

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15207/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.10.2022 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 ООО ПКФ «УралТрубСтрой», АО «УКВЗ»,

рассмотрев жалобу ООО ПКФ «УралТрубСтрой» (далее - Заявитель) на действия АО «УКВЗ» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку металлопроката (реестровый № 32211643718) (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 при проведении Закупки.

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.

Часть 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, Заявитель оспаривает признание его уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражении на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 24.08.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС)

(<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки №32211643718.

Предмет: поставка металлопроката.

Цена договора: 99 791 093,17 рублей.

В соответствии с Протоколом № 32211643718-3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом запросе предложений в электронной форме от 05.09.2022 закупочная комиссия приняла решение признать победителем запроса предложений в электронной форме Участника № 3 (Заявитель) с предельной ценой договора 99 791 093 (Девяносто девять миллионов семьсот девяносто одна тысяча девяносто три) рубля 17 копеек с учетом НДС, и предложенной скидкой от суммы единичных расценок в размере 31 (тридцать один) процент с объемом поставляемой продукции в соответствии с Техническим заданием и сроком исполнения договора, указанным в договоре.

Указанный протокол опубликован в ЕИС 07.09.2022 в 09:34.

20.09.2022 Заказчиком было принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора. 21.09.2022 протокол об уклонении размещен на электронной торговой площадке.

Основанием признания Заявителя уклонившимся являлся пункт 20.6.1 Положения о закупке: участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

(1) непредставления / ненаправления подписанного им договора в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что причиной признания Заявителя уклонившимся от заключения договора и принятия решения о заключении договора с другим участником послужило неполучение Заказчиком в срок подписанного договора и какой-либо информации о его направлении в адрес Заказчика.

Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 32 Информационной карты срок заключения договора - не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Заявитель на заседании Комиссии подчеркнул, что каких-либо уведомлений со стороны электронной площадки, за исключением информации об опубликовании итогового протокола (07.09.2022) и протокола о признании уклонившимся (21.09.2022), не поступало.

Заказчик в своих пояснениях отметил, что данная Закупка проводилась в рамках исполнения муниципального контракта, соответственно, с учетом данной информации Заказчиком был рассчитан срок 10 дней для заключения договора, то есть, крайний срок — 19.09.2022.

Необходимо обратить внимание, что данный срок установлен именно Заказчиком.

Согласно требованиям закона и документации на заключение договора выделяется срок до 20 дней.

Согласно материалам дела, 13.09.2022 посредством электронной почты Заказчиком направлен проект договора для подписания Заявителем. Проект договора датирован крайней датой — 19.09.2022.

17.09.2022 Заявитель посредством курьерской службы направил пакет документов с подписанным договором.

При этом Комиссия установила, что в период с 17.09.2022 по 19.09.2022 Заявитель не уведомил Заказчика о направлении подписанного договора и не осуществил какого-либо взаимодействия по данной ситуации.

Следует также отметить, что юридический адрес Заявителя - <...>. Информации об ином расположении Заявителем представлено не было.

Таким образом, на момент 19.09.2022 у Заказчика отсутствовали как подписанный договор, так и информация, что договор направлен.

21.09.2022, после опубликования протокола о признании Заявителя уклонившемся от заключения договора, Заявитель направляет посредством электронной почты скан-копию подписанного договора.

Заказчик на заседание Комиссии представил переписку посредством электронной почты с курьерской службой, согласно которой накладная с датой получения и ФИО утеряна.

26.09.2022 Заказчик заключает договор со вторым участником.

26.09.2022 подписанный со стороны Заявителя договор поступил в адрес Заказчика. Заказчик на заседании Комиссии эту информацию не опровергал.

Изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к покупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в

закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

В соответствии с пунктом 33 информационной карты форма заключения договора - в бумажной форме.

При этом закупочной документацией не предусмотрено обеспечения исполнения договора, соответственно, подтвердить таким образом намерение заключить договора со стороны заявителя не представляется возможным.

Согласно пункту 20.2.4 Положения о закупке, проект договора, заключаемый по итогам закупки в бумажной форме, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с подразделом 10.11 Положения с учетом особенностей, установленных подразделом 11.4 Положения) направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес Заказчика, Организатора закупки в течение 10 (десяти) дней с даты:

(1) официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель или протокола рассмотрения единственной заявки участника, заявка которого признана соответствующей требованиям извещения, документации о закупке;

(2) поступления единственному поставщику по адресу электронной почты уведомления об официальном размещении извещения о закупке у единственного поставщика, кроме случаев, предусмотренных абзацами третьим, четвертым подпункта 20.2.1(2) Положения;

(3) проведения преддоговорных переговоров в случае, если они проводились (подраздел 20.4 Положения);

(4) поступления лицу, с которым заключается договор в случае отстранения победителя закупки, по адресу электронной почты уведомления, об официальном размещении протокола об отстранении победителя закупки в случаях, предусмотренных извещением, документацией о закупке (подраздел 11.8 Положения);

(5) поступления лицу, с которым заключается договор в случае уклонения победителя закупки, по адресу электронной почты уведомления, об официальном размещении протокола об уклонении победителя закупки от заключения договора (если возможность заключения договора с таким лицом предусмотрена извещением, документацией о закупке) (подраздел 20.6 Положения).

