

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5604/2023 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.05.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО
«Издательство «МУНИЦИПАЛИТЕТ», ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ);

в отсутствие представителей АО «Сбербанк-АСТ», уведомленных надлежащим
образом письмом Московского УФАС России от 15.05.2023 № НП/18842/23;

рассмотрев жалобу ООО «Издательство «МУНИЦИПАЛИТЕТ» (далее - Заявитель) на
действия ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (далее — Заказчик) при проведении открытого
запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на
изготовление и поставку типографической продукции (ЭЗК 049/223/23)
(реестровый № 32312262674, 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 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В своей жалобе Заявитель указывает, что Заказчиком принято неправомерное решение о признании победителя Закупки (Заявитель) уклонившимся от заключения договора.

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

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.

Согласно части 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.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупке товаров, работ, услуг федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта», утвержденного решением наблюдательного совета Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Российский университет транспорта» протокол от «17» марта 2023 № 16/НС (далее – Положение о закупке).

Комиссией установлено, что 05.04.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32312262674 о проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставка типографической продукции (ЭЗК 049/223/23).

Относительно оспариваемой Закупки в Единой информационной системе (далее - ЕИС) установлено следующее.

Дата и время начала подачи заявок: 06.04.2023.

Дата и время окончания подачи заявок: 13.04.2023 00:00 (МСК).

Дата и время подведения итогов Закупки: 13.04.2023.

Начальная (максимальная) цена договора: 42 000,00 руб.

Согласно протоколу № ЭЗК 049/223/23 рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом запросе котировок в электронной форме от 13.04.2023 на основании пункта 3.5.3 извещения победителем было признано ООО «Издательство «МУНИЦИПАЛИТЕТ».

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.

Согласно пункту 5.4.7 Положения о закупке по результатам запроса котировок Заказчик заключает договор с победителем в порядке, установленном в пункте 1.11 настоящего Положения.

Между тем, пунктом 1.11 установлен следующий порядок заключения договора.

1.11.1. Договор заключается Заказчиком в порядке, установленном настоящим Положением, с учетом норм законодательства РФ.

1.11.2. Договор по результатам проведения конкурентной закупки Заказчик заключает не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, в следующем порядке.

В проект договора, который прилагается к извещению о проведении закупки и (или) документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника), при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого Заказчику при выполнении закупаемых работ, оказании закупаемых услуг, в договор включается информация о стране происхождения товара и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась).

В течение пяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки Заказчик передает победителю (единственному участнику) два экземпляра заполненного проекта договора.

Победитель закупки (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения двух экземпляров проекта договора подписывает их, скрепляет печатью (при наличии) и передает Заказчику.

Заказчик не ранее чем через 10 дней со дня размещения в ЕИС протокола закупки, на основании которого заключается договор, подписывает и скрепляет печатью (при наличии) оба экземпляра договора и возвращает один из них победителю закупки (единственному участнику).

Договор по результатам осуществления конкурентной закупки в электронной форме заключается в указанном ранее порядке и сроки с учетом особенностей документооборота в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и подписывается электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени соответственно участника такой закупки, заказчика.

Если в соответствии с законодательством РФ заключение договора требует получение одобрения от органа управления Заказчика, то договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения.

Аналогичный срок действует с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) Заказчика, комиссии по закупкам, оператора электронной площадки.

В свою очередь, согласно пункту 3.2.5 закупочной документации договор по итогам рассмотрения и оценки заявок может быть заключен не ранее 10 и не позднее 20 дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по результатам рассмотрения котировочных заявок. 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 закупкам, 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 закупкам, оператора электронной площадки.

Заказчик в течение пяти рабочих дней со дня размещения протокола рассмотрения и оценки заявок направляет победителю запроса котировок проект договора без подписи Заказчика который заключается в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки на условиях, предусмотренных извещением о запросе котировок, по цене, предложенной в заявке победителем в запросе котировок, или цене предложенной участником запроса котировок, с которым заключается договор в случае уклонения победителя от заключения договора.

Победитель запроса котировок не вправе отказаться от заключения договора. В течение пяти дней с даты размещения заказчиком проекта договора победитель запроса котировок размещает данный проект, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого запроса котировок.

Пунктом 3.2.6 закупочной документации при наличии разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий в течение двух рабочих дней со дня его получения от участника закупки. Если замечания участника закупки учтены полностью или частично, Заказчик вносит изменения в проект договора и повторно направляет его участнику. Вместе с тем Заказчик вправе направить участнику закупки договор в первоначальном варианте и отдельный документ с указанием причин, по которым в принятии замечаний участника закупки, содержащихся в протоколе разногласий, отказано.

