

Акционерное общество «Научно-производственное объединение по медицинским иммунобиологическим препаратам «Микроген»

115088, г. Москва, ул. 1-я Дубровская, двлд. 15,

ООО «РТ-Криоцентр Плазмы»

101000, г. Москва, улица Покровка, дом 1/13/6

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-189/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.02.2019

г. Москва

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

рассмотрев в открытом заседании жалобу заявителя на действия (бездействие) заказчика и закупочной комиссии по закупке, проведенной в форме электронного конкурса № ОК18101500002, реестровый номер закупки 31806978254 (далее – Закупка), 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 указанной закупки.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 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.

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным пунктами 1, 4 - 6 части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках отдельными юридическими лицами), обжалуются в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В свою очередь, Законом о закупках определены принципы, которым должны соответствовать действия заказчика при проведении конкурентной процедуры в порядке регулирования указанного закона. К таковым относятся принципы: информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В жалобе заявитель оспаривает решение заказчика о признании заявителя уклонившимся от заключения договора, оформленное протоколом от 26.12.2018. Заявитель в поданной в Московское УФАС России жалобе указывает на неправомерность действий заказчика по незаключению с ним как с победителем закупки договора, невзирая на предоставление им надлежащего обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии. Также заявитель указывает, что документацией срок предоставления обеспечения исполнения договора конкретной датой не установлен, в связи с чем заявитель не может считаться нарушившим такой срок по предоставлению обеспечительного документа. В связи с чем заявитель в жалобе оспаривает протокол от 26.12.2018, которым общество

признано уклонившимся от заключения договора.

Комиссия Управления, рассмотрев доводы жалобы, а также возражения заказчика, представленные в материалы дела, приняла решение о признании жалобы заявителя необоснованной.

Как следует из материалов дела, заказчиком 28.09.2018 в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru, а также на сайте ООО «ЭТП» опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку линии для этикетировки и упаковки завальцованных стеклянных флаконов с лиофилизированным препаратом в пластиковые защитные контейнеры диаметром 30мм, выполнение монтажа, пуско-наладочных, приемо-сдаточных работ, ввод в эксплуатацию, инструктаж персонала работе на оборудовании, реестровый номер закупки – 31806978254.

Согласно протоколу от 25.10.2018 № 31806978254-03 заказчиком было принято решение о заключении договора с заявителем как с лицом единственным подавшим заявку на участие в закупке, а также о проведении преддоговорных переговоров на предмет снижения цены договора в соответствии с разделом 4.21 документации о закупке.

Согласно п. 20.6.1 Положения о закупке и п. 4.22.20 документации о закупке, участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в следующих случаях:

- непредставления подписанного им договора в предусмотренные документацией о закупке сроки;
- непредставления им обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

Руководствуясь вышеуказанными требованиями Положения о закупке и документации о закупке, заказчик признал ООО «РТ-Криоцентр Плазмы» уклонившимся от заключения договора. Данное решение оформлено протоколом закупочной комиссией от 26.12.2018 № 31806978254-04.

Порядок заключения договора регламентирован п. 4.22 документации, в соответствии с которым договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в п. 33 информационной карты, в соответствии с которым договор подлежит заключению не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки. Исходя из сведений, опубликованных в единой информационной системе закупок, протокол подведения итогов размещен заказчиком

29.10.2018.

Вместе с тем, указанным протоколом от 25.10.2018 принято решение о проведении с заявителем преддоговорных переговоров на предмет снижения цены.

Процедура проведения преддоговорных переговоров определена разделом 4.21 документации.

В соответствии с п. 4.21.5 документации на время проведения преддоговорных переговоров срок для заключения договора продлевается на количество дней, соответствующих периоду проведения преддоговорных переговоров. Результаты преддоговорных переговоров фиксируются в виде согласованной редакции проекта договора и должны быть учтены лицом, с которым заключается договор, при формировании проекта договора (п. 4.21.6 документации).

Таким образом, в целях определения надлежащего срока заключения договора со стороны общества, а также предоставления надлежащего обеспечения его исполнения необходимо установить дату окончания преддоговорных переговоров, на период проведения которых процедура заключения договора была приостановлена на основании п. 4.21.6 документации.

Как следует из материалов дела, 31.10.2018 в адрес ООО «РТ-Криоцентр Плазмы» заказчиком направлено письмо (исх. № 00/03-04-01/30/5959) с предложением провести преддоговорные переговоры о снижении цены договора.

Заказчиком 19.11.2018 от ООО «РТ-Криоцентр Плазмы» получено письмо (исх. № 78) о согласовании снижения цены договора. Также на заседании Комиссии заказчик пояснил, что результат проведения преддоговорных переговоров был зафиксирован в журнале проведения преддоговорных переговоров от 21.11.2018.

27.11.2018 заказчик направил в адрес заявителя письмо № 00/03-04-01/04/6449 о заключении договора по результатам проведенных преддоговорных переговоров с заявителем по цене 843 793, 34 Евро. Указанное письмо посредством электронной почты info@rt-ciocenter.ru направлено заявителю.

