

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9149/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

01.06.2021 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

в присутствии посредством видео-конференц-связи представителей ООО «Империя ЖБИ», АО «МОСГАЗ»,

рассмотрев жалобу ООО «Империя ЖБИ» (далее также — Заявитель) на действия АО «МОСГАЗ» (далее также — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора, на поставку железобетонных изделий для нужд АО «МОСГАЗ» (реестровый № 32110088502) (далее — Закупка),

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 24.05.2021 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Исходя из доводов жалобы, Заявитель оспаривает решение Заказчика о признании его уклонившимся от заключения договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения.

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.

В соответствии с итоговым протоколом аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.04.2021 № 32110088502 ООО «Империя ЖБИ» было признано победителем. Итоговый протокол аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства размещен в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) 09.04.2021.

Пунктами 41.1, 41.4 Положения о закупках Заказчика установлено, что заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора.

Руководствуясь пунктом 46.1 Положения о закупках Заказчика и подпунктом 6.2.1 Аукционной документации «Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку железобетонных изделий для нужд АО «МОСГАЗ» (далее – Аукционная документация), Заказчик разместил на электронной торговой площадке (далее – ЕЭТП) (<https://msp.roseltorg.ru/>) проект

договора 14.04.2021.

16.04.2021 ООО «Империя ЖБИ» был подписан проект договора на ЕЭТП с предоставлением обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии от 16.04.2021 № М119674 (далее – банковская гарантия), выданной ПАО «МОСКОВСКИЙ КРЕДИТНЫЙ БАНК».

Поскольку выданная банковская гарантия не соответствовала требованиям, установленным подпунктами 6.3.6.1, 6.3.6.2 пункта 6.3 статьи 6 Аукционной документации, на основании пункта 41.5 статьи 41 Положения о закупках Заказчика и подпункта 6.2.6 пункта 6.2 статьи 6 Аукционной документации ООО «Империя ЖБИ» было признано уклонившимся от заключения договора. Протокол признания участника, уклонившимся от заключения договора был опубликован в ЕИС 21.04.2021 год.

При этом, надлежащим образом оформленная, жалоба Заявителя поступила в Управление только 24.05.2021, то есть по истечении более одного месяца с момента признания его уклонившимся от заключения договора, а также после рассмотрения Московским УФАС России заявления Заказчика о включении Заявителя в РНП (18.05.2021).

В свою очередь, ранее направленная Заявителем, жалоба на действия Заказчика была возвращена на основании ее несоответствия положениям статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а равно не подлежала принятию к рассмотрению. В этой связи Управление сообщает, что возвращенная Заявителю жалоба не может быть расценена как первичная дата обращения в антимонопольный орган.

Комиссия отмечает, что предусмотренный статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, порядок рассмотрения жалоб направлен на оперативное устранение нарушения порядка проведения закупочных процедур, защиту нарушенных прав участников закупок.

В указанных целях на антимонопольный орган пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции возложены полномочия по выдаче соответствующего предписания об устранении выявленных в ходе проведения торгов нарушений.

При этом в соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 указанной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Вместе с тем жалоба Заявителя поступила в уполномоченный на рассмотрение указанной жалобы орган власти, 24.05.2021, а договор № 21МГ-ДП-0667 по результатам Закупки согласно информации в ЕИС заключен 27.04.2020, то есть до поступления жалобы в Управление.

Вместе с тем Комиссия не вправе выдавать предписание о расторжении договора, заключенного без нарушения требований, установленных частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 449 Гражданского кодекса Российской Федерации признавать заключенный по результатам торгов договор недействительным вправе только суд в случае признания торгов недействительными.

Таким образом, с учетом заключения указанного договора в настоящее время у Комиссии отсутствует возможность восстановления прав и законных интересов Заявителя.

При таких обстоятельствах, у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения указанной жалобы по существу.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия отставляет без рассмотрения жалобу Заявителя на действия Заказчика.

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

РЕШИЛА:

1. Оставить жалобу ООО «Империя ЖБИ» на действия АО «МОСГАЗ» при проведении Закупки без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 27.05.2021 № ЕО/30675/21.

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