

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22869/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.12.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителей САО «РЕСО-Гарантия», АО «ЭССК ЕЭС», ПАО «ФСК ЕЭС» посредством видеоконференцсвязи:

рассмотрев жалобу САО «РЕСО-Гарантия» (далее также — Заявитель) на действия АО «ЭССК ЕЭС» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на заключение договоров страхования от несчастных случаев и болезней для нужд ПАО «ФСК ЕЭС» (реестровый № 32009704906) (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.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в закупочной процедуре.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно протоколу № 2/1916303 от 17.12.2020 участник САО «РЕСО-Гарантия» отклонен от участия в Закупке со следующим обоснованием:

«Представлена оферта с истекшим сроком действия (до 30.04.2020 г.) п.п. «а» п. 1, Приложение № 2 к части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Подпунктом «а» пункта 1 Приложения № 2 к Информационной карте Закупки определено, что заявка на участие в Закупке, в том числе должна содержать письмо о подаче оферты по форме и в соответствии с инструкциями, приведенными в настоящей документации о закупке (часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ», форма 1).

Пунктом 5 Инструкции по заполнению Формы 1 предусмотрено, что участник закупки должен указать срок действия заявки. При этом срок действия заявки не должен быть менее чем 90 календарных дней со дня, следующего за днем проведения процедуры вскрытия поступивших на закупку заявок.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Закупочной документации участник закупки готовит заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями раздела 3 «ТРЕБОВАНИЯ К СОДЕРЖАНИЮ ЗАЯВКИ НА УЧАСТИЕ В ЗАКУПКЕ» части I «ОБЩИЕ УСЛОВИЯ ПРОВЕДЕНИЯ ЗАКУПКИ» и в соответствии с формами документов, установленными частью III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ». Заявка действительна в течение срока, указанного участником закупки в письме о подаче оферты. В любом случае этот срок не должен быть менее, чем 90

календарных дней со дня, следующего за днем окончания подачи заявок, указанном в пункте 8 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Из доводов жалобы Заявителя следует, что в форме оферты, представленной в заявке САО «РЕСО-Гарантия», допущена техническая ошибка, а именно указано, что настоящая заявка имеет правовой статус оферты и действует до «30» апреля 2020 года (вместо 2021 года). При этом, по мнению Заявителя, технический характер, допущенной в оферте, описки очевиден, а факт наличия такой ошибки не влияет на существо, поданной Заявителем, заявки, не имеет какого-то существенного характера, не может оказать влияния на достоверность содержащихся сведений в составе заявки, не освобождает САО «РЕСО-Гарантия» от каких-либо обязанностей или обязательств, принятых в момент подачи заявки на участие в Закупке, не влияет на действительность заявки (оферты) и на законодательно установленные права Заказчика по заключению с участником договора по итогам закупки.

Комиссия, соглашаясь с позицией Заявителя, исходила из следующего.

В соответствии с пунктом 8 Информационной карты Закупки дата и время окончания срока, последний день срока подачи Заявок: «07» декабря 2020 года 12:00 (время московское).

Таким образом, срок действия заявки на участие в Закупке в любом случае не может оканчиваться в 2020 году.

При этом Заявителем заявка была подана 06.12.2020, что также предполагает невозможность окончания ее срока действия ранее 2021 года.

Вместе с тем, принимая во внимание, фактическую дату направления Заявителем заявки на участие в Закупке, а также, учитывая тот факт, что извещение о проведении Закупки опубликовано Заказчиком 20.11.2020, представляется возможным сделать однозначный вывод, о том, что окончание, указанного в оферте САО «РЕСО-Гарантия», срока действия заявки не может выпасть (предполагать) на апрель 2020 года.

При таких обстоятельствах, Комиссия полагает, что вывод о наличии в оферте САО «РЕСО-Гарантия» описки в части указания года окончания срока действия его заявки очевиден, и предполагает апрель 2021 года.

Кроме того, подавая заявку на участие в Закупке, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия и требования Закупочной документации, в частности выразил согласие на то, что срок действия его заявки составляет не менее 90 календарных дней со дня, следующего за днем окончания подачи заявок.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, позволяли Заказчику достоверно определить год окончания срока действия заявки САО «РЕСО-Гарантия», прийти к выводу о наличии рассматриваемой описки и не допустить формального подхода к рассмотрению заявок участников процедуры.

На заседании Комиссии Заказчиком не приведено объективных доводов о том, каким образом, допущенная Заявителем, описка влияет на существо его предложения, содержащегося в заявке, а также не представлено доказательств,

свидетельствующих о невозможности заключения с Заявителем договора по результатам Закупки (в случае избрания его победителем процедуры), ввиду наличия в его оферте рассматриваемой технической ошибки, а все доводы Заказчика сведены к указанию на формальное несоответствие оферты Заявителя требованиям Закупочной документации.

Между тем, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, не допускается отклонение заявок участников по формальным основаниям с целью искусственно ограничить количество потенциальных участников.

В свою очередь, отклонение заявки Заявителя от участия в Закупке повлекло за собой сужение круга участников процедуры.

