

РЕШЕНИЕ по делу № 077/07/00-6035/2023 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров 15.05.2023 г. Москва Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: Председательствующего: <...>, при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АСК», ФКР Москвы, рассмотрев жалобу ООО «АСК» (далее — Заявитель) на действия ФКР Москвы (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации на замену лифтов и по замене лифтов в многоквартирных домах города Москвы по 56 адресам, в том числе: ЗАО-3, ЗелАО-49, ЦАО-3 (реестровый № 027300000012300197) (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. Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи. Комиссией с 11.05.2023 до 12.05.2023 в 15:00 и с 12.05.2023 до 2023-21417 2 15.05.2023 в 16:00 были объявлены перерывы в заседании. 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, 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. В настоящем случае рассматриваемая процедура закупки подлежала проведению по правилам и в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Положение). Согласно пункту 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615,

закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее - региональный оператор), осуществляются путем использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренных Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в порядке, установленном указанным Федеральным законом, за исключением случаев, если предметом такой закупки являются товары, работы, услуги, предусмотренные пунктом 8 Положения, а также случаев, предусмотренных пунктом 193 Положения. Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу Закона о контрактной системе и Положения, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги. Согласно доводам жалобы, Заявитель выражает несогласие с признанием его 2023-21417 3 уклонившимся от заключения договора, оформленное Актом об уклонении от заключения договора от 26.04.2023 № 315. Представитель Заказчика 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. Комиссией установлено, что 22.02.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС), а также на сайте Оператора электронной площадки размещено извещение о проведении Закупки. Начальная (максимальная) цена договора - 249 305 416,12 руб. Согласно Протоколу проведения электронного аукциона от 20.03.2023 Заявитель признан победителем оспариваемой закупки. Актом об уклонении от заключения договора от 03.04.2023 № 311 Заявитель признан лицом, уклонившимся от заключения договора, по причине пропуска срока направления акцепта Договора (представления подписанного экземпляра). Решением Московского УФАС России от 13.04.2023 по делу № 077/07/00-4601/2023 жалоба ООО «АСК» о признании Акта об уклонении от заключения договора от 03.04.2023 № 311 незаконным была признана обоснованной, поскольку Управлением было установлено, что вышеуказанный срок Заявителем фактически пропущен не был. Управлением Заказчику 13.04.2023 выдано предписание о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров, которым предписано отменить Акт об уклонении от заключения договора от 03.04.2023 и разместить соответствующую информацию на сайте ЕИС, завершить проведение закупки в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) и Положения. Комиссия установила, что, во исполнение предписания по делу № 077/07/00- 4601/2023, 18.04.2023 и 19.04.2023 на почту Заявителя поступила информация от Заказчика об отмене Акта об уклонении от заключения договора от 03.04.2023 № 311 в соответствии с Предписанием УФАС по г. Москве от 13.04.2023 по делу № 077/0700-4601/2023, что не отрицается Заявителем и подтверждается материалами дела. 25.04.2023 от Заказчика в адрес Заявителя на площадку ЕЭТП поступило уведомление о возобновлении процедуры заключения договора по Закупке, а также об отмене протокола об уклонении заключения договора от 03.04.2023. 25.04.2023 Заявителем в обеспечение исполнения своих обязательств по Договору получена независимая гарантия. В этот же день гарантия внесена в реестр независимых гарантий. Независимая гарантия в подлиннике наряду с

иными документами была сдана Заявителем в ФКР МКД г. Москвы 26.04.2023, что усматривается из листа приема документов Заказчиком. Вместе с тем 26.04.2023 Заказчик вынес в отношении Заявителя Акт об уклонении от заключении от договора от 26.04.2023 № 315, указав на то, что по состоянию на 26.04.2023 Заявитель не исполнил требование пункта 205 Положения и пункта 7.1.4 закупочной документации. Оценивая вышеуказанные обстоятельства, Комиссия отмечает следующее. Согласно пункту 7.1.2 Документации договор не может быть заключен не ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании 2023-21417 4 электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора, или акта об отказе от заключения договора с победителем электронного аукциона. Проект договора направляется участнику, с которым заключается договор, с официального электронного адреса заказчика: <...> на электронный адрес участника, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций или указанных в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе. Участник, с которым заключается договор, самостоятельно заполняет идентификационные данные и банковские реквизиты участника в проекте договора и передает заполненный и подписанный со своей стороны проект договора на бумажном носителе в 2 экземплярах вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчика. В соответствии с пунктом 205 Положения договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона. В случае, когда участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, предложена цена договора о проведении капитального ремонта, которая на 20 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, превышающем не менее чем в 2 раза размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, указанный в документации о проведении электронного аукциона. Положение настоящего пункта о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта не применяется в случае заключения договора о проведении капитального ремонта с участником электронного аукциона, который является государственным или муниципальным учреждением, а также в случае, если заказчиком не установлено требование обеспечения исполнения договора о проведении капитального ремонта в соответствии с пунктом 78(3) настоящего Положения. Согласно пункту 7.1.4 документации договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения обязательств по договору в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона и в части III «Информационная карта электронного аукциона». В случае, когда участником электронного аукциона, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на 20 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения обязательств по договору в размере, превышающем не менее чем в 2

