«...»

2. ГБУ «ДВОРЕЦ ДЕТСКОГО СПОРТА» МОСКОМСПОРТА

109544, Москва город, улица Рабочая, дом 53

3. **АО «ЕЭТП»**

115114, Москва город, улица Кожевническая,

дом 14, строение 5

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3241/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.02.2020 г. Москва

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

«...»

рассмотрев жалобы ИП «...»ОЙ Ю.Д. (далее — Заявитель) на действия ГБУ «ДВОРЕЦ ДЕТСКОГО СПОРТА» МОСКОМСПОРТА (далее — Организатор торгов) при проведении торгов посредством открытого аукциона по аренде, безвозмездное пользование, доверительное управление имуществом, иные договоры, предусматривающие передачу прав владения и пользования в отношении государственного и муниципального имущества (Извещение **№ 271119/39263861/01,**
№ 160120/39263861/01) (далее — Аукционы);

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 поступили жалобы Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Аукционов.

Согласно доводам первой жалобы Заявитель оспаривает положения Аукционной документации.

Во второй жалобе Заявитель оспаривает действия Организатора торгов, выразившиеся в неправомерном отказе в допуске заявки ИП «...»ОЙ Ю.Д. к дальнейшему участию в Аукционе.

В соответствии с частью 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», 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.

Таким образом, по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Аукцион проводится Организатором торгов в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, приказом Федеральной антимонопольной службы от 10.02.2010
№ 67 «О порядке проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества, и перечне видов имущества, в отношении которого заключение указанных договоров может осуществляться путем проведения торгов в форме конкурса» (далее – Приказ ФАС России), Едиными требованиями к проведению торгов по продаже

имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве, торгов на право заключения договоров аренды и иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении имущества, принадлежащего на праве собственности городу Москве, утвержденными постановлением Правительства Москвы от 28.06.2016 № 371-ПП.

Приказом ФАС России утверждены правила проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (далее — Правила).

Организатором торгов 28.11.2019 опубликовано Извещение о проведении Аукциона № 160120/39263861/01.

Согласно Извещению дата окончания подачи заявок — 17.02.2020.

В ходе заседания Комиссией установлено, что жалоба Заявителя на оспаривание положения Аукционной документации в Московское УФАС России поступила 18.02.2020.

В ходе заседания Комиссией установлено, что ИП «...»А Ю.Д. является участником процедуры. Данный факт подтверждается протоколом о признании претендентов участниками от 17.02.2020.

Таким образом, ИП «...»А Ю.Д., приняв 22.01.2020 в 22:37 участие в процедуре, подала жалобу 18.02.2020 на оспаривание действий Организатора торгов в части утверждения Аукционной документации с нарушением требований законодательства Российской Федерации, с условиями которой конклюдентно согласилася.

Более того, жалоба на положения Аукционной документации подана Заявителем после отклонения заявки Заявителя от дальнейшего участия в процедуре. Из вышеизложенного следует, что доводы жалобы фактически сводятся на оспаривание положений Аукционной документации на наличие которых Заявитель указал исключительно после отклонения его заявки.

Кроме того, положения Аукционной документации, которые оспаривает Заявитель не препятствовали подачи таким участником заявки на участие в процедуре, а также не являются основаниями для отклонения такой заявки от дальнейшего участия в процедуре.

При таких обстоятельствах, учитывая, что дата окончания подачи заявок на участие в процедуре определена Организатором торгов на 17.02.2020, Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Аукционной документации, которые, по его мнению, ограничивают конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок, а именно не позднее 17.02.2020.

В противном случае реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников закупочной процедуры, которые подали заявки в соответствии с условиями Аукционной документации.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются 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).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Как было указано ранее, участник, подавая заявку на участие в процедуре, конклюдентно соглашается с требованиями Аукционной документации, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, обжалование участником положений Аукционной документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, на заседании Комиссии представителем Заявителя не представлено доказательств, свидетельствующих об объективной невозможности подачи жалобы до истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заявителя отсутствуют правовые основания для оспаривания положений Аукционной документации после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

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

В связи с чем Комиссией принято решение об оставлении жалобы без рассмотрения.

В силу пункта 7.3 Аукционной документации срок рассмотрения заявок на участие в торгах на право заключения договора аренды **не может превышать 5 рабочих дней** с даты открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в торгах.

Также Заявитель указывает, что Организатором торгов был нарушен срок, отведенный на рассмотрение заявок участников.

В связи с тем, что заявка участником была подана на участие в процедуре 22.01.2020, по мнению Заявителя, такая заявка должна была быть рассмотрена не позднее 5 рабочих дней, а следовательно должна была быть рассмотрена не позднее 29.01.2020.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что рассмотрение заявок осуществляется Организатором торгов исключительно после вскрытия заявок, которое осуществляется исключительно после истечения срока, отведенного на подачу заявок для принятия участия в процедуре.

Учитывая, что срок, отведенный на подачу заявок истекал 17.02.2020, Организатор торгов обязан рассмотреть не позднее 24.02.2020.

