

1. ООО «ВАЛБЕРТ»

143980, обл. Московская, г. Балашиха,
мкр. Железнодорожный,
ул. Маяковского, д. 12

2. ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский ядерный университет
«МИФИ» (НИЯУ МИФИ)

115409, Москва, ш. Каширское, д. 31

3. ООО «Аукционный Конкурсный Дом»

117105, Москва, ш. Варшавское, д. 1,
стр. 6, оф. А414

РЕШЕНИЕ

**по делу № 1-00-2373/77-16 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

09.12.2016 г. Москва

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

в присутствии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «ВАЛБЕРТ» на действия заказчика — НИЯУ

МИФИ при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений №10 (Э-112), №6-7 (Э-118), №8 (Э-116) первого этажа лабораторного корпуса «Э» НИЯУ МИФИ по адресу: г. Москва, Каширское шоссе, д. 31, стр. 6 (реестровый № 31604245059),

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 ООО «ВАЛБЕРТ» (далее — Заявитель) на действия заказчика — НИЯУ МИФИ (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту помещений №10 (Э-112), №6-7 (Э-118), №8 (Э-116) первого этажа лабораторного корпуса «Э» НИЯУ МИФИ по адресу: г. Москва, Каширское шоссе, д. 31, стр. 6 (реестровый № 31604245059) (далее — Аукцион).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки Заявителя от участия в Аукционе.

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 18.07.2011 № 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.

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.

На официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках НИЯУ МИФИ (далее - Положение о закупках).

25.10.2016 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении

Аукциона.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона от 25.10.2016 дата окончания подачи заявок – 15.11.2016, дата рассмотрения заявок – 17.11.2016, дата подведения итогов аукциона — 22.11.2016.

Согласно протоколу подведения итогов от 22.11.2016 № 381-1067эа/3 решением аукционной комиссии заявка Заявителя отклонена от участия в Аукционе по причине несоответствия заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме (подпункт 2 пункта 5 части 44 Положения о закупке): несоответствие участника процедуры закупки требованиям, установленным в соответствии с частью 9 Положения о закупке (подпункт 9 пункта 2.3 информационной карты аукциона), а именно: ООО «ВАЛБЕРТ» имеет расторгнутый по инициативе Заказчика договор, в соответствии с пунктом 14 части 7 Положения о закупке, за два года, предшествующих закупке.

Из жалобы Заявителя следует, что указанное в протоколе подведения итогов от 22.11.2016 № 381-1067эа/3 основание для отклонения заявки ООО «ВАЛБЕРТ» является неправомерным, в связи с тем, что договор, на который ссылается Заказчик, был исполнен 31.12.2015, что подтверждается актом выполненных работ.

Изучив представленные документы, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Так, в части 7 Положения о закупках установлен порядок заключения договора на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг по итогам закупки.

Подпунктом 2 пункта 14 части 7 Положения о закупках установлено, что договор может быть расторгнут Заказчиком в одностороннем порядке на основании мотивированного представления инициатора закупки в следующих случаях:

по договору на выполнение работ:

а) если подрядчик не приступает в установленный договором срок к исполнению договора или выполняет работы таким образом, что окончание их к сроку, предусмотренному договором, становится явно невозможным;

б) если во время выполнения работ нарушены условия выполнения договора, и в назначенный Заказчиком для устранения нарушений разумный срок подрядчиком такие нарушения не устранены, либо являются существенными и неустраняемыми;

в) неоднократного (два или более) или существенного (более десяти календарных дней) нарушения сроков выполнения работ, указанных в договоре;

г) однократного грубого нарушения подрядчиком правил и норм пожарной безопасности, радиационной безопасности, санитарно-

эпидемиологической безопасности, создавшим реальную угрозу жизни и здоровью людей, а также имуществу Заказчика и третьих лиц.

Основания для расторжения договора должны соответствующим образом активироваться квалифицированными специалистами.

Заказчиком на официальном сайте Заказчика <http://www.merphi.ru> осуществляется ведение реестра расторгнутых по инициативе Заказчика договоров.

Сведения, содержащиеся в реестре расторгнутых по инициативе Заказчика договоров, по истечении двух лет со дня их внесения в реестр расторгнутых по инициативе Заказчика договоров исключаются из этого реестра.

Согласно пункту 1 части 9 Положения о закупках участник процедуры закупки должен соответствовать следующим требованиям, в том числе, не иметь расторгнутых по инициативе Заказчика договоров в соответствии с пунктом 14 части 7 настоящего Положения о закупке за два года, предшествующих закупке.

В соответствии с пунктом 5 части 44 Положения о закупках заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме признается не соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме, в том числе, в случае несоответствия участника процедуры закупки требованиям, установленным в соответствии с частью 9 Положения о закупках.

Из представленных в ходе заседания Комиссии пояснений Заявителя и возражений Заказчика было установлено следующее.

23.12.2015 между Заказчиком и Заявителем был заключен договор на выполнение работ № 388-33, согласно которому Заявитель обязался выполнить работы по обеспечению доступа МГН (маломобильные группы населения) в здание проходной, корпуса Г, корпуса Б НИЯУ МИФИ, расположенных по адресу: г. Москва, Каширское ш., д. 31.

В соответствии с условиями договора, указанным в пункте 13.2 раздела 13, договор действует до 31.12.2015.

Согласно пункту 3.1 раздела 3 договора, оплата выполненных работ в соответствии с требованиями настоящего договора производится Заказчиком путем перечисления денежных средств на счет Исполнителя в течение 30 (тридцати) банковских дней с момента представления Исполнителем подписанного сторонами акта сдачи-приемки исполнения обязательств по договору, счета и счета-фактуры.

