

1. ООО «ОМС-Центр»

121087, Москва, пр-д Береговой, д. 7, корп. 1, оф. 6

2. Федеральное государственное автономное учреждение «Военно-патриотический парк культуры и отдыха Вооруженных Сил российской федерации «Патриот» (ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот»)
105005, Москва, пер. Бригадирский, д. 13, корп. 7

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1613/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «ОМС-Центр»

ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот»

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 05.07.2017 № ИШ/32979/17),

рассмотрев жалобу ООО «ОМС-Центр» (далее — Заявитель, Общество) на действия заказчика — ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по санитарному содержанию административных зданий, сооружений, служебных помещений и прилегающей территории объектов ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот» (реестровый № 31705191966) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в конкурентной процедуре.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам названной 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 05.06.2017 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания подачи заявок — 27.06.2017.

Дата проведения Аукциона — 30.06.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 102 100 000,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме от 27.06.2017 № 1 (далее — протокол от 27.06.2017 № 1) заявка Заявителя (порядковый номер <...>) отклонена от участия в Аукционе ввиду указания значения по показателю «Температура применения» по позиции 2, несоответствующего требованиям Аукционной документации.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Согласно пункту 21 Информационной карты Аукционной документации при проведении закупки на оказание услуг первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать следующие сведения (в случае установления данных требований в документации об электронном аукционе):

согласие участника закупки на оказание услуг;

если при оказании услуг используются товары, оборудование, материалы (детали, конструкции), то участник указывает конкретные показатели товаров, оборудования, материалов (деталей, конструкций) используемых при оказании услуг, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, указание на товарные знаки, знаки обслуживания, полезные модели, промышленные образцы, наименования места происхождения товара, оборудования, материалов (деталей, конструкций) используемых при оказании услуг, страны происхождения и (или) наименования производителя (при их наличии) товара, оборудования, материалов (деталей, конструкций) используемых при оказании услуг, а также иные сведения, позволяющие в достаточной степени идентифицировать закупаемую продукцию, используемую для оказания услуг.

Согласно Техническому заданию Аукционной документации по позиции 2 «Средство моющее и обезжиривающее для полимерных покрытий» установлен показатель «Температура применения» в виде значения не выше 1 - выше 18 °С.

В соответствии с Инструкцией по заполнению Технико-коммерческого предложения, содержащейся в Форме 3 Аукционной документации (далее — Инструкция) установлено, что в случае установления соответствующего максимального и минимального значения показателя товара (требование к

нижней и верхней границе диапазона значений) с использованием слов/словосочетаний/символов: «в температурном диапазоне ...», «в диапазоне ...», «не менее... - не более...», «более - не более...», «не менее... - менее...», «более... - менее...», «выше - не выше...», «выше - ниже...», «не ниже - не выше...», «не ниже - ниже...», а также в случае установления одновременно соответствующих и максимального, и минимального значений показателя товара в любом порядке, разделенных знаком «-», участник закупки в первой части заявки на участие в электронном аукционе обязан указать диапазон значений показателя (нижнюю и верхнюю границу диапазона, требования к которым соответственно разделены знаком «-»). Установление показателей, которые определяются диапазоном значений, обусловлено тем, что необходимый товар обладает/имеет интервальные значения ряда показателей в соответствии с потребностями Заказчика и/или техническими регламентами, стандартами, и иными требованиями, предусмотренными законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

На заседании Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя по показателю «Температура применения» позиции 2 «Средство моющее и обезжиривающее для полимерных покрытий» Техничко-коммерческого предложения указано следующее значение: не выше 1 - выше 18 °С неизменное по инструкции, т. к. нет инструкции по такой конструкции требований.

Вместе с тем, как было указано ранее, в соответствии с Инструкцией в случае установления максимального и минимального значения показателя товара, разделенных знаком «-», участнику Аукциона необходимо указать в заявке на участие в процедуре диапазон значений показателя.

Таким образом, Комиссией установлено, что значение, указанное по показателю «Температура применения» позиции 2 Техничко-коммерческого предложения заявки Заявителя не соответствует требованиям Аукционной документации.

В соответствии с пунктом 23 Информационной карты Аукционной документации основаниями для отказа в допуске к участию в открытом аукционе в электронной форме является, в том числе несоответствие сведений и документов, определенных Положением о закупках и документацией по проведению открытого аукциона в электронной форме требованиям документации по проведению открытого аукциона в электронной форме.

С учетом изложенного, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Заявителя по основанию, изложенному в протоколе от 27.06.2017 № 1, правомерны в связи с чем Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Помимо вышеизложенного, Комиссией установлено, что Заказчиком был заключен договор до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган.

Пунктом 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного

органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно информации из ЕИС при проведении Аукциона был составлен протокол подведения итогов от 30.06.2017 № 31705191966. Размещение указанного протокола было осуществлено Заказчиком 30.06.2017.

Также, на заседание Комиссии Заказчиком был представлен договор от 30.06.2017 № ОАЭФ 06/2017-02, заключенный по результатам проведения Аукциона.

Таким образом, договор по итогам Аукциона заключен в день опубликования итогового протокола, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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 пунктом 11.2 Положения о закупках договор с победителем (победителями) либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее в данном разделе – участник закупки, обязанный заключить договор), должен быть заключен Заказчиком не позднее 20 (двадцати) дней со дня подписания итогового протокола, если иной срок не предусмотрен извещением о проведении закупки либо настоящим Положением о закупке.

Таким образом, Положением о закупках не установлен мораторий на заключение договора в десять дней.

Исходя из вышеуказанного, договор по итогам Аукциона может быть заключен в течение двадцати дней со дня подписания протокола подведения итогов от 30.06.2017 № 31705191966.

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 участником закупки 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, норма пункта 11.1 Положения о закупках, позволяющая заключать договор по итогам конкурентной процедуры в течение двадцати дней со дня подписания итогового протокола Аукциона, исключает возможность применение 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.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение о закупках в части срока заключения договора.

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

1. ООО «ОМС-Центр»

121087, Москва, пр-д Береговой, д. 7, корп. 1, оф. 6

2. Федеральное государственное автономное учреждение «Военно-

патриотический парк культуры и отдыха Вооруженных Сил российской федерации «Патриот» (ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот»)
105005, Москва, пер. Бригадирский, д. 13, корп. 7

3. АО «ЕЭТП»
115114, Москва, ул. Кожевническая,
д. 14, стр. 5

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1613/77-17 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.07.2017 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 10.07.2017 по делу № 1-00-1613/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по санитарному содержанию административных зданий, сооружений, служебных помещений и прилегающей территории объектов ФГАУ «ВППКиО ВС РФ «Патриот» (реестровый № 31705191966) (далее — Аукцион), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках товаров, работ, услуг с учетом решения Комиссии от 10.07.2017 по делу № 1-00-1613/77-17, 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.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 11.10.2017.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 18.10.2017 с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

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.