

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5440/2021 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.04.2021 г. Москва

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

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи <...>., представителя Тендерного комитета,

в отсутствие ГАУК г. Москвы ПКЮ «ФИЛИ» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 07.04.2021 № ЕИ/19193/21);

рассмотрев жалобу <...> (далее — Заявитель) на действия ГАУК г. Москвы ПКЮ «ФИЛИ» (далее — Инициатор), Тендерного комитета (далее — Организатор) при проведении конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природной и озелененной территории города Москвы (реестровый № ГП16841477) (далее — Конкурс) 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 Инициатора и Организатора при проведении Конкурса.

Заявителем оспаривается соблюдение Инициатором и Организатором порядка проведения Конкурса.

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, 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки,

конкурсной или аукционной 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, права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Извещение о проведении Конкурса опубликовано на Инвестиционном портале Москвы (<https://investmoscow.ru/>) (далее — Официальный сайт).

Конкурс на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природной и озелененной территории города Москвы (далее – Конкурс) проводится в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, постановлением Правительства Москвы от 26.08.2015 г. № 529-ПП «О порядке комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы» (далее — Постановление № 529).

Предмет Конкурса – право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства озелененной территории с возведением некапитального многофункционального спортивного объекта круглогодичного использования, расположенного по адресу: г. Москва, ул. Лобачевского, вл. 89 (кадастровый номер 77:07:0014005:48).

Заявитель оспаривает изменение адреса подачи заявок на участие в Конкурсе. При этом заявки на участие в Конкурсе принимаются исключительно на бумажном носителе. Желая подать заявку, Заявитель 15.03.2021 явился по адресу г. Москва, Печатников пер., д. 12, однако, здание было закрыто.

При этом, как утверждает Заявитель, 22.03.2021 на Официальном сайте в Конкурсную документацию были внесены изменения в части адреса подачи заявок — г. Москва, ул. Макаренко, д. 4, стр. 1.

Кроме того, в Конкурсную документацию были внесены существенные изменения, касающиеся предмета Конкурса, однако, сроки подачи заявок не были продлены, что нарушает пункт 2.6 Постановления № 529.

В соответствии с пунктом 2.6 Постановления № 529 Организатор Конкурса вправе принять решение о внесении изменений в извещение в срок не позднее чем за 5 дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе. Изменение предмета Конкурса и увеличение Задатка на участие в Конкурсе не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения такие изменения размещаются Организатором Конкурса в порядке, установленном для размещения извещения. При этом срок подачи заявок на участие в Конкурсе должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения таких изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе этот срок составлял не менее чем 10 дней.

Вместе с тем представитель Организатора пояснил, что оспариваемые Заявителем изменения были внесены в Конкурсную документацию 18.03.2021. С учетом того факта, что сроком окончания подачи заявок являлось 30.03.2021, с момента внесения таких изменений оставалось не менее 10 дней для подачи

заявок, в связи с чем продление сроков не осуществлялось.

Положением об Автоматизированной информационной системе города Москвы «Управление инвестиционной деятельностью» (далее – АИС УИД), утвержденным постановлением Правительства Москвы от 01.09.2015 № 557-ПП, установлено, что АИС УИД представляет собой государственную информационную систему города Москвы, предназначенную для обеспечения реализации инвестиционной политики города Москвы, в том числе регулирования инвестиционной деятельности в городе Москве, информационно-аналитической и организационной поддержки инвестиционной деятельности, осуществляемой в городе Москве, информационной поддержки привлечения инвесторов к участию в инвестиционных проектах, обеспечения эффективного взаимодействия участников инвестиционной деятельности по вопросам подготовки и реализации инвестиционных проектов.

При этом пунктом 3 постановления Правительства Москвы от 01.09.2015 № 557-ПП установлено, что Департамент информационных технологий города Москвы является оператором АИС УИД.

В связи с изложенным, прилагаем письмо Департамента информационных технологий города Москвы, содержащее информацию о датах размещения Департаментом города Москвы по конкурентной политике в АИС УИД сообщений о внесении изменений в Извещение о проведении конкурса и Конкурсную документацию.

В материалы дела был представлен ответ Департамента информационных технологий города Москвы, согласно которому в период с 02.03.2021 по 25.03.2021 по указанному объекту вносились следующие изменения:

02.03.2021 в 10:48:09 - Загрузка файла «Сообщение о внесении изменений.doc»

18.03.2021 в 11:47:15 - Загрузка файла «Сообщение о внесении изменений.doc»

19.03.2021 в 11:01:37 - Загрузка файла «Разъяснение.pdf»

19.03.2021 в 15:53:11 - Загрузка «Сообщение о внесении изменений реквизиты.doc»

22.03.2021 в 16:56:25 - Загрузка файла «Разъяснение.pdf».

Также Департамент информационных технологий города Москвы указал, что при загрузке файла или внесении изменений в карточку объекта во внутренней части автоматизированной информационной системы «Управление инвестиционной деятельностью» обновленные данные передаются на инвестиционный портал Москвы investmoscow.ru в среднем в течении 10 минут. В указанный промежуток времени работы, которые могли бы косвенно повлиять на синхронизацию данных между порталом и внутренней частью, не проводились.