Таким образом, указанным письмом заказчик завершил преддоговорные переговоры с заявителем, по результатам которых было достигнуто соглашение об изменении цены договора, подлежащего заключению сторонами. В связи с чем Комиссия Управления исходит, что с момента получения указанного письма у заявителя возникает обязанность по совершению со своей стороны юридически значимых действий, направленных на заключение договора, в сроки, установленные документацией.

На заседание Комиссии заказчик представил письмо от 24.12.2018, полученное от ООО «РТ-Криоцентр Плазмы», в котором общество подтвердило факт получения 27.11.2018 письма заказчика № 00/03-04-01/04/6449, которым преддоговорные переговоры были завершены. Таким образом, Комиссия Управления установила, что заявителю с 27.11.2018 было известно о завершении преддоговорных переговоров и о возникновении у него обязанности по предоставлению обеспечения исполнения договора, а также по подписанию договора.

Порядок заключения договора по результатам закупки установлен п. 20.2.5 (1) и п. 20.2.5 (2) Положения о закупке, а также в п. 4.22.10 документации о закупке, а именно: **проект договора, заключаемого по итогам закупки и обеспечение исполнения договора** (если такое требование было установлено в соответствии с п. 35 информационной карты) **направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 5 (пяти) дней с даты:**

(1) официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель;

(2) проведения преддоговорных переговоров в случае, если они проводились в соответствии с подразделом 4.21;

Таким образом, руководствуясь п. 4.22.10 документации о закупке Заявитель обязан был направить в адрес Заказчика обеспечение исполнения договора и подписанный со своей стороны договор в срок до 04.12.2018 включительно. При этом обязанность по направлению договора возложена документацией на заявителя, а не заказчика вопреки доводам заявителя об обратном.

В соответствии с документацией, договор по итогам закупки, проводимой в электронной форме, может заключаться в бумажной форме или в электронной форме с использованием функционала ЭТП в зависимости от того, как это предусмотрено в п. 34 информационной карты. В свою очередь, в п. 34 Информационной карты определена бумажная форма заключения договора, что исключает возможность заключения договора посредством функционала ЭТП вопреки доводам заявителя.

Однако как следует из материалов дела и не оспаривается заявителем договор им подписан не был и в адрес заказчика не направлялся. Таким образом, вопреки доводам заявителя, без подписанного договора со стороны заявителя, а также без предоставления им надлежащего обеспечения исполнения договора, обязанность по заключению договора у заказчика не возникла.

Также доводы заявителя об отсутствии в документации сроков предоставления надлежащего обеспечения исполнения договора также отклоняются Комиссией Управления.

Информационной картой п. 35 предусмотрена обязанность победителя закупки представить обеспечения исполнения договора.

Согласно информации, содержащейся в жалобе Заявителя, обеспечение исполнения договора было предоставлено им 11.12.2018, т.е. за пределами установленных документацией о закупке сроков. Однако договор так и не был представлен заявителем в адрес заказчика.

Кроме того, в соответствии с п. 4.22.7 документации, в случае если в п. 35 информационной карты установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения.

Согласно ст. 90 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) срок может определяться указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

В настоящем случае, срок предоставления надлежащего обеспечения исполнения договора определен п. 4.22.10 документации о закупке, а именно в течение 5 (пяти) дней с даты проведения преддоговорных переговоров. Таким образом, заявитель обязан был представить надлежащее обеспечение исполнения договора, а равно и подписанный договор до 04.12.2018.

Из материалов дела усматривается, что банковская гарантия получена заявителем 11.12.2018. При этом в материалы дела заказчиком представлено письмо ООО «РТ-Криоцентр Плазмы» от 24.12.2018 № 89, вместе с которым заявитель заказчику передал акт приема-передачи банковской гарантии от 11.12.2018. Доказательств предоставления в адрес заказчика банковской гарантии вместе с подписанным договором в материалы дела заявителем не представлено. Несмотря на факт согласования заказчиком проекта банковской гарантии за пределами срока, отведенного на предоставление обеспечения исполнения договора, до принятия заказчиком протокола признания лица уклонившимся от заключения договора (до 26.12.2018), заявитель так и не представил заказчику со своей стороны пописанный договор.

С учетом изложенного, действия заказчика по признанию Заявителя уклонившимся от заключения договора соответствуют требованиям п. 20.6.1 Положения о закупке и п. 4.22.20 документации о закупке, оснований для отмены протокола, которым заявитель признан уклонившимся от заключения договора Комиссия Управления не усмотрела ввиду отсутствия на то фактических и правовых оснований.

На основании изложенного Комиссия Управления приняла решение о признании жалобы заявителя на действия заказчика по признанию его уклонившимся от заключения договора необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «РТ-Криоцентр Плазмы» (ИНН: 7701419145) на действия АО «НПО «Микроген» (ИНН: 7722422237) при проведении закупки необоснованной.

2. Снять ограничение на размещение Конкурса, наложенное письмом Московского УФАС России от 29.01.2019 № ИГ/3802/19.

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