

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-629/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.04.2018 г. Москва

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

от АО «СитиБайк» — <...> (по доверенности от 06.04.2018), <...> (по решению №26 от 25.12.2017),

в отсутствие представителей:

ООО «МАЙЕР», АО «ЕЭТП» (извещены надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения жалобы письмом Московского УФАС России от 04.04.2018 № НО/16692/18),

рассмотрев жалобу ООО «МАЙЕР» (далее также — Заявитель) на действия заказчика — АО «СитиБайк» (далее также — Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по производству и монтажу полиграфической рекламной продукции (реестровый № 31806192336) (далее также — 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, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки от участия в Закупке.

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 также — 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих

участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 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 положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен 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.

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).

Заказчиком 28.02.2018 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

На участие в Закупке по лоту № 1 подано 5 заявок от следующих претендентов: ООО «Интеллидженс», ООО «ЛБЛ. Пре-Пресс», ООО «Компания ТРУША», ООО «ПРОМОБЮРО», ООО «МАЙЕР».

В соответствии с протоколом подведения итогов Конкурса от 21.03.2018 Конкурсной комиссией принято решение по лоту № 1 по отклонению от участия в Закупке заявок ООО «ЛБЛ. Пре-Пресс», ООО «МАЙЕР» и о допуске к участию в Закупке заявок ООО «Интеллидженс», ООО «Компания ТРУША», ООО «ПРОМОБЮРО».

Из материалов дела следует, что заявке Заявителя отказано в допуске к участию в Закупке по лоту № 1 по причине несоответствия заявки участника требованиям Закупочной документации (ценовое предложение участника превышает начальную (максимальную) цену, установленную Документацией (не соответствие пункту 21.2.2, подпункту «е» пункта 21.2.3 Документации).

Комиссия находит вышеуказанные действия Заказчика правомерными ввиду следующего.

Принимая участие в публично-правовой процедуре, хозяйствующий субъект в силу

статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями и должен соответствовать требованиям Заказчика.

В свою очередь, Заказчик имеет право получить то, на что он рассчитывал, проводя конкурентную процедуру. Цели ее проведения (удовлетворение нужд заказчика в работах, товарах, услугах) не будут достигнуты в случае принятия заявки, не соответствующей предъявленным требованиям.

Пунктом 11.3.1 Положения о закупках установлено, что Закупочная комиссия рассматривает заявки на соответствие требованиям, установленным в Положении о закупках и в документации о закупке (далее также — Документация).

Согласно пункту 11.3.3 Положения о закупках на основании результатов рассмотрения заявок Закупочной комиссией принимается решение о допуске к участию в запросе предложений Претендента и о признании такого Претендента участником запроса предложений или об отказе в допуске такому Претенденту к участию в запросе предложений по основаниям, предусмотренным в настоящем Положении и в Документации.

В соответствии с пунктом 6.4.1 Положения о закупках основанием для отказа в допуске Претенденту к участию в запросе предложений является, в том числе:

не соответствие заявки требованиям к оформлению (предоставление документов, не соответствующих требуемой форме, подача заявки и/или документов и сведений, предусмотренных закупочной документацией в искаженном и/или нечитабельном виде) или несоответствие заявки требованиям к составу заявки на участие в процедуре закупки, в том числе при наличии в такой заявке предложения о цене договора, цене за единицу продукции, в случае ее установления, превышающей начальную (максимальную) цену договора.

Подпунктом «е» пункта 21.2.3 Документации установлен следующий критерий отбора:

е) соответствие предлагаемых Претендентом договорных условий (в том числе не превышения объявленной Начальной (максимальной) цены договора/единицы Продукции) требованиям, установленным в пунктах 3, 4, 8 раздела 2 «Информационная карта запроса предложений» или иным условиям Проекта договора (раздел 6 настоящей Документации).

В пункте 8 раздела 2 «Информационная карта запроса предложений» Документации установлены:

1. Предельная цена договора;
2. Начальная (максимальная) цена единицы Продукции.

Начальная (максимальная) цена продукции для терминалов согласно пункту 8 раздела 2 «Информационной карты запроса предложений» Документации составляет 1062, 00 руб. с НДС и 900, 00 руб. без НДС.

Заявителем в Форме 3 «Коммерческое предложение» в пункте Продукция для терминалов была предложена цена 2100 руб., при это Заявителем не уточнено цена указана с учетом НДС или без НДС.

Указанная Заявителем цена превышает начальную (максимальную) цену за единицу продукции и не соответствует требованиям Документации.

Вышеуказанное свидетельствует о несоблюдении Заявителем требований Закупочной документации.

В этой связи у Заказчика имелись правовые и фактические основания для отклонения заявки общества.

Одновременно Комиссией установлено, что по итогам Закупки Заказчиком с победителем Закупки (ООО «ПРОМОБЮРО») заключен договор от 26.03.2018 № 009-У/2018.

Указанный договор заключен на четвертый день после опубликования на Официальном сайте итогового протокола № 31806192336-2 от 22.03.2018.

Согласно пункту 24.1.2 Положения о закупках заключение договора по итогам процедуры осуществляется в сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации и условиями конкретной процедуры закупки, установленными в закупочной документации.

В соответствии с пунктом 22.2 Документации договор между Заказчиком и Победителем запроса предложений/Участником запроса предложений, с которым принято решение заключить договор, должен быть заключен не позднее 30(тридцати) дней со дня размещения в ЕИС и на ЭТП протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок и подведения итогов запроса предложений.

В свою очередь, 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.

В соответствии с пунктом 3 части 2.3 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупках должно содержать в том числе срок заключения по результатам конкурентной закупки договора, установленный в соответствии с Законом о закупках.

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 ГК РФ 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.

Таким образом, нормы Положения о закупках и документации о Закупке Заказчика, фактически допускающие возможность заключения договора по итогам закупочной процедуры в течение 10 календарных дней со дня размещения на официальном сайте итогового протокола, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишают права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлены против прав участников закупки.

Положение о закупках и документация о закупке ограничения в возможности заключения договора ранее десятидневного срока не содержат.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «МАЙЕР» (ИНН: 7725679880; ОГРН: 1097746659592) на действия АО «СитиБайк» (ИНН: 7734691058; ОГРН: 1127747175160) при проведении Закупки необоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения требований части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, выразившихся в несоблюдении положений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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

#### ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-629/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.04.2018 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 09.04.2018 по делу № 1-00-629/77-18,

#### ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «СитиБайк» (ИНН: 7725679880, ОГРН: 1097746659592, далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по производству и монтажу полиграфической рекламной продукции (реестровый № 31806192336), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупке АО «СитиБайк» с учетом решения Комиссии от 09.04.2018 по делу № 1-00-629/77-18, 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](http://www.zakupki.gov.ru).
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 19.11.2018.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.11.2018 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.