

Заказчик –

ПАО «Федеральная сетевая
компания-Россети»

ул. Дзержинского, д. 43, г.
Хабаровск, Хабаровский край,
680000

ООО «ДВ автосалон»

ул. Ким Ю Чена, д. 44 «О», оф. 11,
г. Хабаровск, Хабаровский край,
680021

ООО «РТС-тендер»

ул. Долгоруковская, д. 38, стр. 1,
г. Москва, 127006

РЕШЕНИЕ

дело № 025/07/3-49/2024

9 февраля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...>– начальник отдела контроля торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти, рассмотрев жалобу ООО «ДВ автосалон» (далее - Заявитель),

в присутствии:

от Заявителя посредством видеоконференцсвязи: <...> – представители по доверенности;

от Заказчика посредством видеоконференцсвязи: <...> – представители по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «ДВ автосалон» на действия Заказчика – ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети» при проведении электронного конкурса на право заключения договора на поставку гусеничного снегоболотохода на базе ГАЗ-34039 с АГП 20 метров или аналога для нужд предприятий МЭС Востока (извещение № 32312828030).

По мнению Заявителя, Заказчик допустил нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров работ услуг отдельными видами юридических лиц», так как нарушил порядок заключения договора.

Представители Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласились, представлены письменные возражения.

Оценив доводы, изложенные Заявителем и Заказчиком, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Заказчик согласно части 2 статьи 1 Закона о закупках, относится к виду юридических лиц, которое при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, устанавливающими общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, содержит 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 (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Следовательно, закупочная деятельность заказчика должна осуществляться в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках.

В соответствии с частью 15 статьи 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.

Разделом 9 единого стандарта закупок Публичного акционерного общества «ФЕДЕРАЛЬНАЯ СЕТЕВАЯ КОМПАНИЯ – РОССЕТИ» (далее – Положение о закупках) определен порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с пунктом 9.1.2 Положения о закупках процедуры, осуществляемые в связи с заключением договора, предусматривают в том числе:

- подготовку проекта договора для подписания Заказчиком и участником закупки, признанным победителем (единственным участником закупки с которым планируется заключить договор). Проект договора для подписания готовится Заказчиком на основании проекта договора, являющегося неотъемлемой частью извещения о закупке и (или) документации о закупке, и заявки победителя закупки (единственного участника закупки), а также с учетом положений, определенных в ходе проведения преддоговорных переговоров (если они были проведены). В случае наличия противоречий, документы используются с соблюдением следующей иерархии: результаты преддоговорных переговоров, извещение о закупке и (или) документация о закупке, заявка победителя (единственного участника закупки, с которым планируется заключить договор) с учетом результатов проведенной переторжки (если это было предусмотрено в закупочной документации). Страна происхождения поставляемого товара указывается в договоре на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной

участником закупки, с которым заключается договор;

- подписание договора. Порядок и сроки направления Заказчиком договора поставщику (исполнителю, подрядчику), а также предоставление подписанного со стороны поставщика (исполнителя, подрядчика) договора Заказчику устанавливаются в извещении о закупке и/или документации о закупке.

Согласно пункту 9.1.4 в случае если в извещении о закупке и (или) в документации о конкурентной закупке была предусмотрена обязанность по представлению обеспечения договора, такое обеспечение должно быть предоставлено в сроки и в порядке, предусмотренные в извещении о закупке и (или) документации о закупке до момента заключения договора.

Пунктом 6.1.5 Документации о закупке установлено, что Заказчик направляет участнику закупки по адресу, указанному в заявке такого участника проект договора не позднее 10 (десяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

В соответствии с пунктом 6.2.3. Документации о закупке срок предоставления обеспечения исполнение договора устанавливается в пункте 18 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

Пунктом 18 раздела II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» установлено, что подробные условия обеспечения исполнения обязательств по Договору указаны в разделе 13 части IV «Проект договора» настоящей документации о закупке.

Согласно раздела 13 части IV «Проект договора» копия независимой гарантии должна быть представлена Поставщиком на согласование Покупателю не позднее, чем через 10 (десять) рабочих дней после вступления в силу протокола подведения итогов закупки, на основании которого Поставщик признан победителем закупочной процедуры. Оригинал предварительно согласованной Покупателем независимой гарантии должен быть представлен Поставщиком Покупателю не позднее, чем за 1 (один) рабочий день до заключения Договора (в случае заключения дополнительного соглашения, предусматривающего предоставление независимой гарантии впервые - не позднее, чем за 1 (один) рабочий день до даты заключения дополнительного соглашения).

Протокол подведения итогов конкурса № 2/2870648 от 10.11.2023 года, согласно которому ООО «ДВ АВТОСАЛОН» признано победителем конкурса в электронной форме размещен в Единой информационной системе 10.11.2023.

