

1. ООО «Редметконцентрат»

109341, Москва, ул. Люблинская, д. 151

2. Федеральное государственное унитарное предприятие «Всероссийский научно-исследовательский институт авиационных материалов

(ФГУП «ВИАМ»)

105005, г. Москва, ул. Радио, д. 17

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1090/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от заявителя, ООО «Редметконцентрат»

от заказчика, ФГУП «ВИАМ»

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Редметконцентрат» на действия заказчика, ФГУП «ВИАМ»,

УСТАНОВИЛА:

общество с ограниченной ответственностью «Редметконцентрат» (далее — Заявитель, общество) обратилось в Московское УФАС России с жалобой на

действия федерального государственного унитарного предприятия «Всероссийский научно-исследовательский институт авиационных материалов» (далее — Заказчик, предприятие) Заказчика при проведении запроса цен на право заключения договора на поставку изделий керамических (реестровый номер извещения 31704982490; далее — Закупка) .

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов выразилось в открытии доступа к заявке раньше времени окончания подачи заявок.

В заседании представитель общества поддержал доводы и требования жалобы.

Представители предприятия возражали против удовлетворения жалобы по доводам отзыва.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалобы и вправе проверить документацию, а равно поведение организатора торгов в полном объеме (часть 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

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

Из материалов дела усматривается, что размещено извещение о проведении запроса цен в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) от 05.04.2017. Дата и время окончания срока окончания подачи заявок — 11.04.2017; дата рассмотрения предложений участников Закупки — 11.04.2017.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 11.04.2017 № 31704982490, к сроку окончания подачи заявок было представлено 2 заявки: ООО «Редметконцентр» и ООО «Завод технической керамики».

В соответствии с пунктом 8 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках). в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе порядок, место, дата начала и дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Пунктом 8.1 Закупочной документации установлено, что подача заявок на участие в запросе цен осуществляется на бумажном носителе по адресу: г. Москва, ул. Радио, д. 17, либо участник закупки подает заявку на участие в запросе цен в форме электронного документа с электронной подписью на электронный адрес e-mail: viam223@viam.ru.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 8.2 Закупочной документации заказчик заканчивает принимать заявки «11» апреля 2017 г. в 08 часов 59 минут (время московское).

Согласно пункту 6.4.1.4 Закупочной документации, протокол рассмотрения заявок подписывается всеми присутствующими членами закупочной комиссии и

представителем Заказчика непосредственно после вскрытия конвертов с заявками на участие в запросе цен. Указанный протокол размещается Заказчиком в ЕИС или на официальном сайте и (или) на сайте Заказчика не позднее чем через три дня со дня подписания такого протокола.

Следовательно, участники Закупки вправе подать заявку на участие в Закупке до 11.04.2017 09:00. При этом, протокол рассмотрения заявок на участие в Закупке формируется непосредственно после вскрытия конвертов с заявками на участие в Закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации далее — ГК РФ) гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Предусмотрев в закупочной документации определенный механизм, которым урегулированы в том числе временные и процедурные особенности подачи, вскрытия и оценки заявок, Заказчик, в целях соблюдения прав участников, а также для обеспечения принципа равенства таких участников, должен неукоснительно ему следовать.

Так, в соответствии с извещением, автоматически сформированном в ЕИС, датой и временем рассмотрения заявок на участие в Закупке является 11.04.2017 в 17:00.

Таким образом, так как рассмотрение заявок участников осуществляется непосредственно после вскрытия заявок таких участников, Заказчик должен начать вскрывать заявки не ранее 17:00 11.04.2017.

Согласно письменным пояснениям Заявителя, 10.04.2017 в 19:45 обществом была направлена заявка на участие в Закупке с функцией уведомления о прочтении. При этом, 11.04.2017 в 07:26 на адрес электронной почты Заявителя поступило уведомление с электронной почты Заказчика — viam223@viam.ru о прочтении упомянутой заявки.

В заседании Комиссия обзревала не только соответствующие скриншоты, то есть исследовала доказательства с участием сторон, но и с ними же обзревала электронную почту общества, пользовательский интерфейс участника и пришла к выводу об обоснованности заявленного довода общества: просмотр заявки действительно имел место ранее положенного.

Заказчик данные доказательства не опроверг, не оспорил, контраргументов и доводов в заседании не привел.

Комиссия считает, в целях нераскрытия содержания заявки, направленной участником Закупки, в том числе предложения о цене договора и иных условий, вскрытие заявок в соответствии с Закупочной документацией, а именно в срок не ранее 17:00 11.04.2017, недопустимо.

Преждевременное раскрытие вышеуказанной информации до окончания подачи заявок на участие в Закупке очевидно нарушает права участника, позволяет заказчику преждевременно оценить содержание заявки, а потому заранее

сделать соответствующий вывод для того, чтобы к окончанию срока подачи заявок оформить свое, ранее принятое, решение. Подобные действия фактически нивелирует назначение именно такой конкурентной процедуры, как торги и создают преимущественные условия для одних участников по сравнению с другими. Между тем, никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ).

Между тем, соблюдение принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отнесено к основным целям применения Закона о закупках (пункт 2 части 1 статьи 3).

Таким образом, Комиссия установила неправомерность преждевременного открытия доступа Заказчиком к заявке Заявителя.

В этой связи Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 6.4.1.4 Закупочной документации и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и решила признать жалобу общества на действиях предприятия обоснованной.

Между тем, Комиссия фактически лишена права восстановить нарушенные права общества в административном порядке (путем выдачи соответствующего предписания) на основании части 2 статьи 11 ГК РФ, пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о закупках, поскольку по итогам Закупки предприятием заключен договор от 18.04.2017 № 31704982490.

Между тем, Комиссией установлено, что итоговый протокол, а именно протокол рассмотрения и оценки заявок от 11.04.2017 № 31704982490 опубликован в ЕИС 12.04.2017.

Таким образом, договор по итогам Закупки заключен в первый день после опубликования итогового протокола, то есть до истечения десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, ГК РФ, упомянутом 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В ходе анализа представленных на заседание Комиссии документов и сведений Комиссия установила, что Закупочная документация и Положение о закупках не содержат срока на обжалование действий Заказчика, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, 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.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 ГК РФ не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Таким образом, разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Такой правовой подход нашел свое отражение и в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384.

Таким образом, отсутствие в Положении о закупках установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срока на обжалование действий Заказчика, что позволяет заключать договор по итогам закупочной процедуры со дня подписания протокола оценки и сопоставлению заявок на участие в закупке, исключает возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В этой связи Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 6.4.1.4 Закупочной документации и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений при преждевременном открытии доступа к заявке Заявителя Заказчику не выдавать, так как по результатам Закупки заключен договор.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1090/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.04.2017 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 24.04.2017 по делу № 1-00-1090/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ВИАМ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса цен на право заключения договора на поставку изделий керамических (ОКПД2:23.99.15.000) (реестровый № 31704982490) (далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ВИАМ» с учетом решения Комиссии от 24.04.2017 по делу № 1-00-1090/77-17, а именно установить сроки заключения договора не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 04.08.2017.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 11.08.2017 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.