

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9086/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.09.2019 г. Москва

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

при участии представителей:

от АО «СОГАЗ» — <...> (по доверенности от 15.03.2019 № 345/19),

от ООО «ОСК «ИнфоТранс» — <...> (по доверенности от 09.01.2019 № 3), <...> (по доверенности от 04.09.2019 № 116),

рассмотрев жалобу АО «СОГАЗ» (далее - Заявитель) на действия ООО «ОСК «ИнфоТранс» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию сотрудников ООО «ОСК «ИнфоТранс» (реестровый № 31908156441) (далее — Конкурс), 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 Конкурса.

По мнению Заявителя, Заказчик оценил его заявку по критериям, не установленным в Конкурсной документации.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил запрашиваемые документы по спорному Конкурсу.

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 Закона о закупках.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на жалобу и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) опубликовано извещение о проведении Конкурса.

Согласно протоколу от 21.08.2019 № ОК-03-19-03 (далее - Протокол) оценка коллективного участника производилась с учетом распределения объемов, указанных в договоре о совместной деятельности (99% - Лидер (Акционерное общество «Страховое общество газовой промышленности») к 1% - Страховая компания «ВТБ Страхование») согласно пункту 3.2.5 Конкурсной документации.

Итоговый балл присвоенный коллективному участнику составил 39,76.

Исходя из текста жалобы, заявку коллективного участника оценили неправомерно, поскольку Конкурсная документация не содержит требования о том, что коллективные участники будут оцениваться отдельно друг от друга.

В подтверждение своей позиции Заявитель ссылается на положения Конкурсной документации, в которых указано, что заявка коллективного участника оценивается в совокупности по показателям всех лиц, выступающих на стороне одного участника.

Из возражений Заказчика следует, что заявка была оценена на основании п. 3.2.5 Конкурсной документации.

Согласно п. 3.2.5 Конкурсной документации, участник, на стороне которого выступают несколько лиц (все юридические или физические лица, выступающие на стороне одного участника), должен соответствовать квалификационным требованиям конкурсной документации в совокупности, соразмерно вкладам товарищей, указанным в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности).

При этом в п. 1.7.3 Конкурсной документации указано, что квалификационные требования к участникам закупки не предусмотрены.

Таким образом, у Заказчика не было оснований при оценке заявок применять квалификационные требования, в том числе п. 3.2.5, так как квалификационных требований рассматриваемая процедура не содержит.

В силу части 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 закупаемым 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 рассматриваемом случае, действия Заказчика признаются нарушающими части 6 статьи 3 Закона о закупках, а жалоба признается обоснованной.

Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

При таких данных Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Конкурсной документации и считает неправомерным расчет итогового балла, указанного в Протоколе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупок.

Учитывая изложенное, действия Заказчика признаются неправомерными, не соответствующими пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

На заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 02.09.2019 № 77-МЮ-3861-19/0203. При этом договор не был опубликован в ЕИС.

В соответствии с п. 456 Положения о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Из положений ст. 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (ч. 10 ст. 3 Закона о закупках).

Как следует из материалов дела, итоговый протокол опубликован в ЕИС 22.08.2019. Десятидневный срок с момента публикации истекает 01.09.2019. При этом если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ). Такой ближайший первый рабочий день пришелся на 02.09.2019. Таким образом, 02.09.2019 (включительно) договор по результатам конкурентной процедуры не мог быть заключен Заказчиком, а должен был быть заключен не ранее 03.09.2019.

Вместе с тем Заказчик в нарушение требований ч. 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции заключил договор от 02.09.2019 вопреки действующему ограничению, предусмотренному законом. Комиссия отмечает, что факт того, что 10-й день моратория на заключение договора пришелся на 01.09.2019, не свидетельствует о правомерности заключения договора заказчиком 02.09.2019, поскольку установление названного ограничения направлено на предоставление участникам закупки права в административном порядке защитить свои права. Ввиду того, что срок возможного обжалования пришелся на нерабочий день, то окончание такого срока должно определяться с учетом положений ст. 193 ГК РФ, поскольку иное толкование исключает возможность восстановления прав участника закупки в административном порядке.

Согласно пп. 3, 4 ст. 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного

поведения.

Как указал Верховный Суд РФ в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 16.05.2018, сама по себе возможность оперативного оспаривания закупки требует от добросовестных заказчика и победителя закупки ожидания истечения срока на обжалование, установленного ч. 4 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции. Заключение заказчиком в такой ситуации договора с победителем закупки свидетельствует о заведомо недобросовестном поведении, в силу чего, на основании ст. 10 и п. 2 ст. 168 ГК РФ, заключенный ими договор является ничтожным.

Таким образом, судебная практика, а также действующее законодательство предоставляет участнику закупки безусловное право на обжалование действий заказчика в пределах десятидневного срока с момента опубликования в единой информационной системе закупок соответствующего итогового протокола. В случае, если такой срок (или часть срока) приходится на нерабочие дни, когда право на обжалование не может быть реализовано по объективным причинам, то срок на возможное заключение договора должен определяться с учетом обеспечения гарантированного права на обжалование результатов закупки.

В настоящем случае Заказчик заключил договор с нарушением десятидневного срока, при этом названный срок не может определяться исключительно календарными днями и не учитывать фактическую невозможность обращения в уполномоченный орган с обжалованием действий заказчика, если окончание такого срока приходится на нерабочий день, поскольку действующее законодательство, а также правоприменительная практика предоставляет гарантированный срок не только на обжалование действий, но и возможность восстановления нарушенных прав. В связи с чем Заказчик как лицо, обремененное публично-правовой обязанностью, обязан своими действиями гарантировать возможность восстановления прав участников Закупки посредством незаключения договора в сроки, отведенные на обжалование результатам конкурентной процедуры.

В свою очередь, договор, заключенный в нарушение требований статьи 18.1 Закона о закупках, считается ничтожным.

Таким образом, в настоящем случае Комиссия не находит оснований препятствующих выдаче Заказчику обязательного к исполнению предписания об устранении выявленных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу АО «СОГАЗ» (ИНН: 7736035485, ОГРН: 1027739820921) на действия ООО «ОСК «ИнфоТранс» (ИНН: 7708316597, ОГРН: 1177746447218) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона

о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-9086/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.09.2019 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 05.09.2019 по делу № 077/07/00-9086/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «ОСК «ИнфоТранс» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию сотрудников ООО «ОСК «ИнфоТранс» (реестровый № 31908156441) (далее — Конкурс), устранить допущенные нарушения, а именно:

1. Заказчику отменить протокол от 21.08.2019 № ОК-03-19-03, составленный в ходе проведения конкурентной процедуры.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику произвести переоценку поданных заявок на участие в Конкурсе с учетом решения Комиссии от 05.09.2019 по делу № 077/07/00-9086/2019.
4. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
5. Заказчику после исполнения вышеназванных пунктов завершить процедуру в соответствии с требованиями действующего законодательства, с учетом решения Комиссии от 05.09.2019 № 077/07/00-9086/2019.
6. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 09.12.2019.
7. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес

Московского УФАС России в срок до 11.12.2019 с приложением подтверждающих документов.

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