

1. Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ»
(ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ»)

Ульяновская ул., д. 1, комн. 104, г. Пенза, Пензенская обл., 440047

2. Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы
(ФКР Москвы)

Проспект Мира, д. 9, стр. 1, г. Москва, 129090

3. АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14, стр. 5,
г. Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-98/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителей:

от ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ»: «...» по доверенности от 24.10.2018
№ 6/н;

от ФКР Москвы: «...» по доверенности от 01.08.2018 № ФКР-11-106/8;

рассмотрев жалобу ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» (далее - Заявитель) на действия ФКР Москвы (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на завершение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) САО г. Москвы по адресу: Волоколамское шоссе, д. 13 (реестровый № 027300000011801104) (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.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в необоснованном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

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.

Проведение Аукциона осуществляется в соответствии с Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией,

осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

Исходя из доводов жалобы Заказчик неправомерно принял решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупочной процедуры.

Комиссией на заседании установлено следующее.

В силу пункта 6.3.3 Аукционной документации Заказчик **в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона** передает победителю электронного аукциона проект договора, который составляется путем включения цены договора, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора, прилагаемый к документации об электронном аукционе.

В соответствии с пунктом 7.1.2 Аукционной 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: ks-fkr@dom.mos.ru 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.

Установлено, что протокол проведения электронного аукциона размещен Заказчиком в ЕИС - **20.12.2018**.

При таких обстоятельствах, Заказчик должен был направить проект договора в адрес победителя не позднее 25.12.2018.

Установлено, что проект договора **20.12.2018** был направлен Заказчиком посредством электронной почты на электронный адрес, указанный ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» в заявке на участие в аукционе (ooo.stroying@mail.ru), что подтверждается скриншотом от 27.12.2018.

В пункте 19 Информационной карты установлено, что **в течение 5 дней с даты получения проекта договора** участник с которым заключается договор, должен

подписать договор и передать его Заказчику.

20.12.2018 проект договора был получен ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ», что подтверждается скриншотом электронного письма от 27.12.2018.

Таким образом, учитывая положения пункта 19 Информационной карты, ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» не позднее 25.12.2018 должно было направить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также представить обеспечение исполнения договора.

На заседании комиссии представитель Заказчика пояснил, что в связи с возникновением замечаний к проекту договора Заявителем в адрес Заказчика был направлен протокол разногласий, который, в свою очередь, был получен Заказчиком 26.12.2018. Данный факт подтверждается представленным в материалы дела скриншотом от 18.01.2019.

26.12.2018 по результатам рассмотрения замечаний к проекту договора протокол разногласий был отклонен Заказчиком, в связи с чем Заявителю надлежало подписать проект договора в первоначально направленном Заказчиком виде.

27.12.2018 Заявителем в адрес Заказчика был направлен подписанный в 2-ух экземплярах проект договора, а также представлено обеспечение исполнения обязательств по договору в форме банковской гарантии № ЕИТ18518-И/160732 от 26.12.2018. Получение Заказчиком 27.12.2018 вышеназванных документов подтверждается соответствующим штампом Заказчика.

Между тем, представитель Заказчика пояснил, что поскольку по состоянию на 25.12.2018 ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» в адрес Заказчика подписанный проект договора не направило, а также не представило обеспечение исполнения договора Заказчиком на основании пункта 7.1.8 Аукционной документации 27.12.2018 было принято решение о признании победителя уклонившимся от заключения договора.

В связи с чем, 27.12.2018 Заказчиком был составлен соответствующий акт об уклонении ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» от заключения договора.

Между тем, Комиссия полагает, что установленный Заказчиком срок на получение обеспечения исполнения договора и предоставление проекта договора не является достаточным для осуществления всех действий, необходимых для заключения такого договора.

Исходя из фактических обстоятельств дела установлено, что реальный срок, отведенный Заказчиком для получения победителем закупочной процедуры обеспечения исполнения обязательств по договору, равен трем полным рабочим дням (21, 24, 25 декабря 2018 года).

При этом для получения обеспечения исполнения обязательств по договору необходимо совершить определенный алгоритм действий, в том числе определить банк, который будет выступать гарантом исполнения контракта по банковской гарантии; ознакомиться с условиями выдачи банковской гарантии и перечнем документов, требуемых конкретным банком для оформления банковской гарантии; подготовить необходимый пакет документов для получения банковской гарантии и

Т.Д.

С учетом названных обстоятельств Комиссия пришла к выводу, что отведенный Заказчиком срок, в течение которого победитель должен направить подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечения исполнения обязательств по договору нельзя рассматривать как объективно достаточный.