В соответствии с пунктом 3.2.7 закупочной документации участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, когда:

- 1) не предоставил подписанный договор (отказался от заключения договора) в редакции Заказчика в срок;
- 2) не предоставил обеспечение исполнения договора в срок, установленный извещением о закупке, или предоставил с нарушением условий, указанных в извещении о закупке, - если требование о предоставлении такого обеспечения было предусмотрено извещением о закупке и проектом договора;
- 3) не предоставил сведения о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), и документы, подтверждающие данные сведения, - если требование о представлении таких сведений и документов установлено извещением о закупке и проектом договора.

На основании пункта 3.2.8 закупочной документации не позднее одного рабочего дня, следующего за днем, когда установлены факты, предусмотренные в п. 3.2.7., Заказчик составляет протокол о признании участника уклонившимся от заключения договора. В протоколе должны быть отражены следующие сведения:

- 1) место, дата и время составления протокола;
- 2) наименование лица, которое уклонилось от заключения договора;

3) факты, на основании которых лицо признано уклонившимся от заключения договора.

Протокол об отказе от заключения договора составляется и подписывается Заказчиком в день его составления. Заказчик направляет его посредством функционала ЭТП в течение трех рабочих дней со дня подписания Комиссией участнику, с которым Заказчик отказывается заключить договор. Протокол размещается в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания.

Комиссия установила, что 13.04.2023 посредством электронной торговой площадки (далее — ЭТП) Заказчик направил Заявителю проект договора на подписание.

Таким образом, регламентированный срок подписания договора со стороны Заявителя — 18.04.2023.

Между тем, 18.04.2023 Заявителем был направлен протокол разногласий, в котором требовалось изменить дату постановки на учет в налоговом органе.

При этом Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что вышеуказанная дата уже присутствовала в выписке из ЕГРЮЛ, которую представил Заявитель при подаче заявки. Таким образом, как указывает Заказчик, Заявителем не было представлено замечаний о несоответствии проекта договора извещению, следовательно, Заявителю было отказано во внесении изменений в договор.

19.04.2023 Заказчик отклонил протокол разногласий с формулировкой: «Исправления не приняты заказчиком».

В соответствии с пунктом 3.2.8 закупочной документации 20.04.2023 Заказчиком было принято решение об инициировании заседания комиссии на предмет признания Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, руководствуясь пунктом 3.2.7 закупочной документации и пунктом 1.11.5. Положения о закупке 20.04.2023 комиссия Заказчика признала Заявителя уклонившимся от заключения договора протоколом 01/223/23 об уклонении победителя от заключения контракта по итогам открытого запроса котировок в электронной форме.

Комиссия оценивает позицию Заказчика критически на основании следующего.

Как было ранее отмечено, 19.04.2023 Заказчиком был отклонен протокол разногласий.

В связи с чем срок на подписание договора со стороны Заявителя начинал исчисляться с даты отклонения протокола разногласий, то есть, с 19.04.2023.

В соответствии со статьёй 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

При описанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что у Заявителя не было достаточно времени для ознакомления с размещенным проектом договора.

Таким образом, Заказчик сам создал ситуацию, при которой Заявитель был лишен возможности подписать проект договора в пределах установленного срока.

В свою очередь, статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Оценивая поведение Заказчика, Комиссия исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения условий реализации участниками их прав.

Вместе с тем Комиссия в ходе анализа имеющейся документации выявила отсутствие нормы, касающейся каким образом исчисляется срок в случае отклонения протокола разногласий.

Фактически Заказчик признал Заявителя уклонившимся от заключения договора по формальному признаку, без учета фактических обстоятельств.

Более того, Заказчик императивно установил срок подписания Заявителем договора без учета положений закона, которые допускают заключение договора в срок не позднее 20 дней.

При этом Заявитель, как более слабая сторона, не должен претерпевать негативные последствия, обусловленные действиями Заказчика, в данном случае выразившиеся в отсутствии в закупочной документации урегулированного порядка подписания договора в случае отклонения протокола разногласий.

С учетом конкретных, фактических обстоятельств дела, Комиссия приходит к выводу о неправомерности признания Заявителя уклонившемся от заключения договора.

Таким образом, Комиссия признает жалобу обоснованной, а действия Заказчика противоречащими пункту 2 части 1 статьи 3, а также части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

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 Заказчику не выдается в связи с заключением договора 02.05.2023 со вторым участником Закупки.

Комиссия также считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным при рассмотрении 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 «Издательство «МУНИЦИПАЛИТЕТ» (ИНН: 7718240121; ОГРН: 1037718014861) на действия ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (ИНН: 7715027733; ОГРН: 1027739733922) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях ФГАОУ ВО РУТ (МИИТ) (ИНН: 7715027733; ОГРН: 1027739733922) нарушения 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

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