

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-22975/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.12.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Ренарт», АО «Мосводоканал»,

рассмотрев жалобу ООО «Ренарт» (далее — Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по уборке административных и производственных помещений Рублевской станции водоподготовки АО «Мосводоканал» (реестровый № 32110784658, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

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.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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 — 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее — положение о закупке).

Исходя из положений части 10 статьи 4 Закона о закупках, потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований.

01.11.2021 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) Заказчиком размещено извещение и документация о проведении Открытого аукциона реестровой № 32110784658.

Согласно итоговому протоколу № 32110784658 от 23.11.2021 Заявитель признан победителем Закупки.

Пунктом 20 Информационной карты аукциона предусмотрены сроки заключения договора.

Заказчик - в течение 3 (трех) рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки.

Победитель - в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных пунктом 28 настоящей Информационной карты, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Данный срок предусмотрен для заключения договора обеими сторонами с учетом соблюдения требований аукционной документации и Положения о закупках, в том числе в части представления победителем документов.

Пунктом 28 Информационной карты аукциона предусмотрены антидемпинговые меры, согласно которым, в случае если начальная (максимальная) цена договора равна либо не превышает 50 млн. рублей и по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить Заказчику до момента заключения договора, информацию, подтверждающую добросовестность такого участника в соответствии с абзацем вторым настоящего пункта с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке, или предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора указанный в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ, или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех договоров (контрактов) (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких договоров (контрактов) должна составлять не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (контракта), указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Таким образом, с учетом требований п. 20 Информационной карты аукциона, победитель в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора, должно было подписать усиленной электронной подписью указанный договор, а также представить документ, подтверждающий подтверждающей добросовестность участника закупки во исполнение требований пункта 28 Информационной карты.

Также, в соответствии с пунктом 42.2 Положения о закупках, в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает 50 млн рублей и по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан до заключения договора предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

Комиссией установлено, что 25.11.2021 Заказчиком направлено обращение о представлении документов ООО «РЕНАРТ» в соответствии с п.28 информационной карты аукционной документации, в связи со снижением более чем на 25% от НМЦД по электронной почте.

29.11.2021 Заявителем представлены копии контрактов №45678, №78945 и договора №26-10/21, с приложением актов сдачи-приемки выполненных работ по электронной почте.

30.11.2021 Заказчиком на ЭТП размещен проект договора для подписания.

30.11.2021 победителем ООО «РЕНАРТ» подписан договор.

Комиссией установлено, что Заявителем в качестве подтверждения добросовестности предоставлены копии контрактов на оказание услуг по генеральной уборке помещений от 01.11.2021 №45678, №78945 и договора на оказание услуг по послестроительной уборке внутренних помещений филиалов АО «Мособлэнерго» от 26.10.21 №26-10/21, с приложением актов сдачи-приемки выполненных работ (письмо от 02.12.2021 №02/12-21).

На заседании Комиссии установлено отсутствие сведений о представленных контрактах и договоре в ЕИС.

Кроме того, Заказчик на заседании Комиссии представил письмо АО «МосОблЭнерго» от 02.12.2021 № 10-12257/21, согласно которому ООО «Ренарт» (Заявитель) не является контрагентом АО «Мособлэнерго», Договор от 27.10.2021 № 26-10/21 Обществом не заключался.

13.12.2021 Заказчиком направлен ответ ООО «РЕНАРТ» о том, что представленная документация не может быть рассмотрена в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника закупки и о признании уклонившейся от заключения договора.

14.12.2021 в соответствии с протоколом о признании победителя уклонившимся от заключения договора от 14.12.2021 № 32110784658 по следующим основаниям:

- в нарушение установленных требований информация, подтверждающая добросовестность и отвечающая требованиям аукционной документации, победителем не предоставлена.

- победителем предоставлена недостоверная информация в части наличия исполненных договоров.

Кроме того, согласно Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц дата регистрации юридического лица ООО «РЕНАРТ» 25.10.2021, т. е. ранее дат заключения контрактов на 5 дней и даты заключения договора на 2 дня.

Согласно п. 46.5. Положения о закупках в течение трех рабочих дней с даты размещения на ЭТП победителем закупки в электронной форме подписанного им договора и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, а также документов во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 Положения (при соответствии указанным условиям), Заказчик подписывает усиленной электронной подписью договор на ЭТП.

В соответствии с п. 41.5 Положения о закупке Победитель конкурентной процедуры признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 Положения, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, обеспечение исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные разделом 42 Положения.

Пунктом 42.3 Положения о закупках предусмотрено, что в случае неисполнения установленных требований победитель или участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Резюмируя изложенное Комиссия отмечает, что Заявителем не были представлены документы в соответствии с размещенной аукционной документацией и Положением о закупках.

Учитывая изложенное, у Заказчика имелись правовые основания для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора.

На основании изложенного Комиссия не усматривает нарушений со стороны Заказчика, так как при принятии решения о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора Заказчик действовал в соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена участником конкурентной процедуры в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ренарт» (ИНН: 5050152819, ОГРН: 1215000108608) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274, ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 22.12.2021 № НП/78731/21.

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