

АО «Почта России»

Варшавское ш., д. 37,

Москва, 131000

АО «РАД»

Гривцова пер, д. 5, литера В,

Санкт-Петербург, 190000

ООО Компания «Гофромастер»

Промышленная тер, зд. 1,

этаж 3, помещ. 17,

п. Красный Яр,

Новосибирская обл., 630533

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-116/22

**по результатам рассмотрения жалобы ООО Компания
«Гофромастер» на действия (бездействия) заказчика при закупке
товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от
18.07.2011**

**№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными
видами юридических лиц»**

17.03.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседание Комиссии ФАС России – начальника отдела рассмотрения жалоб № 2 Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Копылова С.В.,

членов Комиссии ФАС России:

заместителя начальника отдела взаимодействия с территориальными органами Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Джаримова Б.Н.,

заместителя начальника отдела контроля торгов отдельных видов юридических лиц № 1 Управления контроля размещения государственного заказа и государственного оборонного заказа Бабоян К.М.,

при участии представителей:

АО «Почта России»: Балыбердина А.С. (доверенность от 19.05.2021 № 77 АГ 6995863),

ООО Компания «Гофромастер»: Демина В.М. (доверенность от 01.03.2022 б/н),

представители АО «РАД» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу

ООО Компания «Гофромастер» от 03.03.2022 № 2/ФАС на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» при проведении сопоставления цен на право заключения договора на поставку ящиков из гофрированного картона для последующей реализации в отделениях почтовой связи (извещение № 32111011602, лот № 2), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО Компания «Гофромастер» (далее – Заявитель) от 03.03.2022 № 2/ФАС на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (далее – Заказчик) при проведении сопоставления цен на право заключения договора на поставку ящиков из гофрированного картона для последующей реализации в отделениях

почтовой связи (извещение
№ 32111011602, лот № 2) (далее – Сопоставление цен, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействия) 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе в сфере закупок размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России», утвержденным решением совета директоров АО «Почта России».

(протокол от 03.03.2022
№ 02-2022) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Сопоставления цен (далее – Извещение), закупочной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 30.12.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 2 – 370 078 180 рублей;
3. Дата окончания подачи заявок на участие в Сопоставлении цен – 01.02.2022;
4. На участие в Сопоставлении цен подано 2 заявки;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок, поданных на участие в Сопоставлении цен – 08.02.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке допущены все участники Сопоставления цен;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок, поданных на участие в Сопоставлении цен – 21.02.2022;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок заявка 1 участника Сопоставления цен, подавшего предложение о цене договора, признана соответствующей требованиям Документации.
9. Дата подведения итогов Сопоставления цен – 21.02.2022;
10. Победителем Сопоставления цен признан Заявитель с предложением о цене договора в размере 275 708 244,10 рубля.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 15.03.2022 до 17.03.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что случаи, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе 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.

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены, поскольку:

1. Заказчиком направлен договор с условиями, не соответствующими требованиям Документации.

2. Заказчиком принято неправомерное решение о признании Заявителя уклонившемся от заключения договора, по результатам Сопоставления цен.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Сопоставления цен Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

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

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком направлен договор с условиями, не соответствующими требованиям Документации.

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

В соответствии с пунктом 9.1.1 Документации при проведении закупки договор заключается не позднее 20 дней после размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки.

Подпунктом «а» пункта 9.2 Документации установлено следующее:

«При заключении договора с победителем/единственным участником закупки условия заключаемого договора определяются путем включения в исходный проект договора (условий договора), прилагаемого к настоящей документации, условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, с учетом преддоговорных переговоров, а также с учетом поданного участником закупки предложения о цене договора, в том числе на процедуре проведения закупки. В случае, если участником при проведении закупки поданы ценовые предложения как в составе заявки, так и на процедуре проведения закупки, договор заключается по наименьшей предложенной цене, а также с учетом преддоговорных переговоров».

Аналогичные положения предусмотрены в пункте 9.1.17 Положения о закупке.

В силу положений пункта 9.3.1 Документации Заказчик при необходимости обеспечивает организацию и проведение преддоговорных переговоров с лицом, с которым заключается договор, в отношении положений договора и условий заявки лица, с которым заключается договор. Преддоговорные переговоры проводятся в рамках законодательства Российской Федерации, с учетом Положения о закупке, в очной или в заочной форме, в том числе с помощью средств аудио-, видеоконференцсвязи или путем проведения официальной переписки. Формат проведения преддоговорных переговоров определяет Заказчик. Преддоговорные переговоры могут быть проведены до момента подписания договора Заказчиком.

