РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-14541/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
11.09.2020 г. Москва

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

<...>

при участии представителя ООО «ЭТК Волгаэнергоучет» - <...>

в отсутствие ООО «РТ-Энерго» (извещено надлежащим образом о дате, месте и времени заседания письмом Московского УФАС России от 08.09.2020 № ПО/49676/20);

рассмотрев жалобу ООО «ЭТК Волгаэнергоучет» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ООО «РТ-Энерго» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ (реестровый № 32009382004) (далее — Закупка),

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 поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отклонении заявки, основанных на положениях документации, не соответствующих действующему законодательству.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалобы Заявителя отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении закупки, размещено в ЕИС — 05.02.2020.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 6 505 701,76 руб. размещено на Официальном сайте 05.08.2020.

Из протокола рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки от 19.08.2020 (далее - Протокол) следует, что заявка Общества (порядковый номер заявки — 170692) отклонена от участия со следующим обоснованием: «Участником не была предоставлена копия действующей выписки, выданной саморегулируемой организацией, по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 №86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

Заявитель с указанным основанием отклонения не согласился, указав, что работы по договору, заключаемому в результате проведения Закупки, не требуют наличие соответствующего членства в СРО.

В соответствии с пунктами 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к участникам закупки и требования к к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

В Приложении № 1 к Информационной карте Заказчиком установлен перечень

обязательных требований к участникам Закупки, в том числе согласно пункту 1.6 участник должен быть членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, имеющей компенсационный фонд договорных обязательств(при этом, совокупный размер обязательств по договорам подряда, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, не должен превышать (с учетом цены договора заключаемого по результатам настоящей закупки) предельный размер обязательств, исходя из которого участник процедуры закупки внес взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств), и иметь право выполнять работы в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, объектов использования атомной энергии), (в соответствии с Градостроительным кодексом РФ от 29.12.2004 №190-ФЗ).

Подтверждается копией действующей выписки, выданной саморегулируемой организацией, по форме, утвержденной приказом Ростехнадзора от 04.03.2019 № 86 «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации».

В соответствии с частью 2 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договор строительного подряда), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, если иное не установлено настоящей статьей. Выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства по таким договорам обеспечивается специалистами по организации строительства (главными инженерами проектов). Работы по договорам о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства, заключенным с иными лицами, могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, не являющимися членами таких саморегулируемых организаций.

На заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил, что в проекте договора указано, что его заключение в части выполнение строительно-монтажных работ осуществляется между генеральным подрядчиком (заказчик) и субподрядчиком (участник закупки).

Таким образом, Заявитель как участник Закупки не относится к лицам, которым необходимо наличие членства в СРО, так как подобные требования предъявляются к заказчику, которым в данном случае является ООО «РТ-Энерго».

На заседании Комиссии установлено, что ООО «РТ-Энерго» имеет членство в СРО в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

При этом Заказчик, несмотря на перенос заседания с 04.09.2020, испрашиваемые антимонопольным органом документы не представил, возражения по существу

заявленных требований не направил.

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

Таким образом, действия Заказчика, выразившиеся в отклонении заявки Общества по основанию, указанному в Протоколе, нарушает названные принципы.

При таких обстоятельствах, Комиссия, изучив имеющиеся в настоящее время материалы и сведения, приходит к выводу об обоснованности жалобы.

Размещенные в ЕИС сведения, свидетельствуют о заключении по результатам Закупки договора. Вместе с тем Заказчик разместил две записи в разделе «Сведения о договоре» на основании Протокола (обе имеют статус «актуальна»):

- от 08.09.2020, исходя из которых договор № ОКСИ/ДР-20.07.08 заключен 31.08.2020;
- от 10.09.2020, исходя из которых договор № ОКСИ/ДР-20.07.08 заключен 10.09.2020.

В соответствии с частью 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 настоящей 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 настоящим Федеральным законом.

Итоