

ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО»

Новочеркасский б-р, дом 57,

Москва г., 109369

АО «ЕЭТП»

Кожевническая ул., дом 14, строение 5,

г. Москва, 115114

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-15353/2020 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**16.09.2020 г. Москва**

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

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителя ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» посредством видеоконференцсвязи,

в отсутствие представителя извещенного надлежащим образом о дате, месте и времени рассмотрения жалобы по существу письмом Московского УФАС России от 11.09.2020 № 50647/20;

рассмотрев жалобу (далее также — Заявитель) на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку материалов для

подготовки к весенне-летней эксплуатации жилого фонда района Марьино (реестровый № 32008953605) (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 Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Согласно доводам жалобы неправомерные действия Заказчика выразились в неисполнении предписания антимонопольного органа по делу № 077/07/00-10570/2020 от 30.06/2020.

Необходимо отметить, что в рамках оспариваемой процедуры закупки Заказчику неоднократно выдавались предписания, в частности при фиксации факта неисполнения ранее выданного предписания (дела № 077/07/00-5339/2020 от 26.03.2020, № 077/07/00-8027/2020 от 13.05.2020).

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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок 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.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для рассмотрения жалобы Заявителя в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Из доводов жалобы следует, что Заказчиком не исполнено выданное антимонопольным органом обязательное к исполнению предписание по делу № 077/07/00-10570/2020 от 30.06.2020.

В силу абзаца «а» подпункта 3.1 пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи **обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений** порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества, порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

На заседании установлено, что по результатам рассмотрения 30.06.2020 жалобы на действия Заказчика при проведении спорной закупочной процедуры Комиссией было вынесено решение по делу № 077/07/00-10570/2020 о признании такой жалобы обоснованной с фиксацией факта нарушения Заказчиком требований статей 18, 23, части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции .

В связи с чем Заказчику было выдано обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений по делу от 30.06.2020 № 077/07/00-10570/2020, а именно путем совершения следующих действий:

1. Заказчику отменить все протоколы составленные при проведении Аукциона;
2. Заказчику назначить новые даты рассмотрения заявок, подведения итогов Аукциона;
3. Заказчику пересмотреть заявки участников Аукциона с учетом принятого решения от 13.05.2020 № 077/07/00-8027/2020;
4. Заказчику не позднее трех дней со дня совершения действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания, разместить в единой информационной системе ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) информацию о совершении действий, указанных в пунктах 1-3 настоящего предписания;
5. Заказчику продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Аукционной документации;

6. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до **12.08.2020**;

**7. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 14.08.2020 с приложением подтверждающих документов.**

Комиссией на заседании установлено следующее.

В соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

В силу пункта 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

В соответствии с пунктом 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

Установлено, что требования выданного предписания от 30.06.2020 по делу № 077/07/00-10570/2020 в том виде, в котором они были сформулированы антимонопольным органом в совокупности с решением по тому же делу Заказчиком в установленный срок исполнены не были.

В свою очередь, о невозможности исполнить предписание антимонопольного органа указанным в нем способом, равно как и о невозможности исполнить требования названного предписания еще каким-либо иным образом, Заказчиком в антимонопольный орган не сообщалось.

Также с ходатайством о разъяснении порядка исполнения названного предписания на основании части 1 статьи 51.1 Закона о защите конкуренции Заказчик в антимонопольный орган не обращался, что свидетельствует об отсутствии у него вопросов относительно порядка такого исполнения.

При этом расценить письмо ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» б/н б/д (вх. № 53935-ЭП/20 от 30.07.2020) направленное в антимонопольный орган и содержащее информацию о расторжении по соглашению сторон договора, признанного антимонопольным органом в рамках дела № 077/07/00-8027/2020 ничтожным, как ходатайство о предоставлении разъяснений порядка исполнения предписания, продления сроков исполнения предписания, либо как уведомление

о невозможности исполнения предписания, не представляется возможным, ввиду того, что из содержания указанного письма следует, что ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» уведомляет Московское УФАС России о выполнении предписаний от 30.06.2020 по делу № 077/07/00-10570/2020 и от 13.05.2020 по делу № 077/07/00-8027/2020 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров. Вместе с тем в рассматриваемом письме указаний на конкретные действия, совершенные во исполнение спорных предписаний, помимо информирования о расторжении договора, не содержится.

При этом Комиссия не усматривает оснований для совершения действий по расторжению спорного договора, поскольку признание сделки (договора) ничтожной предполагает недействительность такой сделки (*ничтожная сделка — не отвечающая обязательным требованиям закона сделка, являющаяся недействительной с момента заключения независимо от признания её таковой судом*), что и было отражено в решении по делу № 077/07/00-8027/2020 от 13.05.2020:

*«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.*

*Поскольку Договор, заключенный по итогам проведения Аукциона, заключен с нарушением части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, он является ничтожным в силу части 2 статьи 168 ГК РФ, в связи с чем у антимонопольного органа отсутствуют препятствия для выдачи Заказчику предписания о пересмотре заявок участников без учета неправомερных требований Закупочной документации к участникам Закупки».*

Таким образом, Комиссия 13.05.2020 на заседании по рассмотрению дела № 077/07/00-8027/2020 зафиксировала ничтожность (недействительность) заключенного договора, в связи с чем его расторжение не имело ни правового, ни практического смысла.

Между тем целью, выдаваемых Заказчику предписаний, являлось восстановление нарушенных прав участников Аукциона. В свою очередь, из актов, принятых по результатам рассмотрения дел № 077/07/00-5339/2020, № 077/07/00-8027/2020, № 077/07/00-10570/2020 прямо следует, что Заказчику необходимо пересмотреть заявки участников с учетом принятых решений, что ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» сделано не было.

При этом каких-либо документальных подтверждений, свидетельствующих об отсутствии у Заказчика возможности исполнить в установленный срок, рассматриваемое предписание в том виде в котором оно были сформулированы, последним в антимонопольный орган не представлено.

Также Заказчиком не представлено доказательств совершения попыток исполнить

предписание самостоятельно или связаться с электронной торговой площадкой с целью обеспечения возможности исполнения предписания (исключения (отмены) карточки договора, отмены протоколов, назначения новых дат рассмотрения заявок, то есть возврата процедуры на этап рассмотрения заявок), равно как и не представлено подтверждений отказа Оператора электронной торговой площадки в обеспечении возможности Заказчику исполнить рассматриваемое предписание.

Таким образом, Заказчиком подтверждений совершения действий, направленных на исполнение предписания по делу № 077/07/00-10570/2020 от 30.06.2020 не представлено (расторжение, признанного ничтожным, договора не может являться подтверждением направленности действий Заказчика на устранение допущенных нарушений), факт наличия препятствий совершению действий по исполнению вышеуказанного предписания Заказчиком не доказан.

В свою очередь, антимонопольный орган не снимал с Оператора электронной торговой площадки обязанности по обеспечению возможности Заказчику исполнить рассматриваемое предписание.

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в неисполнении предписания антимонопольного органа в установленный таким предписанием срок нарушают требования части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приняла решение о признании обоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика.

Между тем Комиссия полагает целесообразным не выдавать Заказчику обязательное к исполнению предписание, поскольку предписания об устранении допущенного нарушения выдавались Заказчику неоднократно.

Одновременно Комиссия обращает внимание, что за невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность. При этом **привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, равно как и истечение срока, отведенного на исполнение соответствующего предписания, не освобождает лицо от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.**

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Закона о защите конкуренции,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу на действия ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» (ИНН: 7723396685) при проведении Аукциона обоснованной.
2. Установить в действиях ГБУ «ЖИЛИЩНИК РАЙОНА МАРЬИНО» нарушение статей 18, 23, части 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции.

3. Обязательное к исполнению предписание Заказчику не выдавать.

4. Передать материалы дела № 077/07/00-10570/2020 компетентным должностным лицам Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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