Также, согласно пункту 20.2.6 Положения закупке, если иное не установлено в извещении, документации о закупке, проект договора, заключаемый по итогам закупки, формируется лицом, с которым заключается договор, в соответствии с условиями извещения, документации о закупке, условиями своей заявки (при проведении конкурентных способов закупки) и подписывается уполномоченным представителем такого лица, и в сроки, установленные пунктом 20.2.4 Положения,

направляется Заказчику, Организатору закупки одним из следующих способов:

(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 и документации о закупке.

Относительно преддоговорных переговоров следует отметить, что пунктом 38 информационной карты предусмотрены возможность и условия проведения преддоговорных переговоров: между заказчиком и участником закупки, с которым по результатам проведения закупки заключается договор, могут проводиться преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора. Условия проведения преддоговорных переговоров содержатся в подразделе 20.4 Положения о закупке.

Также пунктом 40 информационной карты установлен порядок обмена документами при заключении договора по результатам проведения закупки, а именно: обмен документами при заключении договора по результатам проведения закупки осуществляется посредством функционала ЭТП. Остальные и более подробные условия содержатся в подразделе 20.2. Положения о закупке с учетом п.п. 28 информационной карты.

В свою очередь, пунктом 20.2.10 Положения о закупке установлено, что в целях оптимизации документооборота, а также в случаях возникновения у лица, с которым заключается договор, сложностей при формировании проекта договора, допускается предварительное согласование проекта договора, а также обмен иными документами, представляемыми на этапе заключения договора, с использованием электронной почты и (или) функционала ЭТП при соблюдении следующих ограничений:

(1) Заказчик, Организатор закупки, лицо, с которым заключается договор, обязаны обеспечить возможность сохранения истории направления электронных писем, включая дату и время направления письма, содержания прикрепленных документов, а также подтверждения получения письма адресатом;

(2) электронное письмо направляется Заказчику, Организатору закупки по адресу, указанному в извещении и документации о закупке, либо лицу, с которым заключается договор, по адресу, указанному в заявке, а при закупке у единственного поставщика – по адресу, указанному в проекте договора;

(3) направление проекта договора лицом, с которым заключается договор, по адресу электронной почты Заказчика, Организатора закупки не может заменить направление проекта договора в порядке, указанном в пункте 20.2.4, 20.2.93 Положения.

То есть, резюмируя изложенное, положениями закупочной документации регламентирована возможность проведения преддоговорных переговоров, но ни Заказчик ни Заявитель не воспользовались данным правом.

Фактически Заказчик признал Заявителя уклонившимся от заключения договора в момент, когда у Заказчика отсутствовала какая-либо информация о статусе

договора (направлен\ не направлен). Соответственно, основание о непредставления / ненаправления подписанного им договора в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки является неправомерным, поскольку пакет документов был направлен.

Более того, Заказчик императивно установил срок заключения договора - 10 дней — без учета положений закупочной документации, которая допускала срок не позднее 20 дней.

Следует отметить, что 26.09.2022 (дата получения Заказчика подписанного договора) — 19-ый день.

При этом ни одна сторона не учла факт нахождения Заявителя в Свердловской области, что существенно увеличивает срок доставки в Москву. Заявитель не уведомил Заказчика о направлении пакета документов, не представил квитанцию о направлении данных документов, Заказчик со своей стороны тоже не предпринял действий о получении информации относительно действий Заявителя для заключений договора.

Таким образом, Заказчик требовал от Заявителя уведомления о направлении оригинала договора, тогда как Комиссией было установлено, что положениями документации такое уведомление не предусмотрено.

С учетом конкретных, фактических обстоятельств дела, Комиссия приходит к выводу о неправомерности признания Заявителя уклонившемся от заключения договора в связи с тем, что подписанный оригинал договора был направлен Заявителем в срок и в порядке, предусмотренном документацией.

Таким образом, Комиссия признает жалобу обоснованной, а действия Заказчика противоречащими пункту 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, Заказчиком 18.10.2022 были поданы дополнения, включающие в себя переписку с Оператором электронной площадки по вопросам уведомления участников закупки.

Комиссия отмечает, что поскольку положениями документации предусмотрено заключение договора исключительно в бумажной форме, у участников отсутствует обязанность дополнительно отправлять электронную версию договора посредством Оператора электронной площадки.

Заказчик также направлял итоговую версию договора на подписание посредством электронной почты, а не сервисов Оператора электронной площадки.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя.

При этом обязательное для исполнения предписание не выдается в связи с заключением договора поставки от 26.09.2022 со вторым участником закупки, который в настоящий момент исполняется.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о

защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ПКФ «УралТрубСтрой» на действия АО «УКВЗ» при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.