

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1894/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.10.2018 Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Остек студио» (далее также — Заявитель, Общество) на действия заказчика ФГУП «ВИАМ» (далее также — Заказчик) при проведении редукциона на право заключения договора на поставку цифрового плоскопанельного детектора рентгеновского излучения XRD 1611 CP с диапазоном работы 20 кэВ — 15 мэВ в комплекте в количестве одна штука (реестровый № 31807010210, далее — Редукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Редукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика при проведении Редукциона выразилось в установлении необоснованных требований в Редукционной документации.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по правилам данной 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.

Таким образом, по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть направлена 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.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Редукционе, подал жалобу на действия Заказчика 17.10.2018.

В соответствии с информацией по реестровому № 31807010210 в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) дата и время окончания подачи заявок 18.10.2018 в 09:30.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации о закупке, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Редукциона, которые подали заявки в соответствии с условиями документации о закупке.

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 использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений Редукционной документации после принятия участия в самой закупочной процедуре не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного законодательства, в связи с чем обжалование участником Редукциона положений документации о закупке после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Таким образом, Заявитель не может обжаловать указанные действия организатора торгов при проведении Редукциона, в связи с чем у Комиссии отсутствуют правовые основания для рассмотрения жалобы Заявителя и оставляет ее без рассмотрения.

Вместе с тем в ходе рассмотрения жалобы Комиссией было установлено следующее.

Итоговый протокол, определяющий победителя Редукциона, размещен 18.10.2018, а договор с победителем заключен 22.10.2018, то есть на четвертый день.

Пунктом 24 Информационной карты Редукционной документации установлено, что участник закупки, обязанный заключить договор, должен подписать (заключить) договор не позднее 5 (Пяти) дней со дня размещения (направления) Заказчиком проекта договора на электронной площадке.

Пунктом 9.2 Положения о закупках установлено, что договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с результатами закупки заключается такой договор по результатам закупки проводимой в электронной форме (далее – участник закупки, обязанный заключить договор), по результатам проведения закупки должен быть заключен Заказчиком не позднее десяти рабочих дней со дня подписания Договора участником закупки, обязанным заключить договор. Участник закупки, обязанный заключить договор обязан подписать (заключить) Договор не позднее 5 (пяти) дней со дня размещения (направления) Заказчиком проекта Договора на электронной площадке.

Таким образом, положения документации о закупке и Положение о закупках предусматривают возможность заключения договора по результатам закупочной процедуры ранее десятидневного срока (с даты публикации итогового протокола), предусмотренного на обжалование действий (бездействий) Заказчика при организации и проведении закупки.

Необходимо отметить, что из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействия) Заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной 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 названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или

аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

В соответствии с пунктом 3 части 2.3 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупках должно содержать в том числе срок заключения по результатам конкурентной закупки договора, установленный в соответствии с Законом о закупках.

Следовательно, установление в Положении о закупках документации о закупке срока заключения договора по результатам Закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и 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 направлено против прав участников Закупки.

В силу требований статьи 10 ГК РФ не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Таким образом, нормы Положения о закупках и документации о закупке Заказчика, фактически допускающие возможность заключения договора по итогам закупочной процедуры в течение 10 календарных дней со дня размещения на официальном сайте итогового протокола, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишают права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлены против прав участников закупки.

Положение о закупках и документация о закупке ограничения в возможности заключения договора ранее десятидневного срока не содержат.

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

РЕШИЛА:

Оставить жалобу ООО «Остек студио» (ОГРН: 1027807974963, ИНН: 7816205799) на действия ФГУП «ВИАМ» (ОГРН: 1027739045399, ИНН: 770101001) при проведении Редукциона без рассмотрения.

Установить в действиях Заказчика нарушение части 2.3 статьи 2 Закона о закупках, части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1894/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.10.2018 Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25.10.2018 по делу № 1-00-1894/77-18,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «ВИАМ» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении редукциона на право заключения договора на поставку цифрового плоскопанельного детектора рентгеновского излучения XRD 1611 CP с диапазоном работы 20 кэВ — 15 мэВ в комплекте в количестве одна штука (реестровый № 31807010210, далее — Редукцион), а именно:

Заказчику внести изменения в Положение о закупочной деятельности ФГУП «ВИАМ» с учетом решения Комиссии от 25.10.2018 № 1-00-1894/77-18, а именно установить сроки для заключения договора не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1

Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в ЕИС.

Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 12.02.2018.

О выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.02.2018 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.