РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1773/77-18 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

09.10.2018 г. Москва

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

при участии:

от ООО «Бриг СВ» - <...> (по доверенности от 01.10.2018 № б/н),

от ГУП «Мосводосток» - <...> (по доверенности от 28.07.2018 № 234),

рассмотрев жалобу ООО «ООО «Бриг СВ»» (далее также - Заявитель) на действия ГУП «Мосводосток» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на реконструкцию дождевой канализации, расположенной по адресу: г. Москва, СВАО, ул. Новгородская, д. 37 (реестровый № 31806861024) (далее — Аукцион) 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 Аукциона. Жалоба мотивирована нарушением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении его заявки.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, установленные частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, оценив всю представленную информацию в ее совокупности и взаимной связи, признает жалобу обоснованной по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее - ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными

правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках в редакции, действовавшей на дату опубликования извещения, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупок (далее - Положение о закупках), размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС).

Заказчиком 28.08.2018 на Официальном сайте размещена документация об аукционе по проведению открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции дождевой канализации, расположенной по адресу: г. Москва, СВАО, ул. Новгородская, д. 37 (далее – Аукционная документация). Дата окончания подачи заявок – 17.09.2018, дата окончания срока рассмотрения заявок – 19.09.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в процедуре от 18.09.2018 № 31806861024-1 (далее - Протокол) Заявитель не допущен к участию в Аукционе в связи с непредставлением обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений (Пункт 14.4 Положения о закупках, пункт 8.14 Аукционной документации – выписка из реестра членов СРО по форме, утверждённой приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Дата выдачи выписки – не позднее 30 дней до дня окончания подачи заявки на участие в закупке.

Заявитель в составе своей заявки приложил выписку из реестра членов СРО от 16.08.2018 № 6 (далее — Выписка).

Заказчик ссылается на то обстоятельство, что Выписка выдана 16.08.2018, а дата окончания подачи заявок — 17.09.2018, из чего Заказчик сделал вывод о том, что Заявитель не исполнил требование пункта 8.14 Аукционной документации. Указанным пунктом предусмотрено, что заявка на участие в Аукционе должна содержать выписку из реестра членов саморегулируемой организации по форме, утверждённой Приказом Ростехнадзора от 16.02.2017 № 58 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации». Дата выдачи выписки – не позднее 30 дней до дня окончания подачи заявки на участие в закупке;

Между тем, оценивая довод Заказчика, следует отметить следующее.

Дата подачи заявки Заявителя — 14.09.2018, что Заказчиком на заседании Комиссии не оспаривается.

Из буквального толкования пункта 8.14 Аукционной документации следует, что

Выписка должна быть выдана не позднее 30 дней до дня окончания подачи заявки конкретного участника Аукциона.

С учетом изложенного, Заявителю необходимо было представить выписку, выданную не ранее 14.08.2018 (включительно) для участия в Аукционе.

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Статьей 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ 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).

Учитывая, что в Аукционной документации указано «не позднее 30 дней до дня окончания подачи заявки» в единственном числе, а довод Заказчика и основания из Протокола относятся к дате окончания подачи заявок во множественном числе, Заказчиком нарушена причинно-следственная связь между примененными пунктами Аукционной документации.

Это опровергает ошибочный довод Заказчика о том, что Выписка, представленная Заявителем, не имеет юридической силы.

Оценивая поведение ГУП «Мосводосток», в том числе в ходе допуска заявок, Комиссия исходит из того, в допустимых ли пределах Заказчиком осуществляются его полномочия, либо имеют место необоснованные и неразумные ограничения или условия реализации участниками их прав.

Оценивая доводы Заказчика, следует отметить, что в свете всеобщей компьютеризации проверка участниками как гражданских, так и публичных правоотношений сведений возможна путем обращения к официальному сайту СРО в сети «Интернет», который указан в Выписке, и в полной мере отвечает обычаям делового оборота (статья 5 ГК РФ).

Отклонение же заявки участника на основании представления им обозначенного документа, но не устровишего Заказчика по необъяснимым причинам, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом.

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 закупок.

Таким образом, вывод Заявителя о том, что отклонение его заявки данным принципам не отвечало, правомерен и обоснован.

Исходя из презумпции добросовестности участников гражданских правоотношений (часть 5 статьи 10 ГК РФ), каких-либо оснований сомневаться представленной Заявителем Выписке у Заказчика не имелось.

Вопреки своим же доводам, Заказчиком не доказано, что представленная Выписка являлась нелегитимной.

В этой связи отклоняется довод Заказчика о том, что данный документ не мог быть проверен им в принципе.

Как отмечено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В рассматриваемом случае Комиссия находит, что Заявитель действовал добросовестно, учитывая обычаи делового оборота, и ожидал встречного добросовестного поведения со стороны Заказчика.

Между тем, Заказчик посчитал возможным лишить Заявителя права полноценно участвовать в Аукционе на основании представления документа, отвечающего требованиям Аукционной документации, но не устроившего Заказчика по причинам, только ему известным.

Вопреки доводам Заказчика, такие действия невозможно признать ни соответствующими общим принципам гражданского законодательства, ни требованиям Закона о закупках.

В рассматриваемом случае установлено нарушение прав конкретного участника, чья заявка необоснованно отклонена.

В связи с отклонением заявки Заявителя на участие в Аукционе по критериям и в порядке, которые не указаны в Аукционной документации, Комиссия в действиях Заказчика усматривает нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем на заседание Комиссии представлена копия договора от 03.10.2018 № ДОГ-0314-18, заключенный по результатам Аукциона.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ООО «Бриг СВ»» (ИНН:7702641382, ОГРН:5077746783560) на действия ГУП «Мосводосток» (ИНН:7705013033, ОГРН:1027739015567) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

1.

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать в связи с заключением договора по результатам Аукциона.

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