

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16156/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
01.11.2022 г. Москва

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

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Компания», ФКР Москвы,

рассмотрев жалобу ООО «Компания» (далее - Заявитель) на действия ФКР Москвы (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): ЮЗАО, Литовский бульв. 46 к.1 (реестровый № 027300000012202867) (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 адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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, 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.

В настоящем случае рассматриваемая процедура закупки подлежала проведению по правилам и в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Постановление № 615).

Согласно пункту 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615, закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее - региональный оператор), осуществляются путем использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренных Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в порядке, установленном указанным Федеральным законом, за исключением случаев, если предметом такой закупки являются товары, работы, услуги, предусмотренные пунктом 8 Положения, а также случаев, предусмотренных пунктом 193 Положения.

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу Закона о контрактной системе и Постановления № 615, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в неправомерном отказе Заказчика от заключения договора, в связи с исключением Заявителя из реестра квалифицированных подрядных организаций.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Комиссией установлено, что 15.09.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> (далее — ЕИС) размещено извещение № 027300000012202867 о проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества

многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): ЮЗАО, Литовский бульв. 46 к.1.

Согласно Протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 027300000012202867 от 10.10.2022 в соответствии с пунктом 163 Положения электронный аукцион признан несостоявшимся, проект договора передается ООО «КОМПАНИЯ».

В соответствии с пунктом 6.2.1.4 документации об электронном аукционе и пунктом 165 Положения, Заказчик в течение 3-х рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, передает участнику проект договора.

12.10.2022 проект договора был направлен Заявителю для подписания.

14.10.2022 Заявитель представил подписанный договор.

18.10.2022 Заказчик Актом об отказе от заключения договора № 306 отказал Заявителю в заключении договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): ЮЗАО, Литовский бульв. 46 к.1. (реестровый № 027300000012202867, идентификационный номер ПКР-010805-22), в связи с отсутствием в РКПО, а также на основании Протокола об исключении подрядной организации из реестра квалифицированных подрядных организаций от 14.10.2022 № 1823.

Заявитель в жалобе ссылается на то, что на момент подписания договора, а именно 14.10.2022 информация об исключении Заявителя из РКПО отсутствовала, при этом уведомление об исключении из реестра Заявителю было направлено 17.10.2022.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 1.5.1 Аукционной документации в электронном аукционе может принять участие лицо, включенное в реестр квалифицированных подрядных организаций по соответствующему предмету электронного аукциона и прошедшее аккредитацию на электронной площадке.

Согласно пункту 66 Положения информация о подрядной организации исключается из РКПО, в том числе в случае уклонения участника электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта.

На основании пункта 203 Положения победитель электронного аукциона, участник электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен второй номер, единственный участник, допущенный к электронному аукциону, единственный участник электронного аукциона в случае их уклонения от заключения договора о проведении капитального ремонта исключаются из реестра квалифицированных подрядных организаций в порядке, предусмотренном настоящим Положением. Сведения об указанных лицах направляются в орган по ведению реестра для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций в порядке, предусмотренном

разделом VII настоящего Положения.

Также, в силу пункта 7.1.13 Аукционной документации Заказчик отказывается от заключения договора с победителем электронного аукциона, или с участником электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен второй номер, или с единственным участником, допущенным к участию в электронном аукционе, или с единственным участником электронного аукциона в случае установления факта несоответствия лица, с которым должен быть заключен договор, требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 1 июля 2016 г. № 615.

В соответствии с пунктом 220 Положения Заказчик обязан отказаться от заключения договора в случае установления факта несоответствия лица, с которым должен быть заключен договор о проведении капитального ремонта, требованиям Положения.

Исходя из сути и правового смысла Положения и документации, договор на проведение капитального ремонта может быть заключен только с организацией, состоящей в РКПО.

Комиссией установлено, что Протоколом об исключении подрядной организации из реестра квалифицированных подрядных организаций от 14.10.2022 № 1823 решением Департамента капитального ремонта города Москвы Заявитель был исключен из РКПО на основании следующего:

«Согласно акта об уклонении от заключения договора от 07.10.2022 № 305, ООО «КОМПАНИЯ» признано уклонившимся от заключения следующего Договора: - идентификационный № электронного аукциона: ПКР-010613-22, реестровый № электронного аукциона: 027300000012202593. Предмет электронного аукциона: выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного(ых) дома(ов) и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): СВАО, Белозерская ул. 11Б. В соответствии с пп. «и» п. 66 и п. 203 приложения к постановлению Правительства Российской Федерации от 1 июля 2016 г. № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» победитель электронного аукциона, в случае его уклонения от заключения договора исключается из реестра квалифицированных подрядных организаций (далее – РКПО).».

Таким образом, учитывая, что на этапе проведения конкурентной процедуры условием к ее допуску является наличие сведений о такой организации в РКПО заключение договора не допускается с участником, сведения о котором не содержатся в РКПО.

В связи с чем организация, сведения о которой отсутствуют в РКПО на момент заключения договора, не соответствует требованиям Положения и в соответствии с пунктом 220 Положения Заказчик в таком случае обязан отказаться от

заключения договора.

Доводы Заявителя о том, что организация, исключенная из РКПО вправе исполнять договор признаются Комиссией несостоятельными, поскольку такая возможность предоставляется в случае, если договор уже заключен.

В рассматриваемом случае ООО «Компания» было исключено из реестра квалифицированных подрядных организаций (далее — РКПО) 14.10.2022, т. е. до заключения договора.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что решение Заказчика об отказе от заключения договора принято правомерно, в соответствии с условиями Аукционной документации и Положения.

Комиссия отмечает, что Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия Аукционной документации в момент подачи им заявки на участие в Закупке, а равно участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований Закупочной документации и законодательства Российской Федерации.

Комиссия отмечает, что Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных подрядных организаций.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Компания» (ИНН: 7728469489; ОГРН: 1197746287529) на действия ФКР Москвы (ИНН: 7701090559; ОГРН: 1157700003230) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 25.10.2022 № НП/54639/22.

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