

1. САО «ВСК»

121552, Москва, ул. Островная, д. 4

2. ФГУП «Космическая связь»

115172, Москва, пер. 1-й Гончарный, д. 8, стр. 6

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-20/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.01.2017 Москва

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

при участии:

от заявителя - САО «ВСК

от заказчика - ФГУП «Космическая связь»

рассмотрев жалобу САО «ВСК» (далее - Заявитель) на действия заказчика – ФГУП «Космическая связь» (далее - Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию (реестровый № 31604336157) (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, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в следующем:

1. неправомерном отказе в допуске к участию в Конкурсе;
2. заключение договора до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган.

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, 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.

В соответствии с частью 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

Извещение о проведении Конкурса размещено в ЕИС 16.11.2016. Дата окончания подачи заявок - 12.12.2016, дата подведения итогов - 16.12.2016.

В соответствии с протоколом о результатах Конкурса от 16.12.2016 № 2 заявка САО «ВСК» (заявка № 4) признана не соответствующей требованиям документации о проведении Конкурса и не допущена до участия в Конкурсе в соответствии с пунктом 4.5.4.3 Конкурсной документации.

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, установила следующее.

1) Заявитель указывает на неправомерность отклонения заявки САО «ВСК» Заказчиком от участия в Конкурсе.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В соответствии с подпунктами «г» и «и» пункта 4.1.1.1 Конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать для юридического лица, в том числе:

-копии учредительных документов с приложением имеющихся изменений (нотариально заверенные копии);

-сведения в соответствии с п. 3.2.1. Конкурсной документации, сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках услуг и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора. В случаях, предусмотренных конкурсной документацией, также копии документов, подтверждающих соответствие услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким услугам

Следовательно, участник Конкурса представляет в составе заявки нотариально заверенные копии учредительных документов с приложением имеющихся изменений, а также сведения о функциональных характеристиках (потребительских свойствах) и качественных характеристиках услуг и иные предложения об условиях исполнения договора, в том числе предложение о цене договора.

Согласно пункту 4.1.3 Конкурсной документации все документы заявки должны быть четко напечатаны, приложенные копии должны быть четкими. Подчистки и исправления не допускаются, за исключением исправлений, заверенных подписью уполномоченного лица и печатью Участника закупки. К заявке должна прилагаться опись входящих в нее документов, подписанная уполномоченным лицом.

Верность копий документов, представляемых в составе заявки на участие в открытом конкурсе, должна быть подтверждена нотариально или подписью уполномоченного лица и печатью Участника закупки. Все документы, представляемые в оригинале, должны быть либо подписаны на каждой странице уполномоченным лицом Участника закупки, либо подписаны на последнем листе и при этом прошиты, скреплены на месте сшивки печатью и подписью подписавшего их лица.

В силу указанного, участник должен заверить копии представляемых документов в составе заявки на участие в Конкурсе нотариально или подписью уполномоченного лица и печатью участника Конкурса.

На основании пункта 4.5.4.3 Конкурсной документации участнику закупки будет отказано в признании его участником конкурса, и его заявка не будет допущена до оценочной стадии, в том числе в случае несоответствия конкурсной заявки требованиям к конкурсным заявкам, установленным конкурсной документацией.

Таким образом, в случае не подтверждения участником Конкурса документов, представляемых в составе заявки на участие в Конкурсе, в соответствии с пунктом 4.1.3 Конкурсной документации, заявка такого участника отклоняется Заказчиком от участия в Конкурсе.

Изучив представленные на заседание документы, Комиссия установила, что в составе заявки САО «ВСК» представил копию устава и техническое предложение. При этом, представленная копия устава САО «ВСК» нотариально не заверена. Также, техническое предложение Заявителя не подписана уполномоченным лицом и не заверено печатью Заявителя, что свидетельствует о несоблюдении требований пунктов 4.1.1.1 и 4.1.3 Конкурсной документации.

Таким образом, Комиссия установила правомерность отклонения Заказчиком заявки Заявителя от участия в Конкурсе на основании пункта 4.5.4.3 Конкурсной документации.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия решила признать довод жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса в части неправомерного отклонения заявки от участия в Конкурсе необоснованной.

2) Помимо этого, по мнению Заявителя, Заказчиком был заключен договор до

истечения срока на обжалование в антимонопольный орган.

Пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно информации из ЕИС при проведении Конкурса был составлен протокол о результатах Конкурса от 16.12.2016 № 2. Размещение указанного протокола было осуществлено Заказчиком 19.12.2016.

Также, на заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 28.12.2016 № 189/17/11-14/699/16, заключенный по результатам проведения Конкурса.

Таким образом, договор по итогам Закупки заключен на девятый день, после опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 17.4 Положения о закупках срок подписания договора победителем, участником, с которым заключается договор, не должен превышать срока, указанного в документации о закупке.

Вместе с тем, согласно пункту 4.8.4 Конкурсной документации срок подписания и передачи договора от Заказчика участнику, с которым заключается Договор, не должен превышать 10 (десяти) рабочих дней со дня размещения на официальном сайте Заказчика www.rscs.ru и в ЕИС протокола о результатах открытого конкурса.

Также, на основании пункта 4.8.5 Конкурсной документации срок подписания

Договора Победителем, Участником закупки, с которым заключается Договор, не должен превышать 10 (десяти) рабочих дней со дня размещения на официальном сайте Заказчика www.rscg.ru и в ЕИС протокола о результатах открытого конкурса.

Исходя из вышеуказанного, договор по итогам Конкурса может быть заключен в течение десяти дней со дня подписания протокола о результатах Конкурса от 16.12.2016 № 2.

Между тем, из положений статьи 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 (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, норма пунктов 17.4 Положения о закупках и 4.8.4 и 4.8.5 Конкурсной документации, позволяющие заключать договор по итогам закупочной процедуры в течение десяти со дня подписания протокола результатов Конкурса, исключает возможность применение оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса в части отклонения заявки Заявителя от участия в Конкурсе необоснованной, в остальной части - обоснованной.

1.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 2 статьи 2 Закона о закупках и части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках в части срока заключения договора.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-20/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

13.01.2017 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 13.01.2017 по делу № 1-00-20/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Космическая связь» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по добровольному медицинскому страхованию (реестровый № 31604336157) (далее - Конкурс), а именно:

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках товаров, работ, услуг с учетом решения Комиссии от 13.01.2017 по делу № 1-00-20/77-17, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 17.04.2017.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 24.04.2017 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.