

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12064/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

15.10.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «Самара-Стройком»: <...>

от ГУП «Мосводосток»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «Самара-Стройком» (далее также — Заявитель) на действия ГУП «Мосводосток» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Технологическое присоединение к централизованной системе водоотведения поверхностных сточных вод ГУП «Мосводосток» объекта: «Жилой дом с инженерными сетями и благоустройством территории по адресу: г. Москва, улица 15-я Парковая, влд. 46А (Восточный административный округ)» (реестровый № 31908287185) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Общества уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Аукциона.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, Закупочной или Закупочной 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). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 16.01.2019.

Извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 24 048 648, 00 руб. размещено на Официальном сайте 10.01.2019.

Согласно итоговому протоколу Аукциона от 26.09.2019 № 31908287185-04 победителем признано ООО «Самара-Стройком» с ценовым предложением в размере 22 725 970, 00 руб. (с учетом НДС).

В соответствии с пунктом 21 Информационной карты договор должен быть заключен не ранее десяти дней со дня размещения на Официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в аукционе и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола. Заключение договора по результатам аукциона осуществляется в электронной форме на электронной торговой площадке в порядке, определенном Регламентом электронной торговой площадки.

В течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной

подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Пунктом 24 Информационной карты установлено требование о внесении обеспечения исполнения договора в размере 5 % от НМЦД.

27.09.2019 Заказчик направил в адрес Общества проект договора посредством ЭТП.

03.10.2019 ООО «Самара-Стройком» признано уклонившимся от заключения договора в связи с неподписанием проекта договора и невнесением его обеспечения.

14.10.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в Аукционе.

В соответствии с пунктом 23.1 регламента АО «ЭТП» электронная торговая площадка обеспечивает функционал заключения договора по итогам проведения процедур в электронной форме.

На заседании Комиссии представители Общества пояснили, что уведомление о размещении проекта договора направлено оператором ЭТП в адрес Общества 27.09.2019 (пятница) в 19 часов 40 минут. При этом режим работы ООО «Самара-Стройком» в пятницу с 08 часов 00 минут до 16 часов 00 минут.

Таким образом, уведомление о размещении проекта договора поступило в адрес Общества за пределами рабочего дня, вследствие чего Заявитель мог узнать о публикации такого проекта только на следующий рабочий день.

На основании того, что Аукционной документацией не предусмотрено порядка информирования победителя о размещении проекта договора на электронной площадке, у Общества отсутствовала иная возможность, кроме как уведомление от оператора ЭТП, узнать о размещении такого проекта Заказчиком и начать предпринимать действия, направленные на заключение договора (в том числе оформление банковской гарантии).

При таких обстоятельствах уведомление распространяет своё действие с предусмотренного правилами внутреннего трудового распорядка организации времени начала следующего рабочего дня, а именно с 08 часов 00 минут 30.09.2019.

Следовательно, крайний срок подписания проекта договора и представления обеспечения его исполнения со стороны Общества — 07.10.2019.

Вместе с тем, в период с 30.09.2019 по 01.10.2019 Обществу не оказывались услуги интернета в связи с обрывом кабеля в помещении абонента, что подтверждается

представленной в материалы дела справкой провайдера ООО «Сонет».

Также Обществом для обеспечения исполнения договора была получена банковская гарантия от 02.10.2019 № 200536 ВБЦ-19, выданная АО Коммерческий банк «Модульбанк».

Как следует из представленных в материалы дела скрин-шотов заявки на получение банковской гарантии, Заявитель начал оформление документов с 30.09.2019, то есть ровно с того дня, как Обществу стало известно о размещении Заказчиком проекта договора.

При этом с учетом того, что 03.10.2019 Общество было признано уклонившимся функционал электронной площадки не позволил подписать проект договора и прикрепить в документах банковскую гарантию.

Комиссия, оценивая представленные в материалы дела доказательства, приходит к следующим выводам.

В связи с тем, что согласно пункту 21 Информационной карты договор не может быть заключен ранее 10 дней с момента опубликования итогового протокола в ЕИС, учитывая, что датой публикации протокола является 26.09.2019, договор между сторонами не мог быть заключен ранее 07.10.2019, а равно участник не мог быть признан уклонившимся от заключения такого договора ранее срока его возможного заключения.

Кроме того, Комиссией принята во внимание совокупность обстоятельств, в том числе получение Обществом банковской гарантии в пределах срока, установленного Аукционной документацией, а также отсутствие технической возможности подписания проекта договора до 01.10.2019 включительно, в связи с чем у Заявителя фактически было 2 рабочих дня для подписания такого договора.

Между тем, Заявителем предприняты все возможные действия, направленные на заключение договора, что свидетельствует о намерении Общества заключить соответствующий договор.

Договор, заключенный Заказчиком со вторым участником 14.10.2019, оценивается Комиссией критически в связи с тем, что в соответствии с частью 4 статьи 18 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном указанной 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 Законом о защите конкуренции.

Следовательно, учитывая, что протокол о признании Общества уклонившимся от заключения договора был опубликован на Официальном сайте 03.10.2019, а также учитывая положения статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор со вторым участником мог быть заключен не ранее 15.10.2019.

Заключение договора по результатам торгов, не учитывающее закрепленной в 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 является нарушением прав участников закупки.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, договор со вторым участником был заключен с нарушением части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 166 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно пункту 2 статьи 168 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

В связи с вышеизложенным, договор от 14.10.2019 признается Комиссией ничтожным.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют препятствия к выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Самара-Стройком» (ОГРН: 1166313090701, ИНН: 6315010483) на действия ГУП «Мосводосток» (ОГРН: 1027739015567, ИНН: 7705013033) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 21 Информационной карты, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное предписание об устранении выявленных нарушений.

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

