

1. ООО «Лифт-Гарант»

140005, обл. Московская, г. Люберцы, ул. Кирова, д. 20А, оф. 428

2. АО «Корпорация «Московский институт теплотехники»

127273, Москва, ал. Березовая, д. 10

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-2565/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.12.2016 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

в присутствии представителей:

ООО «Лифт-Гарант»

АО «Корпорация «Московский институт теплотехники»

рассмотрев жалобу ООО «Лифт-Гарант» (далее - Заявитель) на действия заказчика — АО «Корпорация «Московский институт теплотехники» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на замену двух пассажирских лифтов в корп. № 116 (реестровый № 31604383655) (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.

По мнению Заявителя, нарушения со стороны Заказчика выразились в неправомерном отклонения заявки Заявителя от участия в Закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Закупки (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС, Официальный сайт).

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 25.11.2016 размещено извещение о проведении Закупки. Окончание срока подачи заявок — 07.12.2016. Подведение итогов — 15.12.2016.

Согласно протоколу от 12.12.2016 №67-2 Заявителя отказано в допуске к участию в Закупке, т. к. в составе заявки Заявителя отсутствует сертификат соответствия Системы Экологического Менеджмента требованиям ГОСТ Р ИСО 14001.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно пункту 3.3.2 Закупочной документации в случае неполного представления документов, перечисленных в разделе II «Информационная карта запроса предложений», участник процедуры закупки не допускается комиссией к участию в запросе предложений.

Заказчиком в пункте 17 Информационной карты Закупочной документации установлен перечень документов, подтверждающих соответствие участников (субподрядчиков, соисполнителей) требованиям пункта 16 раздела II «Информационная карта запроса предложений», необходимых для представления в составе заявки.

Согласно подпункту 17.1 пункта 17 Информационной карты Закупочной документации к документам, подтверждающим соответствие участников процедуры закупки требованиям, предъявляемым в соответствии с пунктом 16 настоящей Информационной карты, в том числе, относится сертификат соответствия Системы Экологического Менеджмента требованиям ГОСТ Р ИСО 14001.

Таким образом, Заказчиком в Закупочной документации установлено требование, согласно которому, потенциальные участники Закупки должны представить в составе заявки на участие, в том числе, вышеуказанный сертификат.

Согласно материалам и сведениям, а также пояснениям сторон, представленным в ходе заседания, Комиссией установлено, что в составе заявки на участие в Закупке Заявителем не представлен сертификат соответствия Системы Экологического Менеджмента требованиям ГОСТ Р ИСО 14001.

Вместе с тем, относительно установления вышеуказанного требования, Комиссия отметила, что получение данного сертификата той или иной организацией является волеизъявлением непосредственно каждой конкретной организации, ввиду того, что данный сертификат не является обязательным и может быть получен на добровольной основе (по желанию). Следовательно, предъявлять требование сертификата соответствия Системы Экологического Менеджмента требованиям ГОСТ Р ИСО 14001 в составе заявки на участие в Закупке на этапе допуска к участию в Закупке не допустимо.

Следовательно, Заказчик неправомерно отклонил заявку Заявителя от участия в Закупке.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе следующими принципами: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, ввиду неправомерного отклонения заявки Заявителя от участия в Закупке Заказчиком нарушен пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункт 3.3.2 Закупочной документации.

Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя обоснованной.

Вместе с тем, протокол от 12.12.2016 №67-2, опубликован в ЕИС 12.12.2016. Таким образом, договор от 12.12.2016 №057/16/707 по итогам Закупки заключен до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу части 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 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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 подпунктом 10.1.2 пункта 10. Положения договор может быть заключен не ранее чем через два и не позднее чем через двадцать дней со дня размещения на официальном сайте протокола, составленного по результатам процедуры закупки.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур должен быть заключен не позднее 20 дней со дня размещения в ЕИС Заказчиком решения о заключении такого договора.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое Заказчиком Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы, описанные ранее, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

РЕШИЛА:

- 1.
1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3.3.2 Закупочной документации, а также части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 3.3.2 Закупочной документации, т. к. по результатам Закупки заключен договор.
4. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, части 2 статьи 2 Закона о закупках.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-2565/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.12.2016 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 28.12.2016 по делу № 1-00-2565/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Корпорация «Московский институт теплотехники» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на замену двух пассажирских лифтов в корп. № 116 (реестровый № 31604383655) (далее - Закупка), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положение о закупочной деятельности АО «Корпорация «МИТ» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 28.12.2016 по делу № 1-00-256577-16, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) .
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 27.03.2017.**
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 03.04.2017** с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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.