

1. ООО «ТОЛМС»
141103, г. Щелково, ул. Рабочая
2. ОАО «Корпорация «Комета»
115280, Москва, ул. Велозаводская, д. 5
3. ЗАО «Сбербанк-АСТ»
101000, Москва, Милютинский пер.,
д. 10, стр. 4

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-1020/77-15 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

07.07.2015 Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «ТОЛМС» на действия заказчика — ОАО «Корпорация
«Комета» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме
на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений в
строении 48 (реестровый № 31502391763),
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 ООО «ТОЛМС» (далее —
Заявитель) на действия заказчика — ОАО «Корпорация «Комета» (далее —
Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме
на право заключения договора на выполнение работ по ремонту помещений в
строении 48 (реестровый № 31502391763) (далее — Закупка).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в
незаключении договора с ООО «ТОЛМС».

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» (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.

На официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ОАО «Корпорация «Комета» (далее — Положение о закупках).

25.05.2015 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с извещением о проведении Закупки от 25.05.2015 дата окончания подачи заявок — 02.06.2015, дата рассмотрения заявок — 03.06.2015, дата подведения итогов — 03.06.2015.

Согласно итоговому протоколу запроса предложений в электронной форме от 03.06.2015 № б/н руководствуясь пунктом 39.3 Положения о закупках Закупочная комиссия подвела итоги запроса предложений и приняла решение признать победителем запроса предложений ООО «ТОЛМС» (141103, Московская область, Щелковский район, г. Щелково, ул. Рабочая) с предложением по цене договора 21 638 000 (двадцать один миллион шестьсот тридцать восемь тысяч) рублей 00 копеек. Вместе с тем, на основании пункта 39.4. Положения о закупках Заказчиком принято решение не заключать договор с победителем запроса предложений в электронной форме.

Согласно доводам Заявителя, действия Заказчика по незаключению договора с победителем Закупки противоречат нормам действующего законодательства. Заказчик по доводам Заявителя возразил, пояснив, что в тексте извещения и документации о Закупке не содержится указания на проведение торгов, отсутствует условие об обязанности Заказчика заключать с победителем договор. В пункте 2.24 Информационной карты Закупочной документации закреплено, что процедура запроса предложений не является торгами и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 - 449 и главой 57 ГК РФ.

Таким образом, по мнению Заказчика, по итогам запроса предложений у него не возникает обязанности по заключению договора с победителем запроса предложений. Кроме того, в пункте 39.4 Положения о закупках установлено, что по итогам запроса предложений у Заказчика нет обязанности заключить договор с победителем запроса предложений.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

25.05.2015 на Официальном сайте опубликовано извещение о проведении Закупки, содержащее информацию о заказчике, о предмете и прочих условиях договора, информация о запросе предложений, в том числе о сроке подписания договора победителем запроса предложений.

В соответствии с пунктом 1.5 Закупочной документации победитель запроса

предложений в электронной форме - участник запроса предложений, предложивший лучшие условия исполнения договора и предложению которого присвоен первый номер в соответствии с правилами оценки предложений, предусмотренными документацией о запросе предложений

Пунктом 2.23 Информационной карты Закупочной документации установлен срок, в течение которого победитель запроса предложений должен подписать проект договора, а именно: договор должен быть подписан победителем запроса предложений и представлен Заказчику не позднее чем через 10 (десять) рабочих дней со дня опубликования итогового протокола запроса предложений. Договор подписывается в бумажной форме.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 2.24 Информационной карты Закупочной документации процедура запроса предложений не является торгами и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 - 449 и главой 57 Гражданского кодекса Российской Федерации.

По итогам запроса предложений у Заказчика нет обязанности заключить договор с победителем запроса предложений. Особенности проведения запроса предложений могут быть установлены регламентом электронной площадки. Закупочной документацией одновременно закреплена обязанность лица, признанного в качестве победителя закупки, по заключению договора, с другой стороны — право Заказчика не заключать договор с победителем Закупки, что в свою очередь противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

При этом, доводы Заказчика относительно правомерности действий по незаключению договора с Заявителем ввиду закрепления в Закупочной документации декларативной нормы, а также ссылка на то, что процедура запроса предложений не является торгами и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 - 449 и главой 57 ГК РФ, отклоняются Комиссией.

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

По результатам обжалуемой Заявителем Закупки определяется участник, предложивший лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Закупки содержит сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именует проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно, нормы пункта 2.24 Информационной карты Закупочной документации неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях — участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В то же время Заказчиком, при рассмотрении жалобы Заявителя, не представлены какие-либо пояснения относительно оснований незаключения договора с ООО «ТОЛМС».

Немотивированное усмотрение Заказчика поводом к отказу от заключения договора являться не может.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Комиссия считает, что в системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

То обстоятельство, что частью 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрены иные, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организаторы вправе подменять конкурентный и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат торгово-закупочной процедуры, при проведении которой создаются видимость соблюдения действующего законодательства и необоснованные преимущества экономически более сильной стороне в правоотношениях. Из положений части 4 статьи 447 ГК РФ не следует, что при проведении торгов в иной, помимо конкурса и аукциона форме, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

В этой связи Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки

обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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