

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13855/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.08.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ВСП, ИНМЭ РАН;

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 06.08.2021 № ЕО/46967/21,

рассмотрев жалобу ООО «ВСП (далее — Заявитель) на действия ИНМЭ РАН (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции ИНМЭ РАН (реестровый № 321 10404365, 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, Заявитель оспаривает протокол о признании победителя электронного аукциона на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции ИНМЭ РАН уклонившимся от заключения договора.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

В ходе рассмотрения жалобы установлено следующее.

22.06.2021 на официальном сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32110404365 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции ИНМЭ РАН.

05.07.2021 опубликован протокол подведения итогов электронного аукциона 32110404365, в соответствии с которым заявка Заявителя признана соответствующей требованиям документации о закупке, а Заявитель признан победителем электронного аукциона.

Далее 26.07.2021 Заказчиком опубликован протокол о признании победителя электронного аукциона на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции ИНМЭ РАН уклонившимся от заключения договора в соответствии с Положением о закупке ИНМЭ РАН, а именно

пункт 4 главы VI.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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. № 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 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.

В случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 32110404365 от 05.07.2021 на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции Заявитель предложил наиболее низкую цену договора, тем самым, его заявка признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

Таким образом, Заявитель признан победителем указанного электронного аукциона.

Согласно пункту 35 раздела 4 главы III Положения о закупке ИНМЭ РАН (далее — Положение) в единой информационной системе был размещен итоговый протокол.

При этом в срок, предусмотренный пунктом 1 главы VI Положения о закупке ИНМЭ РАН договор по результатам закупки, за исключением запроса ofert и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 закупки.

По мнению Заказчика, в указанный Заявитель не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из вышеизложенного, договор по результатам Закупки должен быть заключен, по мнению Заказчика, не позднее 25.07.2021.

Согласно пункту 2 раздела 8 Положения, договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора.

Далее в соответствии с пунктом 4 раздела 6 Положения в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, договор либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии со статьей 193 Гражданского Кодекса РФ (далее — ГК РФ), если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, если срок окончания подписания проекта договора выпадает на нерабочий день, то с учетом положений ГК РФ срок подписания проекта договора переносится на следующий за ним рабочий день, в данном случае - 26.07.2021.

26.07.2021 в установленные законодательством сроки Заявитель направил в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект Договора.

Тем не менее, Заказчик со своей стороны договор не подписал, а направил в адрес Заявителя протокол о признании победителя электронного аукциона на подключение технологического оборудования к системе кислотной и щелочной вытяжной вентиляции ИНМЭ РАН уклонившимся от заключения договора.

Заказчик в своих возражениях подчеркивает, что действия Заявителя по заключению договора, а именно, подписание и направление платежного поручения обеспечительного платежа, совершены по окончании рабочего дня Заказчика, а именно после 18:00.

Заказчик также подчеркнул, что обеспечение считается предоставленным при поступлении на расчетный счет Заказчика.

Вместе с тем Комиссия в ходе анализа имеющейся документации выявила отсутствие нормы, касающейся каким образом считать предоставление обеспечения — в момент направления платежного поручения или при поступлении на расчетный счет.

Заявителем также представлены скриншоты с электронной торговой площадки, где видно, что Заказчиком проект договора опубликован 23.07.2021 в 19:13, то есть также в нерабочее время.

Комиссия обращает особое внимание, что проект договора опубликован

Заказчиком 23.07.2021, но Заказчик требует подписания от Заявителя в срок до 25.07.2021 (то есть в течение двух нерабочих дней), в то время как итоговый протокол опубликован 05.07.2021. То есть у Заявителя на совершение всех необходимых действий было только 2 нерабочих дня.

Тем самым, Заказчиком нарушены положения собственной закупочной документации, согласно которым Заказчик должен опубликовать итоговый протокол в течение 5 дней, а именно пункт 7 части 1.10.1 раздела 1.10: договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, Заказчик направляет проект договора участнику, с которым такой договор заключается, в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола. Последующий обмен электронными документами между Заказчиком и участником закупки при заключении договора осуществляется в трехдневный срок с соблюдением общего срока для заключения договора.

Следовательно, Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали основания о признании участника уклонившимся от заключения договора, ввиду соблюдения Заявителем регламентированных сроков направления подписанного проекта Договора.

В свою очередь, статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлены пределы осуществления гражданских прав.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются 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).

Оценивая поведение Заказчика, Комиссия исходит из того, что в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Между тем, Комиссия обращает особое внимание, что договор заключен с другим участником.

Комиссия принимает довод Заказчика в ходе заседания, что действия Заявителя совершены в нерабочее время как необоснованный, так как Заказчик сам нарушил установленные закупочной документацией сроки.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заявителя нарушений требований Закупочной документации в рассматриваемой части и считает неправомерным признание Заявителя уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В данном случае действия Заказчика не соответствуют принципу равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений

конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В этой связи Комиссия признает довод жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованным.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы и наличии нарушений пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, нарушении сроков направления договора, установленных документацией.

Также Комиссия приходит к выводу о необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении нарушений, а именно отмене протокола о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ВСП» (ИНН: 5027290320, ОГРН: 1205000093990) на действия ИНМЭ РАН (ИНН: 7724595010, ОГРН: 1067758649375) при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, сроков направления договора на подпись, установленных пунктом 7 части 1.10.1 раздела 1.10 Закупочной документации.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание.

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