договора поставки № 915 от 27.11.2017 г.).

При этом одновременно с процедурой подписания договора по результатам вышеуказанной закупки Заказчик проводит аналогичную закупку № 31705975667 в форме закупки у единственного поставщика ООО «ЗМК», с тем же предметом, на том же объекте, в том же количестве продукции и сроках поставки, но при условии предоплаты.

Участник данной закупки (единственным) является ООО «Завод Металлоконструкций» (ООО «ЗМК»), являющееся взаимозависимым по отношению к ООО «ВС ЗМК», согласно ЕГРЮЛ.

При этом, ООО «ЗМК» является поставщиком продукции, производимой ООО «ВС ЗМК», имеющим необходимые сертификаты и разрешения на производство данной продукции, в том числе по закупке, где Заявитель признан победителем. В свою очередь по данной закупочной процедуре № 31705369348 между Заявителем и Заказчиком должен быть заключен договор, где условием является обеспечение исполнения обязательств посредством заключения договора поручительства с производителем металлоконструкций – ООО «ВС ЗМК».

Заявитель полагает, что при признании ООО «ЗМК» победителем по закупке № 31705975667 подписание договора поручительства и заключение договора поставки с Заявителем будет нецелесообразным, как для ООО «ВС ЗМК», так и для ООО «ЗМК» соответственно, тем самым делая невозможным заключение договора Заказчиком.

По мнению Заявителя, Заказчик умышленно создает ситуацию, при которой Заявитель будет поставлен в условие невозможности исполнения обязательств по договору в части предоставления поручительства от третьего лица – производителя продукции, что в свою очередь может повлечь неблагоприятные последствия для Заявителя, в том числе, внесение в список

недобросовестных поставщиков. При этом в вышеуказанных действиях Заказчика, по мнению Заявителя, усматриваются сговор между Заказчиком и производителем продукции.

Заявитель просит:

1. приостановить срок проведения закупочной процедуры № 31705975667 до рассмотрения жалобы по существу;
2. Обязать Заказчика заключить договор поставки с победителем по результатам проведения закупки № 31705369348 на поставку металлоконструкций.

Якутским УФАС России в уведомлении от 15.01.2018 г. № 02/110 приостановлена только закупка с извещением № 31705369348.

23.01.2018 г. поступили возражения АК «Алроса» (ПАО), в которых ответчик указывает следующее.

28.07.2017 г. АК «Алроса» (ПАО) на сайте www.zakupki.ru размещено извещение № 31705369348 о проведении одноэтапного запроса предложений на право заключения договора на поставку металлоконструкций.

Согласно п. 1.2.3 Документации о закупке определен запрос предложений, который осуществляется в электронной форме на электронной торговой площадке АК «Алроса» (ПАО) в сети Интернет по адресу <https://zakupki.alrosa.ru> в порядке, установленном регламентом данной электронной торговой площадки в соответствии с условиями и требованиями документации о закупке.

В рамках указанной закупки коммерческие предложения поступили от ООО «Газтестконсалтинг», ООО «Аргон», ООО «ИмпэксПро», ООО «Совстройкон», ООО «Ленмонтаж», ООО «Тюменьстальмост», АО АК «Серпуховский механический завод».

Поступившие предложения были рассмотрены в порядке, установленном Положением о закупках и протоколом от 12.10.2017 г. закупочной комиссии к участию в закупке допущены ООО «Газтестконсалтинг», ООО «Ленмонтаж», АО АК «Серпуховский механический завод».

По результатам переторжки лучшее ценовое предложение было предложено ООО «Газтестконсалтинг», в адрес которого в установленный срок направлен проект договора поставки № 915 от 27.11.2017 г. и договора поручительства. Нарушений установленного порядка заключения договора не допущено, проект договора подписан заказчиком и направлен ООО «Газтестконсалтинг» в установленный срок.

ООО «Газтестконсалтинг» проект договора поставки подписан без разногласий. Согласно п. 1.3 договора поставки обязательства по исполнению договора должны быть обеспечены договором поручительства со стороны завода изготовителя – ООО ВС ЗМК», что является существенным условием. Надлежащие документы, подтверждающие исполнение данной обязанности, поставщиком одновременно с договором поставки не представлены.

Срок, отведенный документацией о закупке для заключения договора, до настоящего времени не истек и определен согласно п. 1.2.20 информационной карты не позднее 6 (шести) месяцев, с даты официального размещения протокола (08.11.2017 г.), т.е. не позднее – 09.05.2018 г.

Также, ответчик указывает, что Якутским УФАС России не соблюдена процедура принятия жалобы участника закупки к рассмотрению в нарушении статьи 3 Закона о закупках, устанавливающий исчерпывающий перечень оснований для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган.

Данная правовая позиция подтверждается Определением Верховного суда РФ от 11.04.2017 г. дело № 304-КГ16-17592.

Основание подачи жалобы ООО «Газтестконсалтинг» - по итогам закупочной процедуры до настоящего времени не заключен договор с победителем закупки. Указанное основание не входит в перечень оснований для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган.

Ответчик полагает, что при таких обстоятельствах, не может быть обеспечено правильное и законное рассмотрение дела, а вынесенный по результатам рассмотрения жалобы ненормативный акт подлежит признанию недействительным.

Комиссия по рассмотрению дела, выслушав лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся доказательства и материалы дела, приходит к следующим выводам.

