

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2113/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.11.2018 г. Москва

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

при участии:

генерального директора ООО «Стройден» - <...> (по протоколу от 01.09.2015 № 4),

от АО «ЦНИРТИ им. академика А.И. Берга» - <...>, <...>, <...> (по доверенностям от 23.11.2018 № 242, 243, 244),

рассмотрев жалобу ООО «Стройден» (далее также - Заявитель) на действия АО «ЦНИРТИ им. академика А.И. Берга» (далее также - Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку модульной конструкции для создания чистых помещений с инсталляцией типа SMART-M по объекту капитального строительства «Техническое перевооружение производства» АО «ЦНИРТИ им. академика А.И. Берга», г. Москва (реестровый № 0800400001218000007) (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.

Жалоба Заявителя содержит довод о том, что Заказчик неправомерно установил в типовом контракте размер прибыли, подлежащей перечислению после исполнения контракта в размере 1 %.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Согласно пункту 6 Информационной карты Документации источник финансирования Закупки - денежные средства, полученные в качестве бюджетных инвестиций.

Учитывая изложенное, Закупка проводится 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), как финансируемая за счет средств федерального бюджета.

Таким образом, проведение Закупки в порядке Закона о контрактной системе является обязательным, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводится в рамках статьи 18.1 Закона о защите

конкуренции как жалобы на торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы в составе заявок участников, признает жалобу необоснованной по следующим основаниям.

Ссылаясь на незаконность оспариваемых действия Заказчика, Заявитель указывает на нарушение АО «ЦНИРТИ им. академика А.И. Берга» пункта 25.1 части 1 статьи 93 и части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе и пункта 3 части 5 статьи 5 Федерального закона от 05.12.2017 № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов», и на изменение размера прибыли, указанной в пункте 2.5 проекта контракта в одностороннем порядке. Изначально размер прибыли не был указан, но в последней редакции был установлен в размере 1%.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), не допускаются 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).

При этом Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Закупки положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, в ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Закупке, подписал договор 14.11.2018, а подал жалобу на действия Заказчика 15.11.2018.

Антимонопольный орган рассматривает жалобы на процедуру проведения торгов и порядка заключения договора. Отношения, связанные с исполнением заключенного по результатам Закупки договора, вытекают из существа договора и являются гражданско-правовыми, а споры по ним подлежат рассмотрению в судебном порядке.

Пунктом 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 указывается, что антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры.

Согласно части 1 статьи 11 ГК РФ, защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия признает жалобу Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 20.11.2018 № ИГ/56528/18.

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