

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-517/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.03.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

<...>ой - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

<...>а - начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...>ой - главного специалиста-эксперта отдела административных производств,

при участии представителей:

от заказчика - АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»: <...> (доверенность от 26.03.2018 № 147);

в отсутствие заявителя - ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс», АО «ЕЭТП» (надлежащим образом извещены о времени и месте рассмотрения настоящей жалобы письмом от 21.03.2018 № НО/13122/18),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс» (далее - Заявитель) на действия заказчика - АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку нержавеющей нержавеющей стальной проволоки марки 12Х18Н10Т-ВД для нужд «КБхиммаш им. А. М. Исаева» - филиала АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (реестровый № 31705874449) (далее - Редукцион),

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 Редукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в незаключении договора с ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс».

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорной закупке.

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 комиссии 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 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

14.07.2017 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг Госкорпорации «Роскосмос», к которому Заказчик присоединился в соответствии с протоколом заседания совета директоров АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» от 22.11.2017 № 1/2017 (далее - Положение о закупках).

13.12.2017 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Редукциона.

Дата окончания подачи заявок определено 11.01.2018, дата рассмотрения заявок и подведения итогов Редукциона - 17.01.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов) от 24.01.2018 № 163 Заявитель признан победителем Редукциона.

Извещение об отказе от заключения договора по итогам проведения редукциона было опубликовано в ЕИС 01.02.2018.

Согласно доводам жалобы Заявителя, действия Заказчика по незаключению договора с победителем Редукциона противоречат нормам действующего законодательства.

Заказчик по доводам Заявителя возразил, пояснив, что в тексте Положения о закупках и Документации о редукционе отсутствует условие об обязанности Заказчика заключать с победителем договор.

Согласно пункту 6.3.2 Положения о закупках редукцион является конкурентным способом закупки, при котором победителем закупки определяется участник закупки, который предложил наиболее низкую цену договора или, если в ходе проведения редукциона цена договора снижена до нуля и предметом закупки является право заключить договор с

заказчиком, наиболее высокую цену договора.

В соответствии с пунктом 20.5.2 Положения о закупках Заказчик вправе отказаться от заключения договора по итогам закупки по основаниям, указанным в пункте 20.5.3 Положения, в случаях, в том числе, проведения редукциона.

В соответствии с пунктом 20.5.3 Положения о закупке отказ от заключения договора возможен по следующим основаниям (включая, но не ограничиваясь):

(1) возникновение обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность заключения и (или) исполнения договора;

(2) непредвиденное изменение потребности в продукции, в том числе изменение производственных и иных программ, изменение условий договора с заказчиком, во исполнение которого проводилась закупка;

(3) необходимость исполнения предписания контролирующих органов и (или) вступившего в законную силу судебного акта;

(4) наличия существенных ошибок, допущенных при подготовке извещения и (или) документации о закупке, включая проект договора, препятствующих исполнению договора и удовлетворению потребностей заказчика;

(5) изменение норм законодательства, регулирующих порядок исполнения договора и (или) обосновывающих потребность в продукции.

Аналогичные требования предусмотрены пунктом 4.15 Документации о редукционе.

Таким образом, по мнению Заказчика, по итогам Редукциона у него не возникает обязанности по заключению договора с победителем закупки, с чем Заявитель имел возможность ознакомиться при изучении Положения о закупках и Документации о редукционе.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 2.2.1 Документации о редукционе настоящий редукцион проводится в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации, Закона о закупках, Закона о защите конкуренции, Положения о закупках.

В соответствии с п. 6.3.4 Положения о закупке по итогам редукциона у

заказчика отсутствует обязанность заключить договор с победителем; при этом победитель обязан заключить договор по итогам проведения редукциона в случае принятия заказчиком решения о его заключении. В случае отказа победителя заключить договор с заказчиком такая обязанность возникает у участника, занявшего второе место в ранжировке.

Согласно пункту 13.2.4 Положения о закупках при проведении редукциона у заказчика отсутствует обязанность заключать договор по его итогам.

Согласно пункту 4.20.1 Документации о редукционе договор заключается в срок не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки. Срок заключения договора указан в пункте 28 Информационной карты.

В соответствии с пунктом 34 Информационной карты Документации о редукционе срок заключения договора - не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов).

В пункте 38 Информационной карты Документации о редукционе установлено, что Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения редукциона в любой момент до подведения итогов закупки.

При этом, доводы Заказчика относительно правомерности действий по незаключению договора с Заявителем ввиду закрепления в Закупочной документации соответствующей декларативной нормы Комиссией отклоняются в соответствии со следующим.

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемого Заявителем Редукциона определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах,

определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Редукциона содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно, нормы пунктов 6.3.4, 13.2.4 Положения о закупках и пункт 38 Информационной карты Документации о редукционе неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях - участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Соответственно доводы Заказчика об отсутствии обязанности заключения договора с победителем Редукциона неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 8.6.9 Положения о закупках победителем закупки признается участник закупки, который соответствует параметрам квалификации, предложил лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоено первое место в итоговой ранжировке заявок.

