

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-21439/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
11.12.2020 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «ЧОО «Служба безопасности 3»: <...>

от ГАУ «ПАРК ЯУЗА»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ЧОО «Служба безопасности 3» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГАУ «ПАРК ЯУЗА» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг охраны объекта «Долина реки Яузы от ул. Широкая до проезда Дежнева» для нужд ГАУ «Парк Яуза» в 2020 -2021 г.г. (реестровый № 32009681594) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от дальнейшего участия в Закупке.

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.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 6 732 554,88 руб. размещено на Официальном сайте 16.11.2020.

Из протокола рассмотрения вторых частей заявок от 26.11.2020 заявка Общества (порядковый номер <...>) отклонена ввиду несоответствия заявки установленным требованиям, а именно: не содержит обязательного раздела: «Информация в отношении всей цепочки собственников, включая конечных бенефициаров (владеющих 5% и более) (вплоть до физических лиц) или государственных/муниципальных органах».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что Заявитель является лидером коллективного участника. При этом в отношении ООО ЧОО «Бумеранг», входящего в состав коллективного участника, не представлены сведения о бенефициарах.

При этом на прямой вопрос Комиссии о целях представления такого документа и степени влияния на суть подаваемой заявки представитель Заказчика пояснил, что такое требование обусловлено желанием Заказчика быть осведомленным о бенефициарах, фактах привлечения таких лиц к юридической ответственности.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, так как положения документации не предусматривают возможность отклонения заявки в случае привлечения собственников к ответственности, в связи с чем наличие такой

информации никак не влияет на допуск заявки.

Кроме того, Комиссия отмечает, что согласно позиции Заявителя исходя из буквального толкования положений документации однозначно не следовало, что не только лидеру коллективного участника, но и иным членам коллективного участника, необходимо было представлять сведения о своих бенефициарах.

Дополнительно Комиссия отмечает, что представление сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров не влияет на исполнение обязательств по договору, а также не является подтверждением надлежащего исполнения обязательств по договору, заключаемому по результатам закупки.

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

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, приходит к выводу о неправомерном отклонении заявки Общества, и нарушении Заказчиком принципов, провозглашенных в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Представителем Заказчика было заявлено о заключении договора по результатам Закупки от 07.12.2020.

В соответствии с частью 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 настоящей 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 настоящим Федеральным законом.

Также согласно части 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.

Итоговый протокол опубликован в ЕИС 26.11.2020.

С учетом положений статьи 193 ГК РФ Заказчик был вправе заключить договор по результатам Закупки не ранее 08.12.2020.

Вместе с тем заключение договора с нарушением десятидневного «моратория», а равно препятствия реализации права участника на защиту своих прав и законных в административном порядке является недопустимым.

Более того, положения части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в предусматривают, что в случае принятия жалобы к рассмотрению Заказчик, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В силу части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Уведомлением о поступлении жалобы и принятии жалобы Заявителя к рассмотрению от 07.12.2020 № ЕО/69519/20 антимонопольным органом приостановлено проведение Закупки в части заключения договора (направлено посредством электронной почты 07.12.2020 в 11:58).

Между тем согласно представленным в материалы дела документам договор заключен сторонами 07.12.2020 в 13:19.

Таким образом, договор от 07.12.2020, заключенный с нарушением положений Закона о защите конкуренции, является ничтожным в силу прямого указания об этом в части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, у антимонопольного органа отсутствуют правовые препятствия к выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении допущенного нарушения.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЧОО «Служба безопасности 3» (ИНН: 7716502766, ОГРН: 1047796025958) на действия ГАУ «ПАРК ЯУЗА» (ИНН: 9715365510, ОГРН: 1197746614471) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписания об устранении допущенного нарушения

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