Установлено, что заявки были рассмотрены Организатор 17.02.2020, что не противоречит положениям Аукционной документации.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в рассматриваемой части.

Также в составе жалобы Заявитель оспраивает неправомерный отказ в допуске его заявки к дальнейшему участию в процедуре.

Согласно протоколу о признании претендентов участниками от 17.02.2020 участнику ИП «...»ОЙ Ю.Д. (идентификационный номер заявки - 716379) отказано в допуске к дальнейшему участию в Аукционе на основании абзаца «е» подпункта 1 и подпункта 2 пункта 121 Приказа ФАС России.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 24 Правил участник не допускается к участию в процедуре в случае непредоставления документов, определенных пунктами 52 и 121 Правил, либо наличия в таких документов недостоверных сведений.

В пункте 25 Правил предусмотрено, что отказ в допуске к участию в аукционе по иным основаниям, кроме случаев, указанных в пунктах 24 и 24.1 настоящих Правил, не допускается.

В силу абзаца «е» подпункта 1 пункта 121 Правил заявка на участие в процедуре должна содержать заявление об отсутствии решения о ликвидации заявителя - юридического лица, об отсутствии решения арбитражного суда о признании заявителя - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства, об отсутствии решения о приостановлении деятельности заявителя в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Установлено, что в составе заявки вышеуказанная информация была указана участником процедуры.

В связи с чем Комиссия приходит к выводу, что Организатора торгов отсутствовали правовые основания для отклонения заявки Заявителя по рассматриваемому основанию, что не соответствует требования пункта 25 Правил.

Доказательств, свидетельствующих об обратном, представителем Организатора торгов в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах довод жалобы в рассматриваемой части признается обоснованным.

В силу подпункта 2 пункта 121 Правил заявка на участие в процедуре должна содержать предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении государственного или муниципального имущества, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого имущества. В случаях, предусмотренных документацией об аукционе, также копии документов, подтверждающих соответствие товаров (работ, услуг) установленным требованиям, если такие требования установлены законодательством Российской Федерации.

В пункте 1.9 Аукционной документации предусмотрено, что в составе заявки участник должен представить предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении объекта нежилого фонда, права на который передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого объекта нежилого фонда, подписанные руководителем юридического лица или физическим лицом, индивидуальным предпринимателем с расшифровкой фамилии, имени, отчества и должности (если имеется) и заверенные круглой печатью (в случае наличия) юридического лица или индивидуального предпринимателя (приложение 3 к документации об аукционе в электронной форме).

Организатором торгов в Приложении № 3 установлена форма предоставления предложения об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении объекта нежилого фонда, права на которое передаются по договору, а также по качеству, количественным, техническим характеристикам товаров (работ, услуг), поставка (выполнение, оказание) которых происходит с использованием такого объекта нежилого фонда.

Установлено, что в составе заявки участника требуемый Организатором торгов для принятия участия документ по Форме 3 отсутствует.

Поскольку положения Аукционной документации не оспаривались, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, Заявитель конклюдентно согласился с установленными Заказчиком требованиями, тем самым, возложив на себя определенные риски по отклонению заявки, в случае ее несоответствия установленным в Аукционной документации требованиям.

Учитывая, что положения Аукционной документации прямо предусматривают предоставление в составе заявки предложение об условиях выполнения работ, которые необходимо выполнить в отношении объекта нежилого фонда, права на который передаются по договору, Заявитель должен был представить в составе заявки, документ составленный по предусмотренной Организатором торгов форме.

Между тем, как установлено в рамках заседания Комиссии такие документы в составе заявки участником представлены не были.

Доказательств, объективно свидетельствующих о невозможности предоставления подобного рода документа, в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о необоснованности доводов жалобы в рассматриваемой части.

В свою очередь, учитывая, что у Организатора торгов имелись основания для отклонения заявки участника от дальнейшего участия в процедуре, у Комиссия отсутствуют основания для выдачи обязательного к исполнению предписания об устранении допущенных нарушений.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП «...»ОЙ Ю.Д. на действия ГБУ «ДВОРЕЦ ДЕТСКОГО СПОРТА» МОСКОМСПОРТА (ОГРН 1037739267830 ИНН 7709074090) при проведении Торгов обоснованной в части отклонения заявки Заявителя в связи с несоответствием требованиям «е» подпункта 1 пункта 121 Правил, в части отклонения заявки в связи с несоответствием требованиям подпункта 2 пункта 121 Правил, а также нарушения срока рассмотрения заявок — необоснованной, в остальной части оставить без рассмотрения.

2. Установить в действиях ГБУ «ДВОРЕЦ ДЕТСКОГО СПОРТА» МОСКОМСПОРТА нарушение пункта 25 Правил.

3. ГБУ «ДВОРЕЦ ДЕТСКОГО СПОРТА» МОСКОМСПОРТА обязательное к исполнению предписание не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

«...»