Из анализа вышеуказанных положений Документации о закупке, Положения о закупках Заказчик в срок до 20.11.2023 года включительно должен был направить проект договора в адрес ООО «ДВ АВТОСАЛОН».

Согласно представленным документам Заказчик направил проект договора 17.11.2023 года посредством электронной почты, который не соответствовал пункту 9.1.2 Положения о закупках.

Представитель Заказчика в рамках рассмотрения жалобы пояснил, что 21.11.2023 года повторно был направлен проект контракта в соответствии с пунктом 9.1.2 Положения о закупках посредством электронной почты ООО «ДВ АВТОСАЛОН» (документов, подтверждающих соответствующее направление не представлено).

Учитывая, что предельный срок направления проекта договора установлен 20.11.2023 года, Заказчик допустил нарушение пункта 9.1.2 Положения о закупках, пункта 6.1.5 Документации о закупке, направив соответствующий проект договора за пределами установленного срока.

Документацией о закупке, равно как и Законом о закупках установлен общий срок заключения договора сторонами (Заказчиком и Победителем закупки).

Следовательно, регламентированный срок подписания договора сторонами 30.11.2023 года.

В соответствии с пунктом 6.5.3 Документации о закупке в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный в извещении о закупке и (или) документации о закупке, подписанный им договор, либо отказался от заключения договора, либо не предоставил обеспечение исполнения обязательств по договору (в случае необходимости его предоставления до заключения договора), либо предъявил встречные требования по условиям договора, противоречащие ранее установленным в документации о закупке, Заказчик признает его утратившим статус победителя.

Из буквального толкования положений документации следует, что в случае отсутствия оригинала независимой гарантии в срок, установленный разделом 13 части IV «Проект договора», победитель закупки признается тратившим статус победителя и уклонившимся от заключения контракт (п. 6.5.2 Документации о закупке).

В силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В свою очередь Заказчик по истечении срока, отведенного на предоставление подписанного договора, оригинала банковской гарантии не исполнил свои обязательства, предусмотренные пунктом 6.5.3 Документации о закупке.

Так, в соответствии с протоколом № 3/2870648 признал ООО «ДВ автосалон» уклонившимся от заключения контракта 22.01.2024 года.

Доводы Заказчика в части предоставления возможности ООО «ДВ автосалон» представить соответствующую банковскую гарантию отклоняются поскольку заключение договора за пределами срока, установленного документацией о закупке, прямо противоречит Закону о закупках и может привести к невозможности исполнения обязательств со стороны победителя закупки в рамках исполнения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия Приморского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком допущено нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В отношении доводов в части отказа в принятии независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта установлено следующее.

Согласно представленным документам ООО «ДВ автосалон» была выпущена независимая гарантия №869716-БГ/23 от 23.11.2023 года.

30.11.2023 года независимая гарантия не была согласована по причине того, что в первом абзаце пропущен текст «именуемое в дальнейшем Гарант».

В соответствии с пунктом 6.3.1 Документации о закупке при выборе участником закупки способа обеспечения исполнения договора в виде независимой гарантии участник должен предоставить независимую гарантию по установленной в документации о закупке форме, составленную с учетом требований статей 368-378 Гражданского кодекса Российской Федерации и условий, определенных указанным пунктом.

Комиссией Приморского УФАС России установлено, что формой в документации о закупке в том числе установлено указание на «именуемое в дальнейшем Гарант».

Следовательно, отказ в согласовании независимой гарантии не соответствующей форме, установленной Заказчиком соответствует

требованиям документации о закупке.

Комиссия Приморского УФАС России полагает возможным не рассматривать доводы в части внесения изменений в независимую гарантию поскольку указанные изменения вносились после установленного законодательством, а также документацией о закупке срока на предоставление обеспечения исполнения договора и соответствующего обеспечения.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Закона.

Однако обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдается, так как Заявитель не усматривает возможность в дальнейшем подписывать договор, поскольку затягивание процесса подписания договора со стороны Заказчика привело к невозможности исполнения обязательств в установленные документацией сроки.

Статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях «Нарушение порядка осуществления закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», не установлена ответственность за нарушение Заказчиком порядка направления проекта договора и признания участника уклонившимся от его заключения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ДВ автосалон» на действия Заказчика – ПАО «Федеральная сетевая компания - Россети» при проведении электронного конкурса на право заключения договора на поставку гусеничного снегоболотохода на базе ГАЗ-34039 с АГП 20 метров или аналога для нужд предприятий МЭС Востока (извещение № 32312828030) обоснованной.

2. Признать, что Заказчиком допущено нарушение пункта 9.1.2 Положения о закупках, пункта 6.1.5 Документации о закупке, пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Не выдавать обязательное для исполнения предписание.

4. Не передавать материалы дела ответственному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>