

1. ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ»

197342, г. Санкт-Петербург, ул. Лисичанская,
дом 6, литер А, помещение 320

2. ФИЦ ИУ РАН

119333, г. Москва, ул. Вавилова, д. 44, корп. 2

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва город, улица Кожевническая,
дом 14, строение 5

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/07/00-9556/2019 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

12.09.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителей:

от ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ»: «...»;

от ФИЦ ИУ РАН: «...»;

рассмотрев жалобу ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ» (далее — Заявитель) на действия ФИЦ ИУ РАН (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на понижение на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений в здании Федерального исследовательского центра «Информатика и управление» Российской академии наук», расположенного по адресу: 119333,

г. Москва, ул. Вавилова, д.44, корп. 2 (реестровый № 31907886749) (далее — Аукцион);

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Согласно доводам жалобы Заявитель оспаривает положения Аукционной документации Заказчика.

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, 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» (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, 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 (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 закупок 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заявитель в составе жалобы оспаривает положения Аукционной документации.

В ходе заседания Комиссией установлено, что участник ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ» 26.08.2019 направил заявку на участие в закупочной процедуре.

Таким образом, ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ», приняв участие в закупочной процедуре (26.08.2019), подало жалобу 04.09.2019 на оспаривание действий Заказчика в части утверждения Аукционной документации с нарушением требований Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, опубликованным в единой информационной системе в сфере закупок, дата окончания подачи заявок — 26.08.2019 в 09:00.

При таких обстоятельствах Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Аукционной документации, которые, по его мнению, ограничивают конкуренцию и имеют неправомерный характер, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 09:00 26.08.2019.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями Аукционной документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре,

конклюдентно соглашается с требованиями Аукционной документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям Закона о закупках.

При таких обстоятельствах обжалование участником положений Аукционной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

При этом Комиссия принимает во внимание тот факт, что нарушения при составлении документации о закупке могут быть подразделены на явные и скрытые, проявляющиеся только при злоупотреблении организаторами закупок (заказчиками) своими правами при совершении тех или иных действий в рамках их проведения и не выявляемые при общей проверке такой документации на предмет ее соответствия требованиям законодательства Российской Федерации о закупках.

Скрытые нарушения в составе документации о закупке могут быть выявлены и устранены антимонопольным органом при рассмотрении им жалобы участника закупки на последствия таких нарушений, что не будет являться злоупотреблением правом со стороны последних и не будет свидетельствовать о выходе административного органа за пределы предоставленных ему полномочий и доводов поданной жалобы (часть 13 статьи 3 Закона о закупках).

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное (по мнению Заявителя) нарушение, в случае его действительного наличия в действиях Заказчика, являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им Аукционной документации.

Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких разночтений в Аукционной документации Заявитель указал только после отказа Заказчика допустить его к участию в закупочной процедуре.

Так, согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в процедуре от 27.08.2019

ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ» отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе в связи с несоответствием переставленных технических характеристик по позициям 81, 94, 127, 198, 158, 162. Стоит отметить, что Заявителем доводов о неправомерности отклонения его заявки от дальнейшего участия в процедуре не приведено и на заседании Комиссии не оспаривалось.

Также Комиссия отмечает, что Заявитель в жалобе оспаривает те положения Аукционной документации, которые не послужили основанием для отклонения заявок от дальнейшего участия в процедуре.

При таких данных, оценивая поведение Заявителя в указанной части, следует признать его злоупотреблением правом (пункт 2 статьи 10 ГК РФ).

В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Заказчика нарушения требований действующего законодательства Российской Федерации о закупках, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной Аукционной документации, которая не была оспорена

Заявителем ни в административном, ни в судебном порядке.

Аналогичного подхода придерживаются суды, например, по делу № А40 255742/18.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя по существу.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ» (ОГРН 1177847215765 ИНН 7810694215) на действия ФИЦ ИУ РАН (ОГРН 1027739314030 ИНН 7736051896) при проведении Аукциона без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 06.09.2019 № ПО/45954/19.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

Заместитель председателя Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

«...»