

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17131/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.12.2019 г. Москва

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

в отсутствие допущенных к заседанию представителей ООО «Торговый дом АШАНД»,

рассмотрев жалобу ООО «Торговый дом АШАНД» (далее также - Заявитель, Общество) на действия ГК «АСВ» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме открытым способом среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку сетевого оборудования Cisco (реестровый № 31908398593, далее - Закупка) в соответствии со ст. 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 жалобе Заявитель указывает на неправомерность действий Заказчика по признанию ООО «Торговый дом АШАНД» уклонившимся от заключения договора.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев жалобу Заявителя приняла решение о признании её обоснованной, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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 ч. 3 ст. 2 Закон о закупках правовыми актами,

регламентирующими правила Закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 15.10.2019 в единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) опубликовано извещение о проведении закупки. Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика (далее - Положение о закупках) также размещено в ЕИС.

Итоговый Протокол № 86/2019, определяющий в настоящем случае победителя Закупки, размещен в ЕИС 30.10.2019.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии с п. 36.7 Документации направление договора, а также обмен иными документами между Заказчиком и участником, указанным в подпункте 36.2 или 36.3 Документации, осуществляется через оператора ЭП.

Согласно п. 36.8 Документации после получения через оператора ЭП договора, заполненного Заказчиком и подписанного КЭП лица, имеющего право действовать от имени участника, указанного в подпункте 36.5 или 36.6 Документации, руководитель Заказчика или иное уполномоченное лицо в соответствии с выданной доверенностью с использованием КЭП подписывает Договор.

При этом договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения Заказчиком итогового протокола в ЕИС и на официальном сайте Заказчика в сети «Интернет».

Согласно п. 36.10 Документации если победитель в течение срока, указанного в подпункте 36.8 настоящего пункта, не подпишет размещенный Заказчиком договор либо до наступления указанного срока откажется от его заключения, либо не предоставит обеспечение исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора.

С учетом изложенного, договор подлежал заключению до 19.11.2019 (включительно).

Комиссией установлено, что все взаимодействие по документообороту между Обществом и Заказчиком происходило в электронном виде. Должностным лицом, ответственным со стороны Заказчика на заключение договора была назначена К.С. Пшеничная. Представители Заказчика в ходе заседания Комиссии не оспорили то обстоятельство, что К.С. Пшеничная является официальным сотрудником Заказчика, и все документы, принятые им, считаются надлежащим образом направленными в адрес Заказчика.

Подписанный проект договора представлен Заказчику 06.11.2019, что указано в жалобе и не оспаривается представителями Заказчика.

Кроме того, оригинал банковской гарантии согласно п. 15.5 Документации должен быть передан по акту приема-передачи участником в Заказчик по адресу: г. Москва, ул. Высоцкого, д. 4, либо представителю Заказчика в помещении Банка-гаранта в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения итогового

протокола закупки, а копия направлена на адрес электронной почты: zakurki@asv.org.ru. После получения банковской гарантии Заказчик вправе в течение 10 (Десяти) рабочих дней проверить ее действительность, направив соответствующий запрос Банку-гаранту.

Комиссия дополнительно учитывает, что ответственный сотрудник Заказчика согласовал банковскую гарантию и новые сроки её получения Заказчиком от Заявителя (что подтверждается письмом от 14.11.2019 в 07:54). Согласно представленному письму, оригинал банковской гарантии нужно было привести до 16:30 14.11.2019.

Согласно представленному акту приема-передачи банковской гарантии от 15.11.2019, Заявитель передал Заказчику оригинал банковской гарантии от 14.11.2019 № 1473865, которая была принята последним без претензий.

Далее, 18.11.2019 Заказчик выложил проект договора с внесенными реквизитами полученной банковской гарантии, Заявитель подписал его в этот же день.

Однако, несмотря на то, что все документы были представлены и подписаны Заявителем, Заказчик разместил в ЕИС 22.11.2019 протокол от 19.11.2019 о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

В этой связи Комиссия признает, что порядок заключения договора был нарушен самим Заказчиком, поскольку его действия не соответствовали п. 36.10 Документации.

В данном случае Комиссия также учитывает, что Заказчик направил письмо от 14.11.2019 в 07:54 в адрес Общества о необходимости предоставления банковской гарантии, что свидетельствует о том, что истечение сроков, на которые он ссылается в письменных возражениях, ему не имеет принципиального значения, а потому никаких препятствий заключить договор при наличии всех документов от Общества в срок до 19.11.2019 для Заказчика не было.

Комиссия отмечает, что решение об отказе от заключения договора в связи с признанием победителя процедуры уклонившимся от заключения договора по основаниям, установленным Документацией, не может быть принято до истечения срока, установленного для заключения договора в ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках, который в данном случае истекал 19.11.2019.

Также Комиссия принимает во внимание то обстоятельство, что Обществу из-за праздничного дня понадобилось дополнительное время для согласования с банком условий банковской гарантии.

Статьей 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с пунктом 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).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к

участникам Закупки.

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (ч. 2 ст. 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ). В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Оценивая поведение Заказчика, в том числе в ходе допуска заявок, антимонопольный орган правомерно исходит из того, в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Признание же Заявителя уклонившимся от заключения договора при наличии от него всех документов до истечения сроков, установленных ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом со стороны Заказчика.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия считает доводы Заявителя достаточными в части необоснованного отказа Заказчика от заключения с ним договора по результатам проведенной Закупки, а также признает нарушение Заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

С учетом представленной Заказчиком информации, договор со вторым участником не заключен, в связи с чем отсутствуют препятствия к выдаче предписания об устранении выявленных нарушений.

С учетом изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Торговый дом АШАНД» (ИНН:7603056969, ОГРН:1137603002085) на действия ГК «АСВ» (ИНН:7708514824, ОГРН:1047796046198) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, п. 36.10 Документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-17131/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.12.2019 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 12.12.2019 по делу № 077/07/00-17131/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГК «АСВ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме открытым способом среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку сетевого оборудования Cisco (реестровый № 31908398593, далее - Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протокол от 19.11.2019 № 99/2019, размещенный в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) 22.11.2019.
2. Заказчику разместить информацию об отмене указанного протокола в ЕИС.
3. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с решением Комиссии от 12.12.2019 по делу № 077/07/00-17131/2019, требованиями ч. 1 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках, Закупочной документации.
4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 21.02.2020.
5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 24.02.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.