Вместе с тем Заявителем не представлено доказательств, подтверждающих доводы жалобы.

При таких обстоятельствах, Комиссия, изучив имеющиеся в материалах дела документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности данного довода жалобы.

Также Заявителем обжалуются внесенные изменения, так как они связаны с изменением предмета Конкурса в части адреса и назначения объектов, что не отвечает требованиям пункта 2.6 Постановления № 529.

В свою очередь, Организатор пояснил, что 02.03.2021 были внесены следующие изменения:

Первоначальная версия

Приложение № 2 к проекту договора «Перечень нестационарных объектов» не заполнено.

Приложение № 3 к проекту договора «Перечень некапитальных объектов» не заполнено.

Пункт 3.2.8 проекта договора, устанавливающий обязанности инвестора, изложен в следующей редакции: «При прекращении Договора, не позднее 7 (семи) дней с даты прекращения Договора своими силами и за свой счет обеспечить демонтаж и вывоз Объектов, иного принадлежащего Инвестору имущества с места размещения Объектов, обеспечить передачу места размещения Объектов, а также элементов обустройства Территории по акту приема-передачи.».

Пункт 5.9 проекта договора изложен в следующей редакции: «При прекращении Договора, не позднее дня, следующего за датой прекращения Договора, Инвестор обеспечивает своими силами и за свой счет демонтаж и вывоз всех возведенных на Территории Объектов и восстановление Территории в первоначальном виде, если соглашением Сторон не предусмотрено иное.».

Новая версия

Заполнено: адрес объекта и цель использования - «Общественное питание».

Заполнено: адрес объекта и основное назначение - «Некапитальный многофункциональный спортивный объект круглогодичного использования».

Пункт 3.2.8 проекта договора, устанавливающий обязанности инвестора, изложен в новой редакции: «При прекращении Договора, не позднее 30 (Тридцати) календарных дней с даты прекращения Договора своими силами и за свой счет обеспечить демонтаж и вывоз Объектов, иного принадлежащего Инвестору имущества с места размещения Объектов, обеспечить передачу места размещения Объектов, а также элементов обустройства Территории по акту приема-передачи.».

Пункт 5.9 проекта договора изложен в новой редакции: «При прекращении Договора, не позднее 30 (Тридцати) календарных дней с момента прекращения Договора, Инвестор обеспечивает своими силами и за свой счет демонтаж и вывоз всех возведенных на Территории Объектов и восстановление Территории в первоначальном виде, если соглашением Сторон не предусмотрено иное.».

На заседании Комиссии Организатор пояснил, что внесенные изменения не

меняют предмет Конкурса, носят уточняющий характер (в части указания цели и назначения объектов) и улучшают положение инвестора (в части изменения сроков).

Комиссия, изучив представленные документы, приходит к выводу о недоказанности факта нарушения Инициатором и Организатором норм действующего законодательства, так как внесенные изменения не относятся к предмету Конкурса.

Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Инициатором и Организатором нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

На основании изложенного, данный довод жалобы признан необоснованным.

Также Заявитель считает неправомерным установленный размер задатка для участия в Конкурсе.

Так, согласно пункту 1 раздела III Извещения для участия в Конкурсе заявитель обеспечивает перечисление задатка в размере: 3 000 000,00 (Три миллиона) рублей, без НДС, на счет Организатора конкурса.

При этом начальная цена лота - 917 071,00 руб.

Абзацем 2 части 2.1 Постановления № 529 регламентировано, что орган исполнительной власти города Москвы, в ведении которого находятся природные и озелененные, особо охраняемые природные, особо охраняемые зеленые территории города Москвы, определяет сроки подачи заявок на участие в конкурсе, порядок внесения и возврата денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе, утверждает извещение, разработанное Организатором Конкурса.

Сведения о размере задатка подлежат указанию Организатором в извещении о

проведении Конкурса на основании пункта 2.5 Постановления № 529.

Таким образом, исходя из указанных положений нормативного правового акта установление размера задатка находится, в настоящем случае, в ведении Инициатора.

Вместе с тем в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган лишен полномочий на оценку действий иных лиц, не являющихся организаторами процедуры.

Инициатором Конкурса представлены письменные пояснения, согласно которым установление данного размера задатка обусловлено негативным опытом при осуществлении аналогичной процедуры (ГП16841477), когда исполнителем ненадлежащим образом исполнялись договорные обязательства.

Более того, действующее законодательство не содержит требований к размеру такого задатка. Доказательств обратного Заявителем не представлено.

Комиссией также установлено, что на участие в Конкурсе подано 3 заявки, что свидетельствует о том, что размер задатка не послужил ограничивающим фактором для участия в Конкурсе.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу о необоснованности довода о размере задатка в части действий Организатора, и оставлении без рассмотрения в части действий Инициатора как не относящегося к субъектам контроля, установленным в части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частями 1, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу Заявителя на действия Инициатора при проведении Конкурса в части оспаривания размера задатка без рассмотрения, доводы в части оспаривания действий Организатора - признать необоснованными.

2. Снять ограничения на размещение Конкурса, наложенные письмами Московского УФАС России от 01.04.2021 № ЕО/17795/21, от 07.04.2021 № ЕИ/19193/21.

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