09.01.2018 г. в законную силу вступили [пункт 1, подпункты "б" - "к" пункта 2, абзацы первый - шестой, девятый - пятнадцатый подпункта "м", подпункты "н" - "п" пункта 3, подпункты "и" - "л", "н" - "р" пункта 9, пункты 11 и 12 статьи 3](#) Федерального закона от 31.12.2017 г. № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В абзацах [абзацы первый - шестой, девятый - пятнадцатый подпункта "м"](#), в том числе указано следующее:

м) в части 10:

абзац первый изложить в следующей редакции:

"10. Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:";

пункт 1 изложить в следующей редакции:

"1) 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;".

Следовательно, любой участник закупки имеет право обжаловать в антимонопольном органе действия заказчика при осуществлении закупки товаров, работ, услуг с нарушением требований Федерального закона о закупках и утвержденным и размещенным в единой информационной системе положением о закупке такого заказчика.

В данном случае, рассматривается соответствие п. 1.2.20 информационной карты положению о закупке АК «Алроса» (ПАО), а именно установление сроков заключения договора.

Следовательно, доводы ответчика о неправомерности принятия жалобы ООО «Газтестконсалтинг» к рассмотрению подлежат отклонению.

28.07.2017 г. АК «Алроса» (ПАО) на официальном сайте www.zakupki.ru опубликовало извещение о проведении одноэтапного запроса предложений на право заключения договора на поставку металлоконструкций, извещение № 31705369348.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон «О закупках») и положением о закупках АК «Алроса» (ПАО), утвержденное Наблюдательным советом АК «Алроса» (ПАО) протокол № А01/247-ПР-НС от 29.09.2016 г. (далее – Положение о закупках).

Согласно части 2 статьи 2 Федерального 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 пункте 35.1.1 Положения о закупках АК «Алроса» указано, что по итогам проведения процедуры закупки договор заключается в срок, установленный извещением и/или документацией о закупке согласно требованиям законодательства. **Срок для заключения договора должен быть установлен не ранее 10 дней и не позднее 6 месяцев с момента размещения в ЕИС протокола по итогам закупки.** Если по истечении 6 месяцев с момента размещения в ЕИС протокола по итогам закупки договор не заключен, то при сохранении потребности Заказчика в приобретении продукции, проводится новая закупка.

В пункте 1.2.20 Информационной карты Документации о закупке установлен срок заключения договора: не ранее чем через 10 (десять) дней с даты официального размещения протокола, содержащего решение об итогах закупки, и не позднее 6 (шести) месяцев с даты официального размещения протокола, содержащего решение об итогах закупки, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика при

осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен не позднее 6 (шести) месяцев со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

26.10.2017 г. на официальном сайте опубликован протокол заседания закупочной комиссии УМТС АК «Алроса» (ПАО) от 19.10.2017 г. № А02-1320-01/770-ПР-ЗКс-мтр, согласно которому ООО «Газтестконсалтинг» предварительно определен победителем закупки, в связи с чем, в адрес ООО «Газтестконсалтинг» заказчик направил письмо № А02-1320-01-22-1320-01-22/6539 от 19.10.2017 г.

В указанном письме АК «Алроса» предлагает ООО «Газтестконсалтинг» для принятия окончательного решения, направить:

- согласие на заключение договора;
- согласие завода – изготовителя на заключение договора поручительства в предлагаемой редакции;
- доверенность на подписанта договора поручительства и карточку предприятия ООО «ВС ЗМК»;
- доверенность на подписанта договора и карточку Вашего предприятия.

К письму приложена спецификация № 1 и проект договора поручительства.

ООО «Газтестконсалтинг» в письме № 2242/10 от 19.10.2017 г. указало, что согласно на заключение договора поставки и направило согласие завода – изготовителя на заключение договора поручительства.

08.11.2017 г. на официальном сайте опубликована выписка из протокола заседания закупочной комиссии АК «Алроса» (ПАО) от 01.11.2017 г., согласно которому ООО «Газтестконсалтинг» определен победителем закупки.

В соответствии с пунктом 35.1.1 Положения о закупках и пунктом 1.2.20 Информационной карты Документации о закупке договор поставки по результатам закупки с извещением № 31705369348 должен быть заключен не позднее 09.05.2018 г., т.е. в настоящее время срок подписания договора не истек.

Установлено, что договор поставки № 915 подписан и скреплен печатью ООО «Газтестконсалтинг» 30.11.2017 г., заказчик данный договор подписал, но не скрепил печатью, что в соответствии с пунктом 9.8 данного договора он считается незаконным и не порождает правовых последствий для Сторон.

ООО «Газтестконсалтинг» не отрицает, что не представил АК «Алроса» (ПАО) договор поручительства с заводом-изготовителем, что в соответствии с пунктом 1.3 договора поставки № 915 является обязательным условием для заключения данного договора со стороны заказчика.

При этом, ООО «Газтестконсалтинг» не представил документов, подтверждающих надлежащее исполнение своих обязательств по заключению договора поручительства с заводом-изготовителем, отсутствуют

доказательства, что ООО «ВС ЗМК» отказывает ООО «Газтестконсалтинг» в подписании договора поручительства.

Таким образом, доводы ООО «Газтестконсалтинг» об отказе АК «Алроса» (ПАО) в заключение договора поставки № 915 подлежат отклонению.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Якутского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров

р е ш и л а :

1. Жалобу ООО «Газтестконсалтинг» на действия заказчика АК «Алроса» (ПАО) при проведении запроса предложений на право заключения договора на поставку металлоконструкций, извещение № 31705369348, признать необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев.

Председатель комиссии:

«...»

Члены комиссии

«...»

