

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1381/77-18 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.08.2018 г. Москва

процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

в присутствии представителя от ФКР Москвы (доверенность от 01.08.2018 № ФКР-11-106/8),

в отсутствие представителя ООО «Наш профиль» (извещены надлежащим образом уведомлением о переносе заседания Комиссии Московского УФАС России от 06.08.2018),

рассмотрев в открытом заседании жалобу ООО «Наш профиль» на действия заказчика — Фонда капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы (далее также – Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку систем хранения, рабочего многофункционального места, дополнительных элементов к имеющейся мебели и мебели для подразделений Фонда капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы (реестровый № 0273000000118000076) (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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в нарушении порядка заключения договора, а также в незаконном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Представитель Заказчика против удовлетворения жалобы возражал, представил испрашиваемые документы по спорному Аукциону.

До начала заседания Комиссии от директора ООО «Наш профиль» поступило ходатайство о переносе даты заседания в связи с невозможностью явки ввиду его нахождения в больнице.

Комиссия, совещаясь, приняла решение об отклонении заявленного ходатайства в связи с тем, что у директора Общества имелась возможность направить для защиты своих интересов представителя.

В соответствии с пунктом 1 части 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.

В настоящем случае рассматриваемая процедура закупки подлежала проведению по правилам и в порядке, установленном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Постановление № 615).

Таким образом, проведение спорного аукциона является обязательным в силу Закона о контрактной системе и Постановления № 615, в связи с чем рассмотрение поданной Заявителем жалобы на действия Заказчика проводилось в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции как жалоба на обязательные в силу закона торги.

26.06.2018 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора 2 317 538,00 руб.

09.07.2018 ООО «Наш профиль» в соответствии с протоколом проведения Аукциона было признано победителем указанного Аукциона.

10.07.2018 ФКР Москвы направлен проект договора победителю на адрес электронной почты.

1. Согласно доводам жалобы с момента опубликования протокола подведения итогов Аукциона Заявителем неоднократно направлялись письма в адрес

Заказчика о необходимости согласования предмета договора в части цвета мебели в соответствии требованиями пункта 4 Технического задания Аукционной документации.

Вместе с тем, в ответных письмах от Заказчика было указано, что согласование цвета мебели будет осуществлено после подписания договора., что, по мнению Заявителя, является нарушением его прав как победителя Аукциона.

В ответ на вышеназванные доводы Заявителя представитель Заказчика представил письменные возражения, согласно которым в соответствии с пунктом 1.4.2 Аукционной документации, а также пунктом 11.1 Положения о закупках договор должен быть заключен не позднее 20 календарных дней со дня размещения на Официальном сайте протокола подведения итогов.

Таким образом, договор должен быть заключен не позднее 30.07.2018. Данное условие не было выполнено победителем, вследствие чего 31.07.2018 был оформлен протокол № 57 об уклонении ООО «Наш профиль» от заключения договора по результатам Аукциона, так как Заявителем в указанный срок не был подписан договор, а также не предоставлено обеспечение договора.

Комиссия Управления отмечает следующее. Согласно статье 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Существенными условиями для договора поставки являются условия о предмете договора и условия, названные в законе, как существенные. Поскольку договор поставки является разновидностью договора купли-продажи, в силу пункта 3 статьи 455 ГК РФ условие о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Указанная правовая позиция подтверждается судебной практикой, в том числе постановлением Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 14.02.2012 № 12632/11 по делу № А12-19573/2010.

Кроме того, согласно части 1 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с данным Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно пункту 2.2 проекта договора, входящего в состав Аукционной документации, наименование, количество, ассортимент, цена, сроки поставки,

технические характеристики и отгрузочные реквизиты указаны в Спецификации поставляемого товара (Приложение № 2 к договору).

Комиссией Управления установлено, что в Спецификации содержатся все вышеперечисленные условия, которые и являются для данного договора существенными.

Исходя из изложенного, можно сделать вывод о том, что условия контракта, которые должны содержаться в извещении об осуществлении закупки, должны считаться существенными условиями контракта. Вышеизложенное подтверждается Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 19.05.2016 № 07АП-3416/2016 по делу № А67-8218/2015.

Ссылка Заявителя на тот факт, что Заказчиком в пункте 4 Технического задания Аукционной документации установлено требование о предварительном согласовании цвета мебели с покупателем не является подтверждением того, что данное условие может считаться существенным для данного договора, так как Заказчик приобретает статус покупателя с момента заключения соответствующего договора.

Таким образом, цвет мебели не считается существенным условием договора поставки в соответствии с действующим законодательством. Кроме того, 03.08.2018 был заключен договор с участником, занявшим второе место, и договор был надлежащим образом исполнен, что также свидетельствует об отсутствии необходимости согласования цвета мебели до заключения договора.

В связи с изложенным, Комиссия Управления приходит к выводу о признании данного довода жалобы необоснованным.

1.

1.

