

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-17071/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.12.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия),

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп-НВ» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ООО «ОТК «Магистраль» (далее также — Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране Объекта (реестровый № 31908514097, 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, мотивированная несогласием с отклонением его заявки от участия в процедуре Закупки.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее также — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее — Официальный сайт, ЕИС).

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки; равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке от

25.11.2019 № 10/ЗП/2 заявка Общества отклонена от участия на основании следующего:

в составе заявки представлена выписка из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на Товарищ-1 – лидер коллективного участника, документы, подтверждающие принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», на Товарищ-2 – в составе заявки не представлены.

Изучив представленные документы и сведения в совокупности и их взаимосвязи, Комиссия установила следующее.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 2 «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке» Раздела I «Общие положения проведения закупки» Закупочной документации в качестве документов, входящих в состав заявки в обязательном порядке, участником закупки предоставляется в том числе:

3) Документ подтверждающий принадлежность к субъектам малого и среднего предпринимательства, в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»:

– Сведения из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, или

– Декларация о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства (по Форме № 2.1 настоящего/щей извещения/документации), в случае отсутствия в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства сведений об участнике закупки, который является вновь зарегистрированным индивидуальным предпринимателем или вновь созданным юридическим лицом, в соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Комиссией установлено, что заявка Общества была подана от имени коллективного участника, однако в ее составе отсутствовала информация о принадлежности ООО «ЧОП «Аванпост», входящего в состав коллективного участника, о принадлежности к субъектам малого и среднего предпринимательства.

Как указывает в своей жалобе Заявитель, положения Закупочной документации содержат указание на предоставление копий соответствующего документа только в отношении непосредственно лидера коллективного участника — ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп-НВ», что и было сделано заявителем.

В свою очередь, Комиссия оценивает такие действия Заказчика критически, поскольку Заказчик не был лишен возможности подтвердить данный факт путем обращения на официальный сайт Федеральной налоговой службы в Единый

реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, в котором в открытом доступе содержатся соответствующие сведения.

В настоящем случае Комиссия, исходя из фактических обстоятельств дела, считает, что действия Заказчика исходят из сугубо формального толкования требования положений Закупочной документации и законодательства о Закупках, свидетельствующие об отсутствии ориентированности Заказчика на достижение таких целей правового регулирования соответствующей сферы, таких как расширение круга участников конкурентных процедур, не учитывающие базовые принципы Закона о закупках, определенные в части 1 статьи 3 Закона о закупках.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленного пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, в связи с чем считает доводы жалобы обоснованными.

Вместе с тем в ходе заседания Комиссией было установлено, что по результатам Закупочной процедуры был заключен договор от 09.12.2019 № 063190851409710000000000 (далее — Договор).

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.

Таким образом, Законом о закупках предусмотрено, что заключение договора по итогам Закупки возможно не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Как установлено Комиссией, протокол заседания комиссии протокол подведения итогов от 26.11.2019 № 10/ЗП/3 (итоговый протокол) размещен в ЕИС 28.11.2019.

При этом десятый день приходился на 08.12.2019, что являлось нерабочим днем.

В силу статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

С учетом того, что 08.12.2019 являлся нерабочим днем, десятый день запрета на заключение договора в таком случае сдвигался на 09.12.2019. Вместе с тем договор по результатам Аукциона заключен 09.12.2019, то есть в день, в который еще действовал мораторий на заключение договора, что свидетельствует о нарушении требований части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует,

что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Поскольку Договор от 09.12.2019 № 063190851409710000000000, заключенный по итогам проведения Закупки, заключен с нарушением части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, он является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствуют препятствия для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Охранное агентство «Эскарп-НВ» (ОГРН: 1093668014527, ИНН: 3651008460) на действия ООО «ОТК «Магистраль» (ОГРН: 1117746324167, ИНН: 7730643247) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-17071/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

12.12.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия),

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 12.12.2019 № 077/07/00-17071/2019,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «ОТК» Магистраль» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране Объекта (реестровый № 31908514097, далее — Закупка, а именно:

1.

1. Заказчику отменить протокол подведения итогов от 26.11.2019 № 10/ЗП/3, протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке от 25.11.2019 № 10/ЗП/2.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанных протоколов на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Единая информационная система; Официальный сайт) в сети Интернет.
3. Заказчику разместить на Официальном сайте информацию о новой дате рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке, подведения итогов Закупки.
4. Заказчику провести рассмотрение вторых частей заявок с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 12.12.2019 № 077/07/00-17071/2019.
5. Оператору электронной торговой площадки — АО «ЕЭТП», обеспечить возможность исполнения настоящего предписания Заказчиком.
6. Заказчику завершить процедуру Конкурса в соответствии с положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 27.01.2020.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.01.2020 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.