Согласно пункту 4.20.12 Документации о редукционе лицо, с которым заключается договор, **несет полную ответственность** за соответствие направляемого проекта договора условиям документации о закупке, условиям своей заявки, а также условиям преддоговорных переговоров и прочим условиям.

На основании изложенного ранее можно сделать вывод о том, что Положением о закупках и Документацией о редукционе одновременно закреплена обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, по заключению договора, с другой стороны - право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 ГК РФ, а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

В соответствии с пунктом 4.15.1 Документации о редукционе Заказчик вправе отказаться от проведения закупки в любой момент до подведения ее итогов, при условии наличия соответствующего указания в извещении о проведении закупки, а в случае отсутствия такой информации в извещении о проведении закупки – не позднее чем за 3 (три) дня до дня проведения редукциона.

Согласно пункту 4.15.2 Документации о редукционе решение об отказе от проведения редукциона может быть принято в следующих случаях:

- (1) изменение финансовых, инвестиционных, производственных и иных программ, оказавших влияние на потребность в данной закупке;
- (2) изменения потребности в продукции, в том числе изменение характеристик продукции;
- (3) при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность закупки;
- (4) необходимость исполнения предписания контролирующих органов и (или) вступившего в законную силу судебного решения;
- (5) существенные ошибки, допущенные при подготовке извещения и (или) документации о закупке;
- (6) изменение норм законодательства.

Таким образом, Документацией о редукционе не предусмотрена возможность Заказчика отказаться от заключения договора при условии признания закупки состоявшейся и определения победителя. Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов) от 24.01.2018 № 163 соответствующими требованиями, установленным в документации о закупке, признано пять участников, Редукцион признан состоявшимся, победителем определен Заявитель. В соответствии с условиями Документации о редукционе по результатам рассмотрения вторых частей заявок процедура закупки признается несостоявшейся в случаях,

если Заказчиком принято решение о несоответствии требованиям документации о закупке всех вторых частей заявок либо о соответствии только 1 (одной) второй части заявки на участие в редукционе, при этом в протокол рассмотрения вторых частей заявок (подведения итогов) вносится соответствующая информация, что напрямую закреплено в пункте 4.14.7 Документации о редукционе.

Согласно пояснениям Заказчика, данными на заседании Комиссии, отказ от заключения договора с победителем Редукциона является следствием изменения потребностей заказчика.

Вместе с тем Комиссией установлено, что Заказчиком с тем же предметом, что и рассматриваемый Редукцион, а именно поставка нержавеющей стали марки 12Х18Н10Т-ВД для нужд «КБхиммаш им. А. М. Исаева» - филиала АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» по адресу Московская область, г. Королев, ул. Богомолова, д.12, Заказчиком опубликованы следующие закупки: извещение о проведении открытого запроса котировок в электронной форме с начальной ценой договора 2 114 093,20 руб. от 13.02.2018 (реестровый № 31806131111), извещение о проведении открытого редукциона в электронной форме с начальной ценой договора 19 590 950,00 руб. от 27.02.2018 (реестровый № 31806183560), извещение о проведении открытого редукциона в электронной форме с начальной ценой договора 4 215 964,50 от 22.03.2018 (реестровый № 31806240112).

Таким образом, Комиссия оценивает заявленный довод как несостоятельный, поскольку отсутствуют какие-либо доказательства, объективно подтверждающие, что проведение рассматриваемой закупки стало для Заказчика неактуальным.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Комиссия считает, что в системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого - исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от

заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

Таким образом, на основании вышеизложенного Заказчик неправомерно отказался от заключения договора по результатам Редукциона.

Соответственно, Комиссия усматривает нарушение Заказчиком пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия решила признать жалобу Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс» (ОГРН 1126679026660, ИНН 6679023270, КПП 667901001), на действия АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (ОГРН 5177746220361, ИНН 7730239877, КПП 773001001) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>

<...>а

1.

ПРЕДПИСАНИЕ

**по делу № 1-00-517/77-18 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

26.03.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

<...>ой - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

<...>а - начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...>ой - главного специалиста-эксперта отдела административных производств,

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 26.03.2018 по делу № 1-00-517/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Акционерное общество «Государственный космический научно-производственный центр имени М.В. Хруничева» (ОГРН 5177746220361. ИНН 7730239877. К П П 773001001) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку нержавеющей кругов марки 12X18H10T-ВД для нужд «КБхиммаш им. А. М. Исаева» - филиала АО «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (реестровый № 31705874449) (далее - Редукцион):

1.

1. Заказчику завершить проведение Редукциона в соответствии с положениями части 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации с учетом решения от 26.03.2018 по делу № 1-00-517/77-18

без учета требований пунктов 6.3.4, 13.2.4 Положения о закупках и пункта 38 Информационной карты Документации о редукционе.

2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 31.05.2018**.

Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 04.06.2018 включительно 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.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>

<...>а