

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-25/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.01.2023

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 «Строй-Эксперт», АО «Мосгаз»,

рассмотрев жалобу ООО «Строй-Эксперт» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосгаз» (далее — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по

разработке проектно-сметной (проектной и рабочей) документации и сопровождению при прохождении государственной экспертизы проектной документации по объекту: «Административные здания, аварийно-эксплуатационный комплекс, расположенные по адресу: г. Москва, поселение Михайлово-Ярцевское, пос. Армейский. Корпус руководства» (реестровый № 32211854716) (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.

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.

Часть 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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, запрошенные антимонопольным органом.

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 Закона 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 соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Как следует из материалов дела, Заказчиком 16.11.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС) (<https://zakupki.gov.ru>), была размещена информация о проведении Закупки.

Предмет: Выполнение работ по разработке проектно-сметной

(проектной и рабочей) документации и сопровождению при прохождении государственной экспертизы проектной документации по объекту: «Административные здания, аварийно-эксплуатационный комплекс, расположенные по адресу: г. Москва, поселение Михайлово-Ярцевское, пос. Армейский. Корпус руководства».

Цена договора: 13 782 978,04 рублей.

В соответствии с итоговым протоколом от 09.12.2022 победителем закупки признано ООО «Строй-Эксперт».

Согласно протоколу о признании участника уклонившемся от заключения договора от 27.12.2022 ООО «Строй-Эксперт» признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением Заказчику проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от его имени, обеспечения исполнения договора и неисполнением требования, подтверждающего антидемпинговые меры.

Согласно пункту 6.2.1 документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурса в электронной форме, Заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем конкурса в электронной форме в заявке на участие в конкурсе в электронной форме, в проект договора, прилагаемый к настоящей конкурсной документации. При этом договор заключается на условиях, которые предусмотрены заявкой на участие в конкурсе в электронной форме и настоящей конкурсной документацией, и по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену договора либо начальную (максимальную) цену единицы товара, работы, услуги, указанную в извещении о проведении конкурса в электронной форме.

В соответствии с пунктом 6.2.2 документации в течение пяти дней с даты размещения, в соответствии с пунктом 6.2.1 настоящей части документации, Заказчиком на электронной площадке проекта договора, победитель конкурса в электронной форме подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения

договора, если данное требование установлено в извещении и (или) настоящей конкурсной документации, а также документы во исполнение требований, установленных разделом 7 настоящей части документации (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, такой победитель составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, настоящей конкурсной документации и своей заявке на участие в конкурсе в электронной форме, с указанием соответствующих положений данных документов.

Протокол разногласий направляется победителем конкурса в электронной форме Заказчику посредством электронной площадки не более чем один раз.

В течение трех рабочих дней с даты направления победителем конкурса в электронной форме протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет победителю конкурса в электронной форме доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В течение трех рабочих дней с даты направления Заказчиком победителю конкурса в электронной форме доработанного проекта договора либо проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания, победитель конкурса в электронной форме подписывает электронной подписью на электронной площадке проект договора, размещает на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) настоящей конкурсной документации, а также документы во исполнение требований, установленных разделом 7 настоящей части документации (при соответствии указанным условиям).

Комиссией установлено, что проект договора был размещен Заказчиком на официальном сайте АО «ЕЭТП» (далее — ЭТП) 15.12.2022.

21.12.2022 Заявителем был направлен протокол разногласий на

изменение реквизитов.

21.12.2022 Заказчиком был повторно направлен проект договора с внесенными изменениями, согласно протоколу разногласий, на подпись Заявителя путем размещения на ЭТП.

С учетом этого и принимая во внимание пункт 6.2.2 документации, Заявитель должен был подписать проект договора со своей стороны до 26.12.2022 включительно.

При этом, Заявитель подписал договор 27.12.2022.

Таким образом, Комиссия отмечает, что проект договора не был подписан Заявителем в установленный срок.

В соответствии с пунктом 6.2.6 документации победитель конкурса в электронной форме (за исключением участника закупки, предусмотренного пунктом 6.2.7 настоящей части документации) признается уклонившимся от заключения договора, в случае, если в сроки, предусмотренные пунктом 6.2.2 настоящей части документации, он не направил Заказчику проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, или не предоставил Заказчику обеспечение исполнения договора, или не исполнил требования, предусмотренные разделом 7 настоящей части документации.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что в связи с непредоставлением Заявителем подписанного проекта договора в срок, установленный документацией, у Заказчика имелись основания для признания участника уклонившимся от заключения договора.

Доводы Заявителя о том, что, в связи с разницей во времени, проект договора поступил в адрес Заявителя 22.12.2022, из чего следует, что последним днем срока на подписание проекта является 27.12.2022 Комиссия оценивает критически, поскольку в положениях документации не установлено, что подписание договора происходит по местному времени исполнителя, тогда как для процессуальных действий установлено московское время, а именно: дата и время начала и окончания срока предоставления разъяснений положений документации (п. 9.12 Информационной карты); начало и окончание срока подачи заявок (п. 9.12 Информационной карты); начало и

окончание срока рассмотрения и оценки заявок (пп. 9.20, 9.21 Информационной карты).

Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (п. 1 ст. 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно принял на себя риски по признанию себя уклонившемся от заключения договора в случае несоблюдения таких условий. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства о закупках, поскольку последний действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

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 Заказчика 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).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования,

оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Строй-Эксперт» на действия АО «Мосгаз» при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.01.2023 № НП/297/23.

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