

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2448/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

14.01.2019 г. Москва

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

при участии:

от ООО «ФСО «Академия» - <...> (по доверенности от 27.12.2018 № б/н),

от Департамента города Москвы по конкурентной политике — <...>  
(по доверенности от 19.01.2018 № 77-13-87/8-15),

от ООО «ФСО «Спортклуб» - <...> (по доверенности от 06.12.2018 № б/н), <...> (по доверенности от 26.12.2018 № б/н),

совместно рассмотрев жалобу ООО «ФСО «Академия» (далее - Заявитель) и ООО «ФСО «Спортклуб» на действия Департамента города Москвы по конкурентной политике (далее - Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства (реестровый № ГП16841477) (далее – Конкурс) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В своей жалобе Заявитель указывает, что Организатором торгов нарушен порядок проведения Конкурса, а именно необоснованно допущена заявка ООО «МП Тренд» (далее также - Победитель Конкурса). Кроме того, Заявитель указывает, что Победитель Конкурса зарегистрирован за 10 дней до проведения Конкурса, что по его мнению, говорит об отсутствии у Организатора торгов «должной осмотрительности», исходя из ст. 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ).

Поскольку федеральным законодательством предусмотрена возможность обращения в антимонопольный орган с жалобой на действия (бездействие) организатора торгов при проведении торгов, указанная жалоба Заявителя принята и рассмотрена по существу в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Организатор торгов с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Конкурс проводился в соответствии Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), постановлением Правительства Москвы от 26.08.2015 № 529-ПП «О порядке комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы», приказом Департамента культуры города Москвы от

14.03.2017 № 171 «О порядке утверждения предварительного проекта комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы и согласования проекта комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы, переданных учреждениям, подведомственным Департаменту культуры города Москвы».

На сайте «Инвестиционный портал г. Москвы» <https://investmoscow.ru> размещена документация о проведении конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природной и озелененной территории города Москвы (далее - Документация) и извещение о торгах (далее — Извещение), согласно которому начало приема заявок на участие в конкурсе — 07.11.2018, дата и время окончания приема заявок на участие в Конкурсе – 07.12.2018 в 08:30.

Также, согласно п. 5 Извещения, заявки на участие в Конкурсе принимаются в рабочие дни с 8:00 часов до 16:00 часов, перерыв с 12 часов 00 минут до 12 часов 45 минут (в пятницу и предпраздничные дни с 8:00 часов до 15:00 часов) до даты окончания срока подачи заявок, в службе «одного окна». В день окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе, заявки подаются на заседании конкурсной комиссии непосредственно перед началом вскрытия конвертов на участие в Конкурсе по адресу: г. Москва, Печатников пер., д.12 Департамент города Москвы по конкурентной политике.

Заявитель утверждает, что Организатором торгов при проведении процедуры Конкурса нарушен порядок, утвержденный п. 5 Извещения, поскольку победитель Конкурса, согласно представленным на заседание Комиссии видеоматериалам, подал заявку уже после вскрытия конвертов других участников.

При этом на основании представленной видеозаписи установлено, и Организатором торгов не опровергнуто, что при проведении Конкурса был нарушен порядок подачи заявок на участие, поскольку заявка Победителя Конкурса была принята уже после окончания срока подачи заявок и вскрытия конвертов с предложениями других участников.

В частности, представитель Организатора торгов, принял без каких-либо претензий заявку от представителя ООО «МП Тренд».

Организатор торгов на заседании Комиссии указывал, что другие участники были уведомлены о поступлении заявки третьего участника, и то, что их права и законные интересы не нарушены. При этом также указывал, что представители участников при вскрытии конвертов не указали никаких замечаний в листе фиксации замечаний.

В отношении указанного Комиссия отмечает следующее.

При оценке фактических обстоятельств дела Комиссия исходит не из формального нарушения времени подачи заявки, но и из принципа равноправия участников таких процедур, как торги.

Сама цель проведения Торгов путем подачи заявок в закрытых конвертах предполагает невозможность дальнейшего изменения цен и условий, указанных в своей заявке.

При этом представитель Организатора торгов ссылаясь на то обстоятельство, что последний не поставлен в преимущественное положение относительно других участников из-за подачи заявки после оглашения цен других участников и условий, отраженных в заявках.

Указанные обстоятельства оцениваются Комиссией критически, поскольку при таком порядке участник, который в осведомлен об условиях, указанных в заявках других участников, может подготовить несколько конвертов, и после их оглашения подать тот, который обеспечит ему преимущество среди остальных участников.

Принимая во внимание данное то обстоятельство, что указанная процедура, проведенная Организатором по своей правовой форме соответствует понятию «торги», разрабатываемые Организатором условиями Конкурса не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право устанавливать особенности проведения процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ).

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к Организатору повышенные требования при проведении торгов (Конкурса).

Оценивая действия Организатора в ходе допуска заявки Победителя Конкурса, Комиссия соглашается с доводами Заявителя, что предусмотренный Департаментом города Москвы по конкурентной политике механизм нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для отдельных Организатора, обладающего в данном случае фактическим правом немотивированно отказаться от условий, размещенных в Извещении.

Принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений действия Организатора торгов также не отвечают.

Согласно п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Комиссия не может признать действия Организатора торгов в части допуска участника, подавшего заявку после того момента, когда ему стали известны предложения других участников, правомерными, так как данные действия противоречат самой цели проведения конкурентной процедуры, а также необоснованно ограничивают конкуренцию.

В этой связи Комиссия признает жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Конкурса в указанной части обоснованной в связи с нарушением порядка рассмотрения заявок участников и п. 5 Извещения.

В отношении второго довода жалобы Комиссия отмечает следующее.

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.

При этом доводы об отсутствии у Организатора торгов должной осмотрительности только исходя из того, что ООО «МП Тренд» создано за 10 дней до проведения Конкурса, не свидетельствует о нарушении Департаментом города Москвы по конкурентной политике требований Документации, поскольку ограничений на участие в Конкурсе, связанных с датой создания юридического лица, предусмотрено не было.

На основании изложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1.
  1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Конкурса обоснованной.
  2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение п. 5 Извещения.
  3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с тем, что по данному Конкурсу выдано предписание по делу от 14.01.2019 № 1-00-2427/77-18.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.