В соответствии с пунктом 3.3 раздела 3 договора, отчетной документацией являются передаваемые Заказчику документы и материалы Исполнителя, подтверждающие надлежащее выполнение работ, предусмотренные заданием на выполнение работ, акт приемки выполненных работ по форме № КС-2, справка о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3, подписанных сторонами, счет и счет-фактура.

Согласно пункту 3.6 договора обязательства Заказчика по оплате работ считаются исполненными с момента списания денежных средств в размере, составляющем цену договора, с банковского счета Заказчика.

При этом, разделом 7 договора установлен порядок сдачи-приемки исполнения обязательств, согласно которому:

7.1. Результат исполнения обязательств по настоящему договору принимается в следующем порядке:

7.

1.

1. Передача отчетной документации осуществляется в сроки, предусмотренные в графике выполнения работ, в месте выполнения работ.

7.

1.

2. Выполненные обязательства по настоящему договору принимаются Заказчиком по акту сдачи-приемки исполнения обязательств по договору, в котором отражается перечень результатов работ и отчетной документации, передаваемых Заказчику.

7.2 Уполномоченные представители Заказчика осуществляют проверку результатов выполнения Исполнителем обязательств по настоящему договору на предмет соответствия результата выполненных работ и представленной отчетной документации требованиям и условиям договора. Для проверки соответствия качества результата выполненных работ требованиям, установленным договором, Заказчик вправе привлечь независимых экспертов.

7.

3. По результатам рассмотрения выполнения Исполнителем обязательств по настоящему договору уполномоченные представители Заказчика составляют мотивированное заключение об исполнении или ненадлежащем исполнении Исполнителем обязательств. По результатам данного заключения Заказчик передает Исполнителю подписанный со своей стороны акт сдачи-приемки исполнения обязательств по договору или мотивированный отказ от его подписания. В акт сдачи-приемки исполнения обязательств по договору вносятся мотивированное заключение о надлежащем исполнении обязательств, а также перечень передаваемых результатов работ и отчетной документации, предоставленной Исполнителем.

7.

4. В течение 3 (трех) рабочих дней с момента получения подписанного Заказчиком акта сдачи-приемки исполнения обязательств по договору Исполнитель обязан подписать со своей стороны акт сдачи-приемки исполнения обязательств по договору и вернуть экземпляр акта Заказчику.

5. В случае получения мотивированного отказа Заказчика от подписания акта сдачи-приемки исполнения обязательств по договору, Исполнитель обязан рассмотреть мотивированный отказ

и устранить замечания в срок, указанный Заказчиком в мотивированном отказе, а если срок не указан, то в течение 10 рабочих дней с момента его получения.

Вместе с тем, согласно представленным сведениям, 25.12.2015 указанный договор был закрыт сторонами, что подтверждается подписанным с двух сторон актом выполненных работ по унифицированной форме № КС-2, а также перечислением денежных средств в полном объеме в пользу ООО «Валберт».

Однако, согласно пояснениям Заказчика, при последующей проверке выполнения объема работ по вышеуказанному договору было выявлено фактическое невыполнение указанных в акте о приемке выполненных работ по унифицированной форме КС-2 от 25.12.2015 работ в существенном объеме.

На основании чего, Заказчиком была направлена в адрес Заявителя предсудебная претензия о необходимости возврата суммы неосновательного обогащения, а также заявлен отказ от договора, в связи с тем, что к предусмотренному договором сроку выполнение работ является невозможным.

Таким образом, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от договора на основании подпункта 2 пункта 14 части 7 Положения о закупках в связи с тем, что к предусмотренному договором сроку выполнение работ является невозможным.

Вместе с тем, указанное решение Заказчика противоречит условиям договора, согласно которым оплата выполненных работ в соответствии с требованиями настоящего договора производится Заказчиком путем перечисления денежных средств на счет Исполнителя в течение 30 (тридцати) банковских дней с момента представления Исполнителем подписанного сторонами акта сдачи-приемки исполнения обязательств по договору, счета и счета-фактуры.

Из предсудебной претензии Заказчика следует, что Заявителем был представлен акт о приемке выполненных работ по унифицированной форме КС-2 от 25.12.2015, согласно которому Заявителем были выполнены все предусмотренные вышеуказанным договором работы.

Указанный акт о приемке выполненных работ был подписан Заказчиком, а также оплачен в полном объеме без подписанного сторонами акта сдачи-приемки исполнения обязательств по договору, что противоречит требованиям, установленным в пункте 7.4 раздела 7 Договора.

Таким образом, представляется возможным сделать вывод об исполнении Заявителем договора в силу того, что Заказчиком был подписан акт выполненных работ и произведена оплата по указанному договору в полном объеме.

Следовательно, отклонение заявки Заявителя на основании, указанном в протоколе подведения итогов от 22.11.2016 № 381-1067эа/3 является неправомерным.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Таким образом, отклонение заявки Заявителя на основании, указанном в протоколе подведения итогов от 22.11.2016 № 381-1067эа/3 является неправомерным и приводит к необоснованному ограничению конкуренции по отношению к Заявителю.

При этом, следует отметить, что законность действий Заказчика по подписанию акта выполненных работ и оплаты услуг по договору при неисполненном в полном объеме договоре не относится к компетенции ФАС России.

На основании изложенного, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, подпункта 2 пункта 5 части 44 Положения о закупке.
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.