раза размер обеспечения исполнения обязательств по договору, указанный в документации об электронном аукционе. Положение настоящего пункта о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору не применяется в случае заключения договора с участником электронного аукциона, который является государственным или муниципальным учреждением. Пунктом 19 части III «Информационной карты электронного аукциона» установлен срок, в течение которого победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчику - 5 дней с даты направления проекта договора. 2023-21417 5 Таким образом, срок, в течение которого победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его Заказчику, составляет 5 дней с даты направления проекта договора в порядке, установленном разделах 6 и 7 закупочной документации. Комиссия также отмечает, что решение Московского УФАС России от 13.04.2023 по делу № 077/07/00-4601/2023 не касалось условий договора (то есть у заявителя был готовый проект договора), а был связан с преждевременным признанием Заявителя, уклонившимся (раньше положенного срока на 1 день). Таким образом, каких-либо объективных препятствий для скорейшего подписания договора у Заявителя не было, доказательств этому не представлено в материалы дела. На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что установленный срок для представления Заявителем документов для заключения договора истек 24.04.2023. 25.04.2023 в связи с просрочкой в предоставлении подписанного договора и обеспечения исполнения договора Заказчиком было принято решение о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора, оформленное Актом об уклонении от заключения договора от 26.04.2023. В пункте 199 Положения закреплено, что в случае если победитель электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор о проведении капитального ремонта, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185, 187 и 189 настоящего Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, он признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта. Согласно пункту 7.1.8 документации в случае если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер, или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный в части III «Информационная карта электронного аукциона», не представил заказчику подписанный договор и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору, то победитель электронного аукциона (или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер, или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона) признается уклонившимся от заключения договора. Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном случае обеспечение исполнения договора не было представлено Заявителем в срок, а равно у Заказчика имелись основания для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора. При этом, Заявитель ссылается на положения части 2 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ). Согласно части 2 статьи 314 ГК РФ в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условия, позволяющие определить этот срок, а равно и в случаях, когда срок исполнения обязательства определен моментом востребования,

обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не предусмотрена законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства. При непредъявлении кредитором в разумный срок требования об исполнении такого обязательства должник вправе потребовать от кредитора принять исполнение, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства. Вместе с тем, Комиссия отмечает, что ссылки Заявителя на данную норму несостоятельны, поскольку она подлежит применению только в случае, когда срок совершения отдельных действий сторон не урегулирован. В настоящем же случае для совершения действия по подписанию участником предусмотрено 5 дней, которые истекли 24.04.2023. Иных сроков в Аукционной документации не имеется. Кроме того, Заявитель принимал участие в заседании 13.04.2023, знал о вынесенном решении антимонопольным органом, однако, обеспечение исполнения договора получил только 25.04.2023, несмотря на факт необходимости направления обеспечения в адрес Заказчика 04.04.2023. Ссылки Заявителя на начало течения срока с даты получения уведомления от Оператора электронной площадки (25.04.2023) также являются несостоятельными, поскольку согласно пункту 7.1.2 Аукционной документации договор по результатам оспариваемой закупки заключается на бумажном носителе, соответственно, совершения отдельных действий по заключению договора не поставлено в зависимость от функционала электронной площадки. Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя имелось время для представления договора и обеспечения исполнения договора с 13.04.2023 по 25.04.2023. Более того, 18.04.2023 Заказчик опубликовал в ЕИС сведения об отмене акта о признании уклонившимся заявителя от 03.04.2023. При этом, Заявителем в материалы дела не представлено каких-либо доказательств о попытках связаться с Заказчиком для уточнения сроков предоставления документов и необходимости дачи разъяснений по решению Московского УФАС России от 13.04.2023 по делу № 077/07/00-4601/2023. Кроме того, 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 отклонению заявки 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. Вместе с тем, 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 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). 2023-21417 7 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. На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия РЕШИЛА: 1. Признать жалобу ООО «АСК» (ИНН: 9701150804; ОГРН: 1197746717959) на действия ФКР Москвы (ИНН: 7701090559; ОГРН: 1157700003230) при проведении Закупки необоснованной. 2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.05.2023 № НП/36723. Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.