

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-13301/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.10.2019 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 «АЗК Строй Групп»: <...>

от ГУП «ЦУГИ»: <...>

рассмотрев жалобы ООО «АЗК Строй Групп» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГУП «ЦУГИ» (далее также — Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию систем дымоудаления и противопожарной автоматики (ДУ и ППА) по адресу: г. Москва, ул. Брусилова, д. 7; г. Москва, ул. Маршала Савицкого, д. 28, кор. 1; ул. Маршала Савицкого, д. 30, кор. 1; ул. Маршала Савицкого, д. 32, кор. 1; ул. Верхние Поля, д. 38, кор. 1 (реестровые № 31908316354, 31908316328) (далее — Закупки),

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 Закупок.

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

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 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 — 20.12.2018.

Извещение о проведении закупки (реестровый № 31908316354) с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 986 428, 16 руб. размещено на Официальном сайте 19.09.2019.

Извещение о проведении закупки (реестровый № 31908316328) с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 543 222, 80 руб. размещено на Официальном сайте 19.09.2019.

Согласно итоговому протоколу от 01.10.2019 № 31908316354-03 (размещен в ЕИС — 02.10.2019) победителем Закупки признано ООО «АЗК Строй Групп» с ценовым предложением в размере 1 013 078,00 руб.

Исходя из итогового протокола от 01.10.2019 № 31908316328-03 (размещен в ЕИС — 02.10.2019) победителем Закупки признано ООО «АЗК Строй Групп» с ценовым предложением в размере 787 043,00 руб.

В связи с тем, что обстоятельства дела и доводы жалоб Заявителя по обеим

закупочным процедурам носят идентичный характер представляется целесообразным изложение дальнейших обстоятельств на примере процедуры с реестровым № 31908316354.

В течение пяти дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки, или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки, в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ и на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предложения участника запроса предложений в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки (пункт 2.13.2.1 раздела 2.13.2 Закупочной документации).

Таким образом, с учетом даты публикации итогового протокола проект договора должен быть размещен Заказчиком не позднее 07.10.2019.

Вместе с тем в нарушение вышеуказанных положений документации 11.10.2019 Заказчиком на электронной торговой площадке размещен проект договора для его дальнейшего подписания Обществом.

В течение пяти дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора, надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих соответствие участника, в соответствии с требованиями настоящей документации о проведении запроса предложений в электронной форме, а также 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 (пункт 2.13.2.2 раздела 2.13.2 Закупочной документации).

Кроме того, в связи со снижением Заявителем цены договора более, чем на 25% от НМЦД к нему были применены антидемпинговые меры, установленные разделом 2.14 Закупочной документации.

Участник обязан одновременно с подписанием участником закупки проекта договора предоставить Заказчику обоснование снижения цены договора в виде сметного расчета или технико-экономического расчета, включающего в себя информацию о затратах и расходах исполнителя на проведение работ (оказание услуг), которые будут выполняться в рамках исполнения договора в разрезе каждой единицы услуги/работы, иные расчеты, подтверждающие возможность участника закупки исполнить договор в соответствии с условиями договора. При

этом представленные документы должны соответствовать сведениям, указанным в заявке участника закупки и требованиям документации о закупке о предоставлении документов на стадии заключения договора (пункт 2.14.1 раздела 2.14 Закупочной документации).

Следовательно, Общество обязано представить обоснование снижения цены договора, обеспечение исполнения договора, а также подписать соответствующий проект на ЭТП не позднее 16.10.2019.

10.10.2019 Обществом в адрес Заказчика было направлено письмо с приложением обоснования снижения цены договора в виде сметного расчета.

14.10.2019 Заявителем подписан проект договора на ЭТП, а также приложен скан оригинала банковской гарантии и сметный расчет.

При этом 21.10.2019 Заказчик направил посредством ЭТП протокол преддоговорных переговоров с замечаниями по сметному расчету, представленному в качестве обоснования снижения цены договора.

22.10.2019 Заявитель повторно направил сметный расчет Заказчику.

25.10.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в закупке.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что представленный Обществом в качестве обоснования снижения цены договора сметный расчет не соответствовал требованиям регламента на техническое обслуживание и текущий ремонт систем противопожарной защиты в жилых домах повышенной этажности от 08.06.2004 (далее — Регламент).

При этом Заказчик указывал Обществу на недостатки сметного расчета путем направления протокола преддоговорных переговоров с просьбой об исправлении таких недостатков, что Заявителем сделано не было.

Комиссия оценивает действия Заказчика критически в связи с тем, что положения документации не содержат специальных требований к оформлению сметного расчета.

Более того, Техническое задание не содержит ссылок на положения Регламента, в связи с чем требования Заказчика о приведении сметного расчета в соответствии с таким актом неправомерны.

Кроме того, в соответствии с положениями Закона о закупках, Закупочной документации договор заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Следовательно, договор между Заказчиком и Обществом мог быть заключен не позднее 22.10.2019, что ведет к нецелесообразности направления протокола преддоговорных переговоров 21.10.2019, тем более, что спорный сметный расчет был направлен многим ранее, так как такими действиями Заказчик, по сути, создает ситуацию, при которой договор не будет заключен в установленные сроки.

Также в соответствии с пунктом 2.13.1.1 раздела 2.13.1 Закупочной документации договор по результатам проведенной закупки заключается путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о проведении запроса предложений. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются.

При этом Заказчиком не представлено доказательств, что направленный Заявителем сметный расчет не содержал обоснования по объему работ, указанному в Техническом задании и заявке Общества, на основании которых должен быть заключен договор.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор заключается с лицом, выигравшим торги.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о неправомерности признания Заявителя уклонившимся от заключения договора по результатам конкурентных процедур и устанавливает в действиях Заказчика нарушение пункта 1 статьи 447 ГК РФ, порядка заключения договора, установленного в разделах 2.13, 2.13.2 Закупочной документации.

Договоры, заключенные Заказчиком со вторым участником 25.10.2019, оцениваются 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 Заявитель считается уклонившимся с момента истечения срока на заключения договора, а именно с 23.10.2019, в отсутствие письменных актов Заказчика об установлении спорного факта уклонения, Заказчик имел право на заключение договора со вторым участником не ранее — 05.11.2019.

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 ГК РФ 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 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, договоры от 25.10.2019, заключенные по результатам Закупок, признаются Комиссией ничтожными.

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

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «АЗК Строй Групп» (ОГРН: 1117746375581, ИНН: 7717699730) на действия ГУП «ЦУГИ» (ОГРН: 1037700022975, ИНН: 7705059380) при проведении Закупок обоснованными.
2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 1 статьи 447 ГК РФ, порядка заключения договора, установленного в разделах 2.13, 2.13.2 Закупочной документации, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное к исполнению предписание об устранении допущенных нарушений.

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