РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16366/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.12.2019 г. Москва

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

при участии представителей:

от ООО «ВПК» - <...> (по доверенности от 09.12.2019),

от ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России — <...> (по доверенности от 01.11.2019 № 317), <...> (по доверенности от 01.11.2019 № 318),

рассмотрев жалобу ООО «ВПК» (далее - Заявитель) на действия ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку специальной одежды для работников филиалов ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (реестровый № 31908146196) (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 Закупки.

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушен порядок заключения договора, что привело к нецелесообразности заключения такого договора со стороны победителя процедуры и признанию его уклонившимся от заключения договора.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил запрашиваемые документы по спорной Закупке.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

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

Как следует из материалов дела, Заказчиком в единой информационной системе закупок опубликовано извещение о проведении Закупки — 29.07.2019.

Комиссией установлено, что процедура проводилась Заказчиком в электронной форме среди субъектов СМП, следовательно в рассматриваемом случае действуют положения Постановление Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об

особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Постановление Правительства № 1352).

Согласно итоговому протоколу от 26.08.2019 № 105 Заявитель признан победителем конкурентной процедуры.

В соответствии с п. 19 Закупочной документации договор по результатам электронного аукциона может быть заключен не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона. В случае необходимости в соответствии с законодательством Российской Федерации одобрения заключения договора собственником имущества Заказчика, договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения.

Заказчиком 02.09.2019 был направлен через электронную площадку в адрес Заявителя проект договора.

Исходя из положений Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» Заказчиком 04.09.2019 в адрес Минэнерго России было направлено письмо № 11/4900 о согласовании крупной сделки по итогам проведения Закупки.

Ответ Минэнерго России от 18.11.2019 № ТА-13637/08 о согласовании крупной сделки с Заявителем был получен Заказчиком 18.11.2019. Комиссия отмечает, что порядок согласовании сделки Заказчиком не регламентирован.

Повторно проект договора был направлен в адрес Заявителя 19.11.2019.
В повторно направленном проекте договора сроки поставки были перенесены с 30.11.2019 на 01.04.2020.

В силу части 28 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае

необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Таким образом, по мнению Заявителя, срок заключения договора истекал 25.11.2019.

25.11.2019 Заявитель направил в адрес Заказчика заявление о невозможности заключения договора.

Протоколом от 26.11.2019 № 139 Заявитель был признан уклонившимся от заключения договора.

Заявителем 14.10.2019 в адрес Заказчика было направлено письмо с просьбой об увеличении сроков поставки товара, 20.11.2019 было направлено письмо с информацией о том, что в адрес Заявителя поступили уведомления от поставщиков,
о том, что цены на поставляемые товары в 2020 году будут увеличены на 10-15 %, так как согласно письму Минфина России от 31.05.2019 № 03-11-06/3/39855, они будут обязаны поменять систему налогообложения, что влечет за собой увеличение себестоимости производимого товара. Увеличение общих сроков поставки влечет за собой увеличение цены комиссии за предоставление банковской гарантии, требуемой для обеспечения исполнения договора. Согласно указу Президента Российской Федерации № 509 от 21.10.2019 Заказчик в ближайшее время будет присоединен к ФГУП «Охрана» Росгвардии, что влечет за собой большие риски по выполнению своих обязательств перед поставщиком.

На основании изложенного, Заявитель просил отменить процедуру подписания договора.

Также в адрес Заказчика было направлено письмо о нарушении предельных сроков подписания договора.

Комиссия считает необходимым отметить, что из Закупочной документации не следовало, что согласование крупной сделки будет осуществляться более двух месяцев.

При этом, как указал представитель Заказчика, порядок и сроки согласования крупной сделки отсутствует.

Комиссия, при признании жалобы обоснованной исходит из того, что участники закупки не должны претерпевать негативные для себя последствия исключительно обусловленные действиями Заказчика.

В Закупочной документации указаны сроки поставки до 30.11.2019 в различные адреса филиалов Заказчика.

Учитывая, что сроки изменились, договор не мог быть заключен. Затягивание срока

заключение договора влекло за собой сокращение срока, на исполнение договора.

Учитывая, что договор был направлен 19.11.2019, на исполнение было отведено 10 дней.

Также Комиссия принимает во внимание тот факт, что порядок одобрения не регламентирован локальными актами Заказчика,что влечет за собой для победителя процедуры действительную правовую неопределенность, что нарушает баланс частных и публичных интересов, поскольку срок согласования должен соотносится
с принципом разумности.

Комиссия принимает во внимание, что в процессе согласования крупной сделки все действия Заявителя были направлены на заключение договора, а в последующем на информирование Заказчика о невозможности заключения договора, в связи с необоснованно затянувшимся процессом согласования крупной сделки, что свидетельствует о добросовестном поведении Заявителя.

Более того, действия Заявителя были направлены на заключение договора в регламентированные сроки, которые установлены с учетом процедуры, ст. 1 Закона о закупках целью которой является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В рассматриваемом случае удовлетворение потребностей в полном объеме Заказчиком определена до 30.04.2019.

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 участкам закупки.

В рассматриваемом случае, действия Заказчика признаются нарушающими пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая, что договор подлежит заключению на объявленных условиях, что привело к невозможности заключения договора со стороны участника.

Таким образом, у Заказчика отсутствовали правовые основания для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Доказательств, свидетельствующих об обратном Заказчиком в материалы дела не представлено.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВПК» (ОГРН: 1165476160222, ИНН: 5407957836) на действия ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (ОГРН: 1037705013114 ИНН: 7705492450) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, пункт 19 Закупочной документации.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-16366/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.12.2019 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 09.12.2019 по делу № 077/07/00-16366/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме для субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку специальной одежды для работников филиалов ФГУП «Ведомственная охрана» Минэнерго России (реестровый № 31908146196) (далее — Закупка), а именно:

1.
    1. Заказчику отменить протокол признания Заявителя уклонившимся от заключения договора от 26.11.2019 № 139.
    2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт) в сети Интернет.
    3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.04.2020.
    4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.04.2020 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 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

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