Указанные действия Заказчика расцениваются как игнорирование положений Закона о закупках, регулирующего отношения, направленные на обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при проведении закупочных процедур должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушений принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, Комиссия считает необходимым обратить внимание, что само требование о необходимости указания участником закупки срока действия заявки является избыточным и не несет правовых последствий, поскольку на законодательном уровне урегулирован вопрос о действии предложения, направленного субъектом в составе заявки на участие в конкурентной процедуре, во времени.

Так, положениями Закона о закупках не установлены требования к сроку действия заявок на участие в конкурентных закупках, не определена необходимость предъявления такого требования в закупочной документации, не предусмотрено включение в состав заявки на участие в процедуре сведений о сроке действия заявки.

Вместе с тем участник закупки, признанный победителем закупки, а также иное лицо, обязанное заключить договор с заказчиком по итогам закупки, несут обязанности по заключению договора на указанных в заявке условиях после окончания срока подачи заявок бессрочно, до заключения договора по итогам закупки. Действительность заявки или оферты в течение указанного периода

следует из самого факта подачи заявки.

Изложенный факт подтверждается содержанием норм Закона о закупках, Положения о закупках Заказчика и Закупочной документации, в которых не содержится указаний на возможность отказа участника от заключения договора по результатам Закупки.

Пунктом 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлена обязанность победителя конкурентной закупки подписать договор по результатам такой закупки. 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 свою очередь, частью 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

В соответствии с пунктом 9.7 Положения о закупках Заказчика в случае уклонения или отказа участника от заключения договора Заказчик направляет сведения о таком участнике в адрес антимонопольного органа для включения в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Пунктом 6.1.1 Закупочной документации определено, что договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о закупке, извещением о закупке и заявкой победителя такой закупки, с которым заключается договор.

В силу пункта 6.4.2 Закупочной документации участник закупки, признанный победителем (единственный участник закупки, с которым принято решение заключить договор), утрачивает статус победителя, и его действия (бездействия) означают отказ от заключения договора в следующих случаях:

- уклонения или отказа участника закупки (единственного участника закупки, с которым принято решение заключить договор) от заключения договора, в том числе путем предложения Заказчику внести изменения в условия договора;
- непредоставления или предоставления с нарушением условий, установленных действующим законодательством, до заключения договора Заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении о закупке, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора).

Согласно пункту 3.6.5 Закупочной документации возврат участнику закупки денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки, не производится, а банковская гарантия предъявляется банку-гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств в следующих случаях:

- непредставления или предоставления с нарушением условий, установленных настоящей документацией о закупке, до заключения договора заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении и закупке и/или в

документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора);

- уклонения или отказа участника закупки от заключения договора.

Из вышеприведенных положений актов, регламентирующих проведение Закупки, следует, что лицо, подавшее заявку на участие в соответствующей закупочной процедуре, наделяется обязанностью по подписанию договора с Заказчиком в случае избрания такого лица победителем процедуры, при этом на случай отказа победителя от исполнения, принятых в момент подачи заявки, обязательств по заключению договора предусмотрены санкции взыскательного и дисквалификационного характера.

Таким образом, отсутствие в Законе о закупках каких-либо требований к сроку действия заявки на участие в закупочной процедуре, в совокупности с положениями части 15 статьи 3.2, части 2 статьи 5 Закона о закупках, презюмируют действительность предложения (заявки) участника до момента фактического заключения договора по результатам закупки.

При таких обстоятельствах, требование об указании срока действия предложения в заявке участника не несет никакого смысла, поскольку победитель процедуры, в случае, если договор подлежит подписанию за пределами срока действия его заявки, не утрачивает обязанности по заключению такого договора на условиях, в том числе содержащихся в поданной им заявке, а равно срок действия заявки всегда неразрывно связан с фактической датой заключения договора.

В совокупности изложенных конкретных фактических обстоятельств дела, принимая во внимание, отсутствие каких-либо последствий, в связи с указанием Заявителем срока действия заявки с допущением опоски, Комиссия приняла решение о признании обоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу САО «РЕСО-Гарантия» (ИНН: 7710045520) на действия АО «ЭССК ЕЭС» (ИНН: 7723185941) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях АО «ЭССК ЕЭС» нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать АО «ЭССК ЕЭС» обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-22869/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

29.12.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 29.12.2020 по делу № 077/07/00-22869/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ЭССК ЕЭС» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса в электронной форме на заключение договоров страхования от несчастных случаев и болезней для нужд ПАО «ФСК ЕЭС» (реестровый № 32009704906) (далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протоколы, **составленные при проведении Закупки (за исключением протокола вскрытия заявок на участие в Закупке);**
2. Заказчику назначить новые даты рассмотрения заявок, подведения итогов Закупки;
3. Заказчику пересмотреть заявки участников Закупки с учетом принятого Комиссией решения от 29.12.2020 по делу № 077/07/00-22869/2020;
4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;
5. Заказчику завершить проведение Закупок в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупках;
6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок **до 15.02.2021;**

7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок **до 17.02.2021** 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.