

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-298/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.02.2018 г. Москва

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

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Альтхаус Консалтинг» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ООО «Инфрафонд РВК» (далее — Заказчик) при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по подготовке юридически обязывающих документов по сделке венчурного финансирования с российской компанией на основе согласованного договора об основных условиях сделки (term sheet) в рамках инвестиционного проекта инвестиционного товарищества «Российско-белорусский фонд венчурных инвестиций» (реестровый № 31806037918) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в необоснованном отклонении заявки ООО «Альтхаус Консалтинг» 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 - 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 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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

22.01.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

Датой окончания подачи заявок определено 02.02.2018, датой рассмотрения заявок – 02.02.2018, датой подведения итогов Закупки – 05.02.2018.

Из протокола рассмотрения заявок от 02.02.2018 № 2/4289063/7629291 следует, что заявка ООО «Альтхаус Консалтинг» отклонена от участия в Закупке, поскольку она не соответствует требованиям, установленным Закупочной документацией к содержанию заявки (подпункт 1 пункта 4.3.1 Инструкции в составе Закупочной документации, подпункт «а» пункта 5.5 Положения), а именно: предложенная в заявке участника Закупки цена договора занижена более чем на двадцать процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора, указанной в извещении и Документации, и в составе заявки отсутствует расчёт предлагаемой цены договора и её обоснование (пункт 1.9.2 Закупочной документации).

В соответствии с протоколом оценки заявок на участие в Закупке от 05.06.2018 № 3/4289063/7629291 (далее — Итоговый протокол) победителем признано ООО «АСБ Консалтинг Групп».

В соответствии пунктом 3.2.6. Закупочной документации в случае, предусмотренном пунктом 1.9.1 Закупочной документации, в составе заявки участник закупки должен представить расчёт предлагаемой цены договора и её обоснование.

Согласно пункту 1.9.1 Закупочной документации при подаче участником закупки

заявки, содержащей предложение о цене договора более чем на двадцать процентов ниже начальной (максимальной) цены договора (лота), указанной в извещении и документации о Закупке, участник, представивший такую заявку, обязан в составе такой заявки представить расчёт предлагаемой цены договора и её обоснование.

Пунктом 1.9.2 Закупочной документации установлено, что Закупочная Комиссия отклоняет заявку участника, если она установила, что предложенная в ней цена занижена более чем на двадцать процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора, указанной в извещении и Закупочной документации, и в составе заявки отсутствует расчёт предлагаемой цены договора и её обоснование либо по итогам проведённого анализа представленных в составе заявки расчёта и обоснования цены договора комиссия пришла к обоснованному выводу о невозможности участника исполнить договор на предложенных им условиях.

Начальная (максимальная) цена договора согласно пункту 12 Информационной карты Закупочной документации установлена в размере 694 706, 83 руб., в том числе НДС в размере 105 972, 23 руб.

В составе заявки ООО «Альтхаус Консалтинг» была предложена цена договора в размере 450 000 руб., что ниже начальной (максимальной) цены договора на 35%.

Таким образом, в составе заявки на участие в Закупке Заявителем в соответствии с пунктом 1.9.1 Закупочной документации подлежат представлению расчёт предлагаемой цены договора и её обоснование. Указанный расчёт в заявке ООО «Альтхаус Консалтинг» отсутствовал.

Исходя из изложенного, в соответствии с пунктом 1.9.2 Закупочной документации Закупочная комиссия правомерно отклонила Заявку ООО «Альтхаус Консалтинг».

С учетом изложенного, Комиссией принято решение о признании жалобы Заявителя необоснованной.

Вместе с тем на заседании Комиссии установлено, что по результатам Закупки заключен договор от 06.02.2018 № ОД-02/02-2018.

В соответствии с пунктом 8.2 Положения о закупках по результатам Закупки Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола, фиксирующего результаты закупки, передаёт один экземпляр итогового протокола и проекта договора победителю конкурса (аукциона) либо участнику закупки, чье предложение было признано лучшим.

Согласно пункту 8.3 Положения о закупках договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с данным положением заключается такой договор, должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней, со дня подписания итогового протокола.

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 настоящим Федеральным законом.

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.

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 ООО «Инфрафонд РВК» и документация о Закупке ограничения в возможности заключения договора ранее десятидневного срока не содержат.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение части 2.3 статьи 2 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-298/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.02.2018 г. Москва

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

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Инфрафонд РВК» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса коммерческих предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по подготовке юридически обязывающих документов по сделке венчурного финансирования с российской компанией на основе согласованного договора об основных условиях сделки (term sheet) в рамках инвестиционного проекта инвестиционного товарищества «Российско-белорусский фонд венчурных инвестиций» (реестровый № 31806037918) (далее — Закупка):

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупочной деятельности Общества с ограниченной ответственностью «Инфраструктурные инвестиции РВК» с учетом решения Комиссии от 21.02.2018 № 1-00-298/77-18, а именно установить сроки для 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 ЕИС.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 23.04.2018.
4. О выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 30.04.2018 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.