

1. ООО «Еврокабель»

54065, Краснодарский край, город
Сочи, ул. Чайковского, дом 10/1

АО «Воентелеком»

107014, Москва, ул. Большая Оленья,
д. 15А, стр. 1

ОАО «Российский аукционный дом»

190000, Санкт-Петербург, переулок
Гривцова, дом 5, лит. В

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-9/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.01.2016 Москва

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

членов Комиссии:

В отсутствие:

ООО «Еврокабель», АО «Воентелеком» (уведомлены надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 12.01.2016 № ИШ/193, 14.01.2016),

рассмотрев жалобу ООО «Еврокабель» на действия заказчика - АО «Воентелеком» при проведении открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на поставку кабельной продукции (кабель МКСБ, КСПП и т.д. согласно спецификации) (реестровый № 31502983622),

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 ООО «Еврокабель» (далее – Заявитель) на действия заказчика - АО «Воентелеком» (далее – Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронном виде на право заключения договора на поставку кабельной продукции (кабель МКСБ, КСПП и т.д. согласно спецификации) (реестровый № 31502983622) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в незаключении договора по итогам Закупки с ООО «Еврокабель».

В соответствии с частью 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.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «Воентелеком» (далее — Положение о закупках).

20.11.2015 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки от 20.11.2015 дата окончания подачи заявок — 26.11.2015, дата рассмотрения заявок — 01.12.2015, дата подведения итогов — 01.12.2015.

Согласно протоколу рассмотрения, оценки и сопоставления предложений от 01.12.2015 № ЗК-574/15 принято решение признать победителем в проведении запроса предложений следующего участника: ООО «Еврокабель».

Согласно доводам Заявителя, действия Заказчика по незаключению договора с победителем Закупки противоречат нормам действующего законодательства.

Согласно протоколу рассмотрения, оценки и сопоставления предложений от 10.12.2015 № ЗК-611/15 принято решение отменить запрос предложений в связи с изменением потребности в закупке (в соответствии с пунктом 3 статьи 51 главы 4 Положения о закупках для нужд АО «Воентелеком» и пункта 3.9.4 Документации о проведении запроса предложений на право заключения договора для нужд АО «Воентелеком».

Заказчик по доводу Заявителя возразил, пояснив, что Запрос предложений не является разновидностью торгов, его проведение не регламентируется статьями 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), также документация о Закупке содержит нормы, согласно которым Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая участнику понесенные в связи с участием в процедуре запроса предложений. Одновременно, Заказчик пояснил, что Закупка осуществляется в рамках исполнения государственного контракта (Государственный Заказчик - Министерство обороны России) для нужд Вооруженных Сил РФ). Согласно требованиям нормативных документов, на объектах Государственного заказчика возможно применение товаров иностранного производства только при отсутствии аналогов российского производства. Между тем, в заявке о подаче предложения ООО «Еврокабель» не содержалось сведений о том, что поставка будет осуществлена кабельной продукции иностранного производства. Данная информация была предоставлена ООО «Еврокабель»

только на этапе заключения договора, сведения в проекте договора в Таблице Технических требований - страна завода-производителя Украина. Учитывая невозможность применения данной продукции на объектах Заказчика, решением Закупочной комиссии от 10.12.2015 данная Закупка была отменена.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

20.11.2015 на Официальном сайте опубликовано извещение о проведении Закупки, содержащее информацию о заказчике, о предмете и прочих условиях договора, информация о запросе предложений, в том числе о сроке подписания договора победителем запроса предложений.

В соответствии с пунктом 1.2.3 Закупочной документации Победителем запроса предложений признается Участник процедуры закупки, который на основании критериев и порядка оценки, установленных в настоящей документации, определен Закупочной комиссией (далее также – Комиссия) как Участник процедуры и, предложивший лучшие условия выполнения договора на поставку продукции (выполнение работ, оказание услуг). Пунктом 3.9.1 Закупочной документации установлен порядок заключения договора и срок, в течение которого победитель запроса предложений должен подписать проект договора, а именно: Договор между Заказчиком и Победителем запроса предложений подписывается в течение 10-и рабочих дней со дня размещения Заказчиком (организатором процедуры закупки) на сайте АО «Воентелеком» информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://www.voentelecom.ru> и электронной торговой площадке «Lot-online» для приема предложений по адресу <http://lot-online.ru> Протокола об оценке и сопоставлении Предложений Участников запроса предложений, но не позднее дня выполнения поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг). При этом в течении 5-ти рабочих дней со дня размещения Заказчиком (организатором процедуры закупки) на сайте АО «Воентелеком» информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу <http://www.voentelecom.ru> и электронной торговой площадке «Lot-online» для приема предложений по адресу <http://lot-online.ru> Протокола об оценке и сопоставлении Предложений Участников запроса предложений, но не позднее дня выполнения поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг), Победитель запроса предложений обязан подписать со своей стороны и передать Заказчику подписанный договор (для дальнейшего подписания со стороны Заказчика).

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 3.9.4 Закупочной документации Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая Участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре запроса предложений.

Закупочной документацией одновременно закреплена обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, по заключению договора, с другой стороны — право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

При этом, доводы Заказчика относительно правомерности действий по незаключению договора с Заявителем ввиду закрепления в Закупочной документации декларативной нормы о праве отказаться от заключения договора, а также ссылка на то, что процедура запроса предложений не является торгами и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 - 449 и главой 57 ГК РФ, отклоняются Комиссией.

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемой Заявителем Закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Закупки содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями ст. ст. 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно, нормы пункта 3.9.4 Закупочной документации неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях — участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Комиссия считает, что в системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

То обстоятельство, что частью 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрены иные, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организаторы вправе подменять конкурентный и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат торгово-закупочной процедуры, при проведении которой создаются видимость соблюдения действующего законодательства и необоснованные преимущества экономически более сильной стороне в правоотношениях. Из положений части 4 статьи 447 ГК РФ не следует, что при проведении торгов в иной форме, помимо конкурса и аукциона, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства, а также факт отсутствия в Закупочной документации в части ограничений страны производителя, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений. Заказчику не выдавать, ввиду несоответствия предложенного Заявителем к поставке товара требованиям Государственного контракта, во исполнение которого объявлена Закупка.

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