

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3854/2024 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.03.2024

г. Москва

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

Председательствующего:

«.....»,

членов Комиссии:

«.....»,

«.....»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «.....» в лице генерального директора общества «.....», действующей на основании приказа от 15.03.2023 № 01/2023, «.....» в лице «.....», действующего на основании доверенности от 11.08.2023 № 77 АД 4611204,

рассмотрев жалобу «.....» (далее также — Заявитель) на действия «.....» (далее также — Заказчик) при проведении ценового отбора в электронной форме на право заключения договора на оказание Агентских Услуг По Обеспечению Регулярных Поставок АО «Почта России» (Филиалам АО «Почта России») Дизельного Топлива На Точках Обслуживания С Использованием Топливных Карт И Талонов (реестровый № SBR035-240002293200037, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://utp.sberbank-ast.ru/RussianPost/NBT/PurchaseView/24/0/0/1549735> 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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации в соответствии с законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности исчерпывающий перечень документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для выполнения мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье — заявитель).

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам 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 доводам жалобы Заказчик неправоммерно уклонялся от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Закупки.

В своей жалобе Заявитель ссылается на то, что в период с 26.02.2024 по 18.03.2024 он предпринимал действия по согласованию макета банковской гарантии с Заказчиком, однако со стороны Заказчика таких действий предпринято не было. В связи с этим, Заявитель подписал проект договора и предоставил банковскую гарантию без согласования с Заказчиком. Однако 18.03.2024 Заказчик направил письмо Заявителю, указав на недостатки в предоставленной банковской гарантии, установил сроки для заключения договора и запросил представить исправленную банковскую гарантию. Таким образом, Заявитель считает, что он

выполнил все требования закупочной документации, предоставил обеспечительные документы в установленный срок, но Заказчик уклоняется от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» в редакции, утвержденной Приложением № 7 к протоколу заседания совета директоров АО «Почта России» от 29.05.2023 № 08-2023 (далее также - Положение о закупке).

Пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках предусмотрено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам такой закупки.

При этом в силу части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Комиссией установлено, что Заказчиком 26.01.2024 в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках

(подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» на официальном сайте Оператора ЭТП (адрес в сети «Интернет» - <https://utp.sberbank-ast.ru/>) размещена информация о проведении Закупки.

Начальная (максимальная) цена договора установлена в размере 61 833 994 рублей 78 копеек.

Дата начала срока подачи заявок на участие: 29.01.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие: 13.02.2024 11:00.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в ценовом отборе в электронной форме № 32413219629 (SBR035-240002293200037) от 16.02.2024, заявка Заявителя признана соответствующей требованиям документации и допущена к дальнейшему участию в Закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов ценового отбора в электронной форме № 32413219629 (SBR035-240002293200037), признания ценового отбора в электронной форме несостоявшимся от 21.02.2024, Заявитель признан победителем Закупки и принято решение о заключении договора с ним.

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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.

Аналогичные положения предусмотрены Заказчиком в пункте 9.1.1 документации и в пункте «а» части 8.1.4 статьи 8.1 Положения о закупке.

Таким образом, стороны должны подписать договор по результатам проведения Закупки не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола.

Протокол рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов ценового отбора в электронной форме № 32413219629 (SBR035-240002293200037), признания ценового отбора в электронной форме несостоявшимся от 21.02.2024 был опубликован Заказчиком 26.02.2024.

Таким образом, двадцатый день на подписание договора по результатам проведения Закупки приходится на 17.03.2024 (воскресенье).

Статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также — ГК РФ) установлено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Следовательно, с учетом того, что последний день для подписания договора приходится на выходной день, согласно статье 193 ГК РФ, Заказчик должен считать днем окончания срока подписания договора ближайший рабочий день, то есть 18.03.2024 (понедельник).

В соответствии с пунктом 6.2.2 информационной карты документации обеспечение исполнения договора предоставляется участником ценового отбора до

заключения договора.

Пунктом 9.1.4 документации установлено, что участники закупки, заявкам которых присвоены первый и второй номер, или единственный участник закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям настоящей документации, не вправе отказаться от заключения договора с Заказчиком. Такие участники признаются уклонившимися от заключения договора в случае, если не совершают действия по заключению договора, в том числе:

- непредоставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией или извещением о закупке, и (или) в заявке такого участника;
- непредоставление в установленные сроки надлежащего обеспечения исполнения договора в соответствии с настоящей документацией, Положением о закупке.

