

1. ООО «ЧОП «ТВЕРД»

123423, Москва, ул. Демьяна Бедного, д. 15, к. 1

2. АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК»

111674, Москва, ул. 2-я Вольская, д. 38, к. 2

3. АО «ЕЭТП»

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

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-692/77-17 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.03.2017 г. Москва

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

И.О. Шандиевой - заместителя руководителя Московского УФАС России,
председателя Комиссии,

в присутствии представителей:

ООО «ЧОП «ТВЕРД»

АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК»

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.03.2017 №ИШ/11723),

рассмотрев жалобу ООО «ЧОП «ТВЕРД» (далее — Заявитель) на действия заказчика - АО «ВТЕ ЮГО-ВОСТОК» (далее — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране завода по производству гипохлорита натрия (реестровый № 31704698937) (далее — Конкурс),

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 выразилось в неправомерном выборе победителем Конкурса ООО «ЧОП ЮГ-Дельта», ввиду того, что победителем предложена цена договора не являющаяся минимальной.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года №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.

В соответствии с частью 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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Конкурса (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 24.01.2017 размещено извещение о проведении Конкурса. Окончание срока подачи заявок — 20.02.2017. Подведение итогов — 27.02.2017.

Согласно протоколу подведения итогов от 03.03.2017 в Конкурсе принимало участие 13 участников. Начальная цена договора составила 7 088

000,00 руб., минимальная цена договора предложена ООО ЧОП «Енисей» - 5 100 000,00 руб., цена договора победителя Конкурса — ООО «ЧОП «Юг-Дельта» составила 6 450 079,80 руб., ценовое предложение Заявителя — 6 006 570,00 руб.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 12 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, критерии оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно пункту 5.3.2 Конкурсной документации на основании результатов оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе закупочная комиссия каждой заявке на участие в конкурсе относительно других по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора присваивает порядковые номера. Заявке на участие в конкурсе, в которой содержится лучшее сочетание условий исполнения договора, Закупочная комиссия присваивает первый номер <...> Победителем конкурса признается участник конкурса, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого закупочной комиссией по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе присвоен первый номер <...> В случае, если в нескольких заявках на участие в конкурсе содержатся равнозначные сочетания условий исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в конкурсе, которая поступила ранее других заявок на участие в конкурсе, содержащих такие условия.

Согласно пункту 5.3.4 Конкурсной документации для определения лучших условий исполнения договора, предложенных в заявках на участие в конкурсе, Закупочная комиссия должна оценить и сопоставить такие заявки по критериям, указанным в пункте 20. ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ КОНКУРСА конкурсной документации.

Заказчиком в приложении 1 к Информационной части конкурса установлены следующие критерии оценки.

Номер критерия	Критерии оценки заявок на участие в конкурсе и их содержание	Значимость критериев оценки заявок на участие в конкурсе
<i>Ценовой критерий</i>		
1.	Предложение о цене договора	50 %
<i>Неценовые критерии</i>		
2.	Предложение о квалификации участника в том числе:	50 %
2.1.	<i>Наличие опыта выполнения аналогичных работ в размере 50% от начальной (максимальной) цены договора</i>	50
2.2.	<i>Квалификация трудовых ресурсов предлагаемых для оказания услуг</i>	25
2.3.	<i>Наличие материально-технических ресурсов, необходимых для оказания услуг</i>	25

Таким образом, Заказчиком в Конкурсной документации установлено, что победителем Конкурса становится участник, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора и заявке на участие в конкурсе которого закупочной комиссией по результатам оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе присвоен первый номер.

Согласно вышеназванному протоколу, Заявителю по ценовому критерию оценки присвоено 35,98 баллов, Победителю 39,53, ООО ЧОП «Енисей» - 50 баллов. По неценовым критериям оценки, максимальное количество баллов, а именно 40 баллов присвоено Победителю, Заявителю присвоено 4,91 балла, ООО ЧОП «Енисей» - 0,52 балла. В совокупности, максимальное количество баллов — 79,53 присвоено ООО «ЧОП Юг-Дельта», ввиду чего, Заказчиком правомерно принято решение признать ООО «ЧОП Юг-Дельта» победителем Конкурса.

Таким образом, на основании вышеизложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

Однако, Комиссией установлено, что договор по результатам проведения Конкурса заключен 13.03.2017 №О/13-03/17.

Протокол подведения итогов от 03.03.2017, опубликован в ЕИС 03.03.2017. Следовательно, договор от 13.03.2017 №О/13-03/17 по итогам Конкурса заключен до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации,

Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними 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 Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с пунктом 21.3 Положения договор может быть заключен не ранее чем через три рабочих дня, но не позднее двадцати дней со дня размещения на официальном сайте Заказчика протокола, составленного по результатам Закупки.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур должен быть заключен не позднее 20 дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора.

Между тем, 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.

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 Заказчиком 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.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-

28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы, описанные ранее, исключают возможность применение оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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