

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-3483/2024 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**21.03.2024 г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей <...>

рассмотрев жалобу ООО «Помогатор» (далее — Заявитель) на действия ФКР Москвы (далее — Организатор торгов) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): ТиНАО, Дачная ул. (Кокошкино), д.9 (реестровый №027300000012303039, далее — Торги),

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 Организатора торгов при проведении Торгов, перенаправленная письмом ФАС России от 14.03.2024 № 04/21161/24.

В соответствии с частью 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 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены при осуществлении мероприятий по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства либо при предъявлении требования осуществить мероприятия по реализации проекта по строительству объекта капитального строительства, не предусмотренные статьей 5.2 Градостроительного кодекса Российской Федерации, и (или) получить документы, сведения, материалы, согласования, не включенные в предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности реестр документов, сведений, материалов, согласований, необходимых для реализации проекта по строительству объекта капитального строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

Торги проводились в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее – Положение или ПП № 615) и постановлением Правительства Москвы от 09.08.2016 № 491-ПП «О мерах по реализации постановления Правительства Российской Федерации от 01 июля 2016 г. № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее – постановление Правительства Москвы от 09.08.2016 №491-ПП).

Таким образом, оспариваемые Торги являются обязательным в силу действующего законодательства, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Организатора торгов проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона Торги.

Комиссия установила, что Организатором торгов 29.11.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении Торгов.

Начальная (максимальная) цена договора: 7 476 935,03 рублей.

Дата начала срока подачи заявок: 29.11.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 19.12.2023 в 10:00.

Дата проведения электронного аукциона: 25.12.2023.

Согласно доводам жалобы Заявитель указывает на неправомерное признание его уклонившимся от заключения договора.

В частности, Заявитель отмечает, что десятидневный срок для заключения договора истек 12.01.2024. При этом 11.01.2024 Организатором торгов получен пакет документов, включающий подписанный со стороны Заявителя Договор № ПКР-013146-26. Также 15.11.2024, по требованию Организатора торгов, Заявитель предоставлен пакет документов, включающий независимую гарантию от 12.01.2024 на бумажном носителе и подписанный со стороны Заявителя Договор № ПКР-013146-26.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы, истребуемые антимонопольным органом.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с протоколом от 21.12.2023 Заявитель был допущен до участия в Торгах. В соответствии с пунктом 163 Положения электронный аукцион признан несостоявшимся. Организатор торгов в течение 3 рабочих дней со дня подписания настоящего протокола обязан передать участнику электронного аукциона проект договора, составленный путем включения начальной (максимальной) цены договора в проект договора, прилагаемого к документации об электронном аукционе.

Вместе с тем Организатором торгов 10.01.2024 был опубликован акт об уклонении от заключения договора, согласно которому Заявитель признан уклонившимся от заключения договора.

Изучив материалы дела, Комиссия установила, что в соответствии с пунктом 6.2.1.4 документации и пунктом 165 Положения, Заказчик в течение 3-х рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, передает участнику проект договора.

В соответствии с пунктом 7.1.2 документации договор не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора, или акта об отказе от заключения договора с победителем электронного аукциона.

Проект договора направляется участнику, с которым заключается договор, с официального электронного адреса заказчика: <...> на электронный адрес участника, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций или указанных в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе. Участник, с которым заключается договор, самостоятельно заполняет

идентификационные данные и банковские реквизиты участника в проекте договора и передает заполненный и подписанный со своей стороны проект договора на бумажном носителе в 2 экземплярах вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчику.

Организатор торгов пояснил, что 22.12.2023 проект договора был направлен в адрес Заявителя.

В соответствии с пунктом 197 Положения договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся.

Пунктом 199 Положения установлено, что в случае если единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор о проведении капитального ремонта, переданный ему в соответствии с требованиями Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, то единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

В соответствии с пунктом 7.1.8 документации в случае, если единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе в срок, предусмотренный в части III «Информационная карта электронного аукциона» документации об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору, то единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе признается уклонившимся от заключения Договора.

Пунктом 19 Информационной карты установлен срок, в течение которого победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчику - 5 дней с даты направления проекта договора.

Таким образом, 27.12.2023 истекает срок для подписания договора Заявителем и передачи его с обеспечением исполнения обязательств Организатору торгов, а 10.01.2024 истекает двадцатидневный срок для заключения договора.

В свою очередь, подписанный проект договора был направлен Заявителем в адрес Организатора торгов лишь 11.01.2024.

Таким образом, исходя из фактических обстоятельств дела, поскольку Заявитель не осуществил подписание проекта договора в сроки, установленные пунктом 19 Информационной карты и пунктом 7.1.2 документации, Заявитель правомерно признан уклонившимся от заключения договора.

Данные выводы также подтверждаются решением Московского УФАС России по делу №077/10/615-526/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных подрядных организаций от 22.01.2024 (исх. от 24.01.2024

№ 2654).

В свою очередь, доводы Заявителя о том, что десятидневный срок на подписание договора истекает 12.01.2024, Комиссия расценивает как несостоятельные, поскольку они основаны на неверном толковании законодательства и документации. Вместе с тем Комиссия отмечает, что, по состоянию на момент опубликования акта о признании участника уклонившимся от заключения договора, Заявителем уже был нарушен срок, установленный пунктом 19 Информационной карты.

Комиссия также отмечает, что участник Торгов несет предпринимательские риски, которые он берет на себя при подаче соответствующей заявки на участие в Торгах.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что Организатором торгов не допущено нарушений действующего законодательства.

При этом Комиссия также отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (пункт 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Торгах, а равно принял на себя риски по наступлению неблагоприятных последствий в случае несоблюдения таких условий.

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 Организатора торгов нарушений действующего законодательства, 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 (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

На основании изложенного Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Торгов необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 15.03.2024 № НП/10205/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.