

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8987/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.06.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Проминжиниринг», ГУП «Московский метрополитен»,

рассмотрев жалобу ООО «Проминжиниринг» (далее — Заявитель) на действия ГУП «Московский метрополитен» (далее — Заказчик), ГКУ «ДТЗ» (далее — Организатор закупки) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку материалов для ликвидации напорных течей (реестровый №32211341106, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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 и Организатора 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, 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 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 закупок 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заявитель выражает несогласие с отказом от заключения договора и признании уклонившимся.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

Согласно Протоколу подведения итогов процедуры № 32211341106 от 23.05.2022 Заявитель признан победителем оспариваемой закупки.

Однако, согласно Протоколу № 32211341106-4 от 07.06.2022 Заявитель признан уклонившимся от заключения договора на основании того, что Заявитель не разместил на электронной торговой площадке проект договора в регламентированные сроки, а также документ и (или) информацию, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и подписанные усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона.

Согласно пункту 8.1. Закупочной документации заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, или с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения договора в случае, предусмотренном пунктом 8.5 настоящей документации.

Согласно пункту 9.1. Закупочной документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме, или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

Согласно пункту 9.2. Закупочной документации в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных пунктом 10 настоящей документации (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Согласно пункту 8.5. Закупочной документации победитель конкурентной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного пунктом 8.6

настоящей документации) признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные пунктами 8 и 9 настоящей документации, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, обеспечение исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные пунктом 10 настоящей документации.

Аналогичное положение установлено пунктом 41.5. Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» (далее — Положение о закупках).

Принимая во внимание, что Заказчиком 26.05.2022 был размещен проект договора на сайте оператора торговой площадки, то регламентированный срок для подписания участником проекта договора 31.05.2022.

Вместе с тем Комиссией установлено, что 25.05.2022 в антимонопольный орган поступила жалоба ООО «Диалектика» на действия Заказчика при проведении настоящей Закупки.

27.05.2022 жалоба ООО «Диалектика» была принята к рассмотрению, в связи с чем 27.05.2022 был наложен запрет на совершения действий в части заключения договора.

Решением от 01.06.2022 по делу № 077/07/00-8040/2022 жалоба ООО «Диалектика» была признана необоснованной и 03.06.2022 с закупки сняты ранее наложенные ограничения.

С учетом вышеуказанного, днем для подписания Заявителем договора приходился на 04.06.2022. В силу статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Вместе с тем, Заявитель на дату 06.06.2022 не подписал со своей стороны проект договора, в связи с чем 07.06.2022 был признан уклонившимся от заключения договора.

Также на заседании Комиссии установлено, что после наложения запрета на Закупку в части заключения договора? Заявителем 28.05.2022 было направлено письмо-запрос (по эл.адресу dtz-torgi@transport.mos.ru) с просьбой дать разъяснение относительно блокировки лота, а также по срокам подписания договора.

01.06.2022 Заказчику было повторно направлено письмо-запрос относительно блокировки лота и срокам подписания договора.

07.06.2022 Заказчику почтой направлено письмо-запрос на согласование Независимой гарантии (torgi@mosmetro.ru; dtz-torgi@transport.mos.ru).

08.06.2022 Заказчику на электронную почту были направлены следующие документы: письмо о необходимости продления срока подписания договора для ООО «ПромИнжиниринг» и предоставления ООО «ПромИнжиниринг» технической возможность исполнить свои обязательства, а именно подписать усиленной электронной подписью договор и разместить на ЭТП документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора от 08.06.2022, письмо о

намерениях заключить договор от 08.06.2022, банковская гарантия БГ 22908-22-10 от 08.06.2022г с приложение необходимых документов.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что указанные письма он не получал, ввиду того, что они были направлены на электронный адрес уполномоченного учреждения ГКУ «ДТЗ».

Согласно позиции Заявителя, после блокирования процедуры он не совершал каких-либо действий в части подготовки документов для заключения договора, так как не получил от Заказчика информации о поступившей жалобе, дате и времени ее рассмотрения. Также Заявитель указывает, что у него не было информации, относительно снятия ограничений.

Комиссия оценивает позицию Заявителя критически ввиду следующего.,

Согласно сведениям с электронной торговой площадки АО «ЕЭТП», после получения уведомления о принятии жалобы ООО «Диалектика» к рассмотрению по делу № 077/07/00-8040/2022 в 10:55 27.05.2022 Закупка была приостановлена, о чем Заказчику и участникам процедуры направлены соответствующие уведомления, в которых содержалась информация, что закупка приостановлена по требованию контролирующего органа.

03.06.2022 в 10:55 Закупка восстановлена на этап «Заключение договора», и участнику ООО «Проминжиниринг» (Заявитель) стал доступен функционал подписания проекта договора по Закупке, ранее опубликованного Заказчиком.

Таким образом, Заявителю было известно о причинах приостановления Закупки, а также была информация, когда данные ограничения были сняты.

В свою очередь Комиссия отмечает, что приостановка Закупки не являлась основанием для бездействия победителя, так у Заявителя было достаточно времени чтобы подготовить требуемые документы и подписать проект договора, однако в нарушение требований пункта 9.2. Закупочной документации Заявитель не подписал проект договора в установленные сроки.

Комиссия также считает необходимым отметить, что в соответствии с частью 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.**

С учетом того, что антимонопольным органом 01.06.2022 принято решение по делу № 077/07/00-8040/2022 о признании жалобы необоснованной, то в силу

вышеуказанной нормы **Сторонам, т. е. Победителю и Заказчику отведено 5 дней на подписание договора.**

Таким образом, Заявителю надлежало подписать проект договора со своей стороны 06.06.2022.

При этом Комиссия отмечает, что ни одна норма законодательства не содержит условия о том, что срок, отведенный Победителю на подписание со своей стороны проекта договора начинается исчисляться с момента снятия блокировки с Закупки.

Учитывая, что 03.06.2022 Оператор ЭТП известил Заявителя о снятии блокировки с Закупки, что не отрицается последним и подтверждается сведениями, представленными Оператором ЭТП, у Заявителя с 03.06.2022 имелась техническая и функциональная возможность для подписания проекта договора со своей стороны.

Однако, Заявителем проект договора не подписан.

Таким образом, в силу п. 8.5 Закупочной документации и п. 41.5 Положения о закупках Заявитель правомерно признан уклонившимся от заключения договора.

Учитывая, что положения Закупочной документации Заявителем не оспаривались, участник подав заявку на участие в процедуре конклюдентно согласился с установленными Заказчиком требованиями, в том числе предъявленные к порядку заключения договора.

Тем самым Заявитель возложил на себя риски по признанию его уклонившимся в случае, если он не сможет в установленный срок подписать проект договора на сайте оператора торговой площадки.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или

недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

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

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Проминжиниринг» (ИНН: **7820319527**; ОГРН: **1097847251237**) на действия ГУП «Московский метрополитен» (ИНН: 7702038150; ОГРН: 1027700096280), ГКУ «ДТЗ» (ИНН: 7709501828, ОГРН: 1037739833493) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 14.06.2022 № НП/31317/22, от 20.06.2022 № НП/32716/22.

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