Согласно пункту 9.1.13 документации, участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в п. 9.1.11 раздела 9 Части I настоящей документации, подписывает проект договора усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника ценового отбора, и направляет его оператору ЭП с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, подписанного усиленной электронной подписью указанного лица, если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пунктом 9.4.11 документации, при заключении договора по результатам ценового отбора поставщик (исполнитель, подрядчик) представляет сканированную копию банковской гарантии при подписании договора и направляет (передает) оригинал банковской гарантии Заказчику в случае, если такой способ обеспечения договора выбран таким поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента заключения договора. В случае неполучения Заказчиком оригинала банковской гарантии в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента заключения договора, Заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня окончания указанного срока обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Таким образом, Комиссия отмечает, что согласно условиям документации, победитель Закупки, с которым принято решение заключить договор, должен предоставить Заказчику обеспечение исполнения договора до его подписания в соответствии с установленными требованиями.

Исчерпывающий перечень требований к содержанию банковских гарантий, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора установлен в пунктах 9.4.7 и 9.4.8. документации.

На заседании Комиссии представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что предварительная проверка или согласование проектов банковских гарантий не предусмотрены закупочной документацией и Положением о Закупке Заказчика.

Заказчик также указал, что в установленные сроки им был размещен проект

договора для подписания его победителем. Заявитель с соблюдением сроков, направил подписанный договор с приложением банковской гарантии 05.03.2024.

В соответствии с пунктом 9.1.14 документации Заказчик после получения от оператора ЭП проекта договора и, если было установлено требование обеспечения исполнения договора, документа об обеспечении исполнения договора, подписанных усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника ценового отбора, не позднее срока, установленного подпунктом «а» части 8.1.4 статьи 8.1 Положения о закупке обязан направить оператору ЭП договор, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющим право действовать от имени Заказчика.

Таким образом, Заказчик отметил, что обязан проверить предоставленное победителем Закупки обеспечение до заключения договора и подписать договор не позднее установленного законодательством срока, а именно не позднее 18.03.2024.

После проведения проверки банковской гарантии, предоставленной Заявителем в качестве обеспечения исполнения договора, Заказчик обнаружил несоответствия некоторых положений гарантии указанным требованиям пункта 9.4.7 и 9.4.14 документации.

Дополнительно Заказчик указал, что 19.03.2024 им было принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора ввиду несоответствия представленной банковской гарантии. В частности, поскольку пунктом 6.2 информационной карты документации предусмотрено, что обеспечение исполнения договора составляет 10 % от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 6 183 399 рублей 47 копеек, а согласно пункту 9.4.14 документации, если участником ценового отбора, с которым заключается договор, предложено снижение начальной (максимальной) цены договора (цены лота), либо общей начальной (максимальной) цены единиц товаров, работ, услуг, начальной (максимальной) цены единицы товаров, работ, услуг (для закупки в соответствии со ст. 6.5 Положения о закупке) более чем на 30 (тридцать) процентов, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора, в полтора раза превышающего размер обеспечения исполнения договора, указанного в пункте 6.2 Информационной карты.

Таким образом, Заявителю с учетом того, что его снижение цены составило 40.71%, надлежало представить обеспечение исполнения договора в размере 9 275 099 рублей 22 копейки, а Заявителем была переставлена независимая гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения договора от 05.03.2024 № 813831-24-EGB на сумму 6 183 399 рублей 47 копеек.

В связи с тем, что со стороны Заявителя не было представлено надлежащее обеспечение исполнения договора, Заказчиком не был подписан договор в установленные сроки, а именно до 18.03.2024 включительно, в связи с чем 19.03.2024 Заказчиком было принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Комиссия отмечает, что вышеуказанные доводы Заявителя не могут свидетельствовать о нарушении Заказчиком процедуры заключения договора, равно как и свидетельствовать о неправомерном уклонении Заказчиком от

заключения договора с Заявителем по результатам проведения Закупки, поскольку предварительное согласование Заказчиком проекта банковской гарантии не предусмотрено ни Законом о закупках, ни закупочной документацией и Положением о закупке.

Обеспечение исполнения договора в силу требований законодательства о Закупках является бременем победителя закупочной процедуры и корректность такого обеспечения находится в поле ответственности победителя закупки.

Вместе с тем, Заявитель не представил доказательств, однозначно свидетельствующих о том, что Заказчик уклонялся от заключения договора по результатам проведения Закупки.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что действия Заказчика не противоречат требованиям Положения о закупках и Закона о закупках.

Следует отметить, что в силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

То есть, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Заказчика в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия отмечает, что в жалобе Заявителя не указаны обжалуемые действия (бездействие) Заказчика, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации о закупках, а также отсутствуют ссылки на положения действующего законодательства Российской Федерации о закупках, которые, по мнению Заявителя, были нарушены Заказчиком при несогласовании представленной в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии до заключения договора, равно как не приведено указаний в чем именно выразились нарушения в действиях Заказчика.

Содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Заказчика действующего законодательства Российской Федерации о закупках.

Таким образом, довод Заявителя не нашел своего фактического подтверждения.

В свою очередь, Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и

равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») на действия «.....» (ОГРН: «.....», ИНН: «.....») при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.03.2024 № НП/1 1476/24.

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