2. Податель жалобы также указывает на то, что Аукцион проводился в соответствии с Законом о контрактной системе, которым установлен определенный порядок заключения договора, а также условия признания победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с пунктом 2 Положения закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее - региональный оператор), осуществляются путем использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренных Законом о контрактной системе, в порядке, установленном указанным Федеральным законом, за исключением случаев, если предметом такой закупки являются товары, работы, услуги, предусмотренные пунктом 8 Положения, а также случаев, предусмотренных пунктом 193 Положения.

ФКР Москвы создан в соответствии со статьей 178 Жилищного кодекса Российской Федерации и постановлением Правительства г. Москвы от 29.12.2014 № 834-ПП «Об учреждении Фонда капитального ремонта многоквартирных домов города

Москвы» являющийся унитарной некоммерческой организацией в организационно-правовой форме фонда, осуществляющей деятельность в качестве регионального оператора, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории города Москвы.

Статьей 70 Закона о контрактной системе, которая действовала на дату объявления Аукциона, установлен следующий порядок заключения контракта:

- в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта;
- в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, либо в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещает в единой информационной системе протокол разногласий;
- в течение трех рабочих дней победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта;
- в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного победителем электронного аукциона, и предоставления победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

Кроме того, в соответствии с пунктом 13 статьи 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный уполномоченным лицом, или направил протокол разногласий по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов аукциона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Вместе с тем, согласно доводам жалобы, Заказчиком в ЕИС не размещен проект контракта, что не отрицается Заказчиком.

Следовательно, Заказчиком не соблюден порядок заключения контракта, предусмотренный Законом о контрактной системе. В связи с изложенным

Заявитель считает неправомерным признание его уклонившимся от заключения контракта.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в связи с тем, что ФКР Москвы не является субъектом Закона о контрактной системе и Закона о закупках, закупки товаров, работ и услуг осуществляются на основании Положения о закупках товаров, работ, услуг для обеспечения нужд Фонда капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы, утвержденному приказом ФКР Москвы от 07.05.2018 № ФКР-14-81/8 (далее — Положение о закупках).

В соответствии с пунктом 11.1 Положения о закупках Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола, определяющего соответствии с положениями закона 44-ФЗ победителя конкурентной закупки, либо участника конкурентной закупки, с которым должен быть заключен договор в соответствии с положениями закона № 44-ФЗ, передает победителю либо такому участнику проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных участником, в проект договора, прилагаемый в документации о закупке.

Пунктом 11.2 Положения о закупках установлено, что договор должен быть заключен Заказчиком не ранее 10 календарных дней и не позднее 20 календарных дней со дня размещения на сайте ФКР Москвы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.fond.mos.ru протокола, определяющего победителя конкурентной закупки, либо участника конкурентной закупки, с которым должен быть заключен договор.

Таким образом, по мнению представителя Заказчика, у ФКР Москвы отсутствует обязанность по размещению проекта контракта в ЕИС и на электронной площадке, так как пунктом 2 Постановления № 615 установлена обязанность руководствоваться положениями Закона о контрактной системе только в части использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия обращает внимание на то, что доводы представителя Заказчика основаны на неверном толковании норм материального права.

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика, являющегося субъектом по Закону о закупках.

Представляется очевидным, что принятие и совершение действий на основании акта, не предусмотренного действующим законодательством, является нарушением норм права.

Вместе с тем ФКР Москвы не является указанным субъектом, что не отрицается Заказчиком, и обязано осуществлять свою деятельность на основании норм, установленных Постановлением № 615.

Пункт 2 Постановления № 615 совершенно однозначно предписывает региональным операторам при осуществлении закупок товаров, работ и услуг руководствоваться не только способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренными Законом о контрактной системе, но и порядком, установленным данным законом.

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара,

работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее - закупка) - совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Закупка начинается с определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершается исполнением обязательств сторонами контракта.

Таким образом, исходя из буквального толкования пункта 2 Постановления № 615, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик, проводя закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора, обязан руководствоваться требованиями Закона о контрактной системе, в том числе в части порядка заключения контракта.

Следствием несоблюдения указанного порядка является неправомерное признание Заявителя уклонившимся от заключения договора, так как у последнего отсутствовала возможность осуществления действий, направленных на заключение договора, в силу отсутствия публикации проекта договора Заказчиком в соответствии с требованиями части 1 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Комиссия, рассмотрев доводы жалобы Заявителя, представленные возражения Заказчика, а также оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о наличии в действиях Заказчика нарушения, выразившегося в несоблюдении порядка заключения контракта, установленного пунктом 2 Постановления № 615, а также статьей 70 Закона о контрактной системе, и признает данный довод жалобы обоснованным.

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

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Наш профиль» (ОГРН: 1091215001943; ИНН: 1215139491) на действия Фонда капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы (ОГРН: 1157700003230; ИНН: 7701090559) при проведении Аукциона обоснованной в части нарушения порядка заключения договора и признания Заявителя уклонившимся от заключения договора, в остальной части — необоснованной.
2. Установить в действиях ФКР Москвы нарушение пункта 2 Постановления № 615, а также статьи 70 Закона о контрактной системе.
3. Обязательное для исполнения предписание Заказчику не выдавать в связи с заключением договора от 03.08.2018 № 135-2018.

4. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.08.2018 № НО/37267/18.