

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1460/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.02.2022

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 «Альянс», ГУП «Московский метрополитен»,

рассмотрев жалобу ООО «Альянс» (далее также - Заявитель) на действия ГУП «Московский метрополитен» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку банковских резинок (реестровый № 32110977672, 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, перенаправленная письмом ФАС России от 25.01.2022 № 28/5005/22.

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.

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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Заказчик 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.

Комиссией установлено, что 22.12.2021 Заказчик на сайте Единой электронной торговой площадки, а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее

– ЕИС), разместил информацию о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку банковских резинок (реестровый № 32110977672) (далее – аукцион, процедура).

В соответствии с Протоколом подведения итогов процедуры 32110977672 от «12» января 2022г. победителем аукциона признано ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «АЛЬЯНС».

Указанный Протокол был опубликован в ЕИС 12.01.2022.

Согласно Протоколу № 32110977672-4 от 20 января 2022 года, размещенному в ЕИС Общество с ограниченной ответственностью «Альянс», признано уклонившимся от заключения договора по причине не подписания договора в регламентированный срок.

Вместе с тем, Заявитель не согласился с признанием его уклонившимся от заключения договора и указывает на то, что он имел намерение подписать данный договор в срок до 21.01.2022, поскольку Заказчик указывает срок 5 дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, не конкретизируя, рабочие или календарные это дни. Но при этом на электронной площадке указано две даты подписания договора указывая крайний срок для подписания договора для поставщика до - 23.01.2022 и для Заказчика до — 01.02.2022.

Комиссией установлено, что согласно пункту 9.2. Документации и пункту 46.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» 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.

В пункте 8.1. установлено, что 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.

В соответствии с пунктом 8.2. Документации договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются. Заказчик направляет (передает) проект договора победителю в срок не позднее трех рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки.

Пунктом 8.4. Документации установлено, что договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора, в случае, если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора предусмотрено извещением и/или документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 8.5 Документации и пунктом 41.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» 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.

Как следует из представленных материалов и установлено Комиссией, проект договора был размещён Заказчиком на ЭТП на сайте АО «ЕЭТП» по адресу в сети «Интернет»: <https://msp.roseltorg.ru> — 14.01.2022 в 14:13:23.

Таким образом, учитывая, что согласно документации и положению закупки в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, то соответственно регламентированная дата подписания договора победителем конкурентной процедуры - 19.01.2022.

Таким образом, у Заявителя, как у Победителя аукциона, было 5 дней для подписания договора, а именно: 15, 16, 17, 18 и 19 января 2022 г. соответственно.

На вопрос Комиссии Заявителю «Почему не подписали проект договора в срок до 19.01.2022 включительно?» Заявитель ответил Комиссии, что ориентировался на дату указанную на площадке до — 23.01.2022. Вместе с тем, Заявитель отметил, что планировали подписать договор 21.01.2021, поскольку планировали внести обеспечение платежа на исполнения договора собственными средствами и ждали оплату от другого Заказчика в срок до 21.01.2021.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, статьей 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьей 193 ГК РФ установлено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, довод Заявителя, о том, что указанный срок 5 (пять) дней с даты размещения заказчиком на электронной торговой площадке проекта договора, не конкретизируя рабочие или календарные дни, является не состоятельным.

Учитывая вышеизложенное и то, что Заявителем в регламентированный срок до 19.01.2022 на ЭТП не был подписан со своей стороны проект договора и не представлены документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора, то в соответствии пунктом 8.5 документации аукциона, пункта 41.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен», по причине не подписания договора в регламентированный срок, Заявитель правомерно признан уклонившимся от заключения договора.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений порядка заключения договора с победителем Закупки.

Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Аукционной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации и законодательства Российской Федерации.

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.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Альянс» (ОГРН: 1207700267884, ИНН: 7730258414) на действия ГУП «Московский метрополитен» (ОГРН: 1027700096280, ИНН: 7702038150) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 31.01.2022 № НП/4946/22.

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