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются 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).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Учитывая, что Аукционной документацией предусмотрено предоставление необходимого комплекта документов в течение 5 (календарных) дней со дня получения от Заказчика проекта договора, а также принимая во внимание, что Заказчиком проект договора в адрес Заявителя был направлен таким образом, что Заявителю фактически на сбор необходимых документов было отведено 3 (рабочих) днях, Комиссия усматривает в действиях Заказчика отклонение от добросовестного поведения, поскольку такие действия заведомо объективно не обеспечивают возможность своевременного направления необходимого для заключения договора пакета документов со стороны победителя процедуры, что, в свою очередь, не отвечает, установленному в пункте 1 Положения порядку привлечения подрядных организаций.

При таких обстоятельствах довод жалобы признается обоснованным.

На заседании Комиссии представитель Заказчика отметил, что по результатам проведения спорной закупочной процедуры Заказчиком 09.01.2019 был заключен договор № КРП-003294-18.

Между тем, Заказчиком не учтено следующее.

В соответствии с частью 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 настоящей 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 настоящим Федеральным законом.

Комиссией на заседании выявлено, что при заключении договора Заказчиком не был соблюден срок, отведенный на заключение такого договора.

В качестве подтверждения выводов Комиссии свидетельствует, в том числе следующий факт.

Акт об уклонении победителя от заключения договора был составлен Заказчиком 27.12.2018, о чем Заявитель был осведомлен 27.12.2018.

При таких обстоятельствах договор подлежал заключению не ранее 06.01.2019.

В силу статьи 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Следовательно, Заказчик вправе заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика (в настоящем случае истекавшего 09.01.2019), а именно 10.01.2019.

Между тем, как было установлено ранее, договор заключен Заказчиком 09.01.2019, т.е. с нарушением установленного в части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срока.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что запрет на заключение договора в течение десяти дней предусмотрен в целях обеспечения возможности обжалования участниками закупок результатов проведения торгов и защиты своих прав и законных интересов.

Указанный запрет позволяет контрольному органу в сфере закупок осуществить рассмотрение жалобы, провести проверку и, в случае выявления нарушений, выдать обязательное для исполнения предписание для устранения допущенных нарушений.

Заключение же договора ранее установленного срока фактически лишает участника закупки получить защиту своих нарушенных прав и законных интересов в административном порядке, поскольку полномочия административного органа по выдаче предписания оканчиваются в момент заключения договора между сторонами.

Следовательно, действия заказчика по заключению договоров ранее установленного десятидневного срока направлены на нивелирование возможной подачи жалобы на торги, что, в свою очередь, свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Согласно части 2 статьи 168 ГК РФ 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, заключенный Заказчиком по результатам проведения спорной закупочной процедуры договор признается Комиссией ничтожным, что, в свою очередь, не препятствуют в выдаче предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, **пунктом 3.1 части 1 статьи 23** Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ» (ОГРН 1145835002532 ИНН 5835107507) на действия ФКР Москвы (ОГРН 1157700003230 ИНН 7701090559) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях ФКР Москвы нарушение пункта 1 Положения.
3. Признать договор № КРП-003294-18 от 09.01.2019 ничтожным.
4. Выдать ФКР Москвы обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

Председатель Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»

1. Общество с ограниченной ответственностью «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ»
(ООО «СТРОЙИНЖЕНИРИНГ»)

Ульяновская ул., д. 1, комн. 104, г. Пенза, Пензенская обл., 440047

2. Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы
(ФКР Москвы)

Проспект Мира, д. 9, стр. 1, г. Москва, 129090

3. АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., д. 14, стр. 5,
г. Москва, 115114

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-98/77-19 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2019 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 28.01.2019 по делу № 1-00-98/77-19,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФКР Москвы (**далее - Заказчик**) устранить нарушения, допущенные при проведении электронного аукциона на право заключения договора на завершение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) САО г. Москвы по адресу: Волоколамское шоссе, д. 13 (реестровый № **027300000011801104**):

1. Заказчику отменить акт об уклонении ООО «Стройинжиниринг» от заключения договора от 27.12.2018.
2. Заказчику предоставить ООО «Стройинжиниринг» возможность подписать проект договора и представить надлежащее обеспечение его исполнения (иные документы, необходимые для его заключения) с момента получения договора обществом в срок не менее 5 дней.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 22.03.2019**.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 29.03.2019** 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.

Председатель Комиссии «...»

члены Комиссии «...»

«...»