

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1523/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.09.2018 г. Москва

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

при участии:

от ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» - <...> (по доверенности от 05.09.2018 № б/н),

от АО «ЕЭТП» - <...> (по доверенности от 21.08.2018 № 158),

в отсутствие представителей ООО «Сантехкомплект» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 30.08.2018 № ИГ/41792/18, о переносе заседания Комиссии от 03.09.2018 № б/н),

рассмотрев жалобу ООО «Сантехкомплект» (далее также - Заявитель; Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» (далее также - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов, инвентаря и основных средств для текущего ремонта подъездов и МКД (реестровый № 31806762132) (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:

Жалоба мотивирована несогласием с отклонением заявки Общества.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 содержит довод об отсутствии правовых оснований к отклонению заявки Заявителя.

В этой связи жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3

Закона о закупках.

Срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Заявителем не пропущен.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе и в выступлении присутствовавших в заседании представителей Заказчика и электронной площадки, изучив материалы дела, Комиссия признала жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми 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 содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с закупками положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

В соответствии с частью 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 505-ФЗ):

1) положения о закупке должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), утверждены и размещены в единой информационной системе не позднее 1 января 2019 года;

2) положения о закупке, которые не соответствуют Закону о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), после 1 января 2019 года считаются не размещенными в единой информационной системе;

3) закупки, извещения об осуществлении которых были размещены в единой информационной системе до даты размещения положения о закупке, приведенного в соответствие с требованиями Закона о закупках (в редакции Закона № 505-ФЗ), завершаются по правилам, которые действовали на дату размещения такого извещения.

На основании изложенного, согласно совместному письму Министерства финансов России № 24-04-06/44451 и ФАС России № АД/48543/18 от 27.06.2018, учитывая положения части 3 статьи 4 Закона № 505-ФЗ, предусматривающие возможность приведения положения о закупке в соответствие с требованиями

Закона № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ до 1 января 2019 года, заказчик с 1 июля 2018 года и по 1 января 2019 года вправе осуществлять закупки по правилам, установленным в положении о закупке в редакции, действующей до приведения его в соответствие с Законом № 223-ФЗ в редакции Закона № 505-ФЗ.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 31806762132-01 (далее - Протокол) на участие в Закупке подано 6 заявок, из которых 2 допущены. При этом 4 заявки были отклонены на основании непредставления документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств на счет Заказчика.

Не согласившись с указанными действиями Заказчика, Заявитель обратился с жалобой в антимонопольный орган.

При этом в своей жалобе Заявитель указывал, что средства, которые должны быть списаны в качестве обеспечения заявки на участие, на его счете присутствовали.

Исходя из письменных возражений Заказчика, представленных при рассмотрении Комиссией жалобы 03.09.2018, заявка Общества была отклонена на основании того, что извещении установлен порядок внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки на счет Заказчика, чего Заявитель якобы не заметил.

Кроме того, представитель Заказчика представил на заседание 03.09.2018 копию проекта контракта от 03.09.2018 № 31806762132/18, якобы заключенный по результатам Закупки, сведения о котором не размещены в ЕИС.

При этом уведомление Московского УФАС России о запрете действий, связанных с заключением договора, было направлено в адрес участвующих лиц 30.08.2018 в 18:03.

Комиссия отмечает, что представленный документ представляет собой проект контракта. Оценив копию указанного проекта договора, заключенного в бумажном виде, Комиссия считает его ничтожным, поскольку отсутствует возможность администрировать непосредственный момент заключения, и как следствие, сделать вывод о выполнении либо невыполнении Заказчиком требований статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в части приостановления заключения договора. В свою очередь, договор, заключенный в нарушение требований статьи 18.1, считается ничтожным.

В данном контексте Комиссия также принимает во внимание тот факт, что уведомление Московского УФАС получено Заказчиком раньше, чем он был заключен, а сведения о нем не размещены в ЕИС. При этом единственным доказательством, которое свидетельствует о фактической дате заключения договора, по утверждениям Заказчика, является дата, указанная на самом договоре, что, как указано выше, в совокупности не позволяет сделать бесспорный вывод о соблюдении требований Закона о защите конкуренции при заключении указанного договора.

При таких обстоятельствах Комиссия оценивает этот договор критически, и делает вывод об отсутствии причин, препятствующих выдаче предписания по восстановлению нарушенных прав.

Также Комиссия объявила перерыв, чтобы запросить информацию у электронной торговой площадки (исх. № ИГ/42431/18 от 04.09.2018) относительно денежных

средств на счете Заявителя и их дальнейшее движение в адрес Заказчика.

После возобновления заседания 10.09.2018 Комиссия, изучив все представленные материалы, ответ АО «ЕЭТП» от 07.09.2018 № 5024-Д/18, отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 18.12 Регламента процесса размещения заказов и предложений с использованием специализированной электронной торговой площадки «Коммерческие закупки» АО «ЕЭТП» (далее — Регламент) Заказчик вправе указать в составе извещения о проведения процедуры и в Документации требования к обеспечению заявок, предусматривающие порядок внесения Заявителем обеспечения заявок либо на лицевой счет, открытый оператором, либо на расчетный счет Заказчика.

При этом пунктом 8.19 Информационной карты Документации указано, что обеспечение заявки может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной кредитной организацией, или внесения денежных средств на счет оператора ЭТП в соответствии с порядком и регламентом работы ЭТП. Способ обеспечения заявки выбирается участником закупки самостоятельно.

Но в извещении по Закупке Заказчиком установлено требование о представлении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие на реквизиты Заказчика или путем представления банковской гарантии. В этой связи блокирование денежных средств участников в размере обеспечения системой оператора электронной площадки в автоматическом режиме не производилось.

Комиссией подытоживает, что Извещение и Документация содержат противоречивые требования относительно способа внесения денежных средств в качестве обеспечения заявки, а действия Заказчика в данном случае повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Вместе с тем действия Заказчика в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение. Между тем, указанные действия Заказчика влекут за собой не только нарушение принципов равноправия и справедливости (часть 1 статьи 3 Закона о закупках), но и принципа недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

О недопустимости какого-либо субъективного усмотрения при оценке поданных заявок высказался Верховный Суд Российской Федерации в определении от 12.05.2015 № 305-КГ15-1682.

В этой связи Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «Сантехкомплект» (ИНН:7736192449, ОГРН:1037739344719) на действия ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» (ИНН:7715488565, ОГРН:1157746494971) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» нарушение требований пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
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 № 1-00-1523/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

10.09.2018 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 10.09.2018 по делу № 1-00-1523/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГБУ «Жилищник района Южное Медведково» (ИНН:7715488565, ОГРН:1157746494971) (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов, инвентаря и основных средств для текущего ремонта подъездов и МКД (реестровый № 31806762132) (далее - Закупка):

1.

1. Заказчику отменить протоколы, составленные в ходе проведения Закупки.
2. Заказчику вернуть всем участникам ранее поданные заявки и обеспечить заявки на участие в Закупке с указанием о возможности

повторной подачи заявки.

3. Заказчику внести изменения в Закупочную документацию с учётом решения Комиссии от 10.09.2018 по делу № 1-00-1523/77-18.
4. Заказчику продлить срок приема заявок на участие в Закупке таким образом, чтобы он составлял не менее 15 (Пятнадцати) дней с момента размещения информации о внесении изменений в Документацию до даты окончания приема заявок.
5. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).
6. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, новой дате рассмотрения заявок на участие в Закупке и подведения итогов Закупки.
7. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 05.10.2018.
8. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 12.10.2018 с приложением подтверждающих документов.

1.

1. 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.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.