В соответствии с пунктом 9.3.2 Документации преддоговорные переговоры проводятся однократно:

а) по снижению цены договора (цены единиц товара) без изменения иных условий договора;

б) по увеличению количества товара на сумму, не превышающую разницы между ценой договора, предложенной участником, и начальной (максимальной) ценой договора. При этом цена единицы товара не должна превышать цену единицы товара, определяемую как частное от деления цены договора, указанной в заявке участника, на количество товара, указанное в настоящей документации;

в) по сокращению сроков исполнения договора (его отдельных этапов) и (или) улучшению качественных, функциональных, технических характеристик товара без увеличения стоимости такой товара;

г) по уточнению сроков исполнения договора (его отдельных этапов), если процедура закупки и подписание договора затягивается не по вине Заказчика, в том числе вследствие рассмотрения жалобы в арбитражном комитете или антимонопольном органе;

д) обусловленные изменениями законодательства или предписаниями органов государственной власти.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов от 21.02.2022 № 32111011602 (далее – Протокол) заявка Заявителя признана соответствующей требованиям Документации.

Кроме того, согласно пункту 3 Протокола договор подлежит заключению с Заявителем, ценовое предложение которого составило 275 708 244,10 рубля.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя сообщил, что Заказчиком направлен на подпись проект договора, содержащий условия, не соответствующие положениям Документации, а именно в проекте договора указана цена договора в размере 275 708 244,10 рубля, что не соответствует НМЦД.

По мнению представителя Заявителя, договор заключается в размере НМЦД, поскольку по результатам рассмотрения вторых частей заявок заявка 1 участника Сопоставления цен, подавшего предложение о цене договора, признана соответствующей требованиям Документации.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в силу требований пункта 6.6.4 Положения о закупке в случае, если принято решение о допуске только одного участника закупки (признании заявки только одного участника соответствующей требованиям документации о закупке), Заказчик заключает договор с единственным участником конкурентной закупки.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. При этом подача Заявителем заявки на участие в закупке, а также соответствующего ценового предложения в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 ГК РФ, поскольку согласно пунктом 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

При этом Заказчиком получено ценовое предложение Заявителя в размере 275 708 244,10 рубля, в связи с чем договор подлежит заключению по указанной в таком предложении цене.

Также Комиссия ФАС России отмечает, что из системного толкования положений Закона о закупках, Положения о закупке, Документации договор по результатам закупочной процедуры заключается на условиях, предусмотренных в Документации и в заявке участника Сопоставления цен, признанного победителем.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком принято решение о признании Заявителя уклонившемся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 9.1.8 Документации участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора направляет оператору электронной площадки проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, а также подписанный усиленной электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено такое требование.

В силу положений пункта 9.1.4 Документации участники закупочной процедуры, заявкам которых присвоены первый и второй номер, или единственный участник закупки, заявка которого признана соответствующей требованиям 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 при неподписании проекта договора в предусмотренный для этого в Документации срок (отказ от заключения договора).

При этом пунктом 9.1.24 Документации установлено, что при уклонении от заключения договора участника закупки, для которого его заключение является обязательным, Заказчиком оформляется протокол, который должен содержать информацию о месте и времени его составления, об участнике закупки, который уклонился от заключения договора, и основаниях признания такого участника уклонившимся от заключения договора. Указанный протокол размещается в ЕИС не позднее следующего рабочего дня после его подписания.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что согласно Протоколу Заявитель признан победителем.

Согласно представленным материалам проект договора направлен Заявителю 01.03.2022, в связи с чем регламентированная дата для подписания договора по результатам закупочной процедуры 09.03.2022.

В соответствии с пунктом 9.1.9 Документации в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, настоящей документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Аналогичные положения предусмотрены пунктом 9.1.7 Положения о закупке.

Комиссией ФАС России установлено, что Заявителем 02.03.2022 направлен протокол разногласий, согласно которому Заявитель не согласен с условиями проекта договора в части установления цены, не соответствующей НМЦД.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы, согласно которым Заказчиком в сроки, предусмотренные Положением о закупки и Документацией, в адрес Заявителя направлен документ, содержащий отказ учесть замечания, предусмотренные протоколом разногласий.

Кроме того, по состоянию на 09.03.2022 договор Заявителем не заключен, в связи с чем Заказчиком принято решение о признании заявителя уклонившемся от заключения договора.

Вместе с тем представитель Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представил доказательств, свидетельствующих об обоснованности довода Жалобы, в связи с чем довод Жалобы не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО Компания «Гофромастер» (ИНН: 5402468510; ОГРН: 1065402060008) от 03.03.2022 № 2/ФАС на действия (бездействие) заказчика АО «Почта России» (ИНН: 7724490000; ОГРН: 1197746000000) при проведении сопоставления цен на право заключения договора на поставку ящиков из гофрированного картона для последующей реализации в отделениях почтовой связи (извещение № 32111011602, лот № 2) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: С.В. Копылов

Члены Комиссии ФАС России: Б.Н. Джаримов

К.М. Бабоян

Исп.Бабоян К.М.

тел.8(499) 755-23-23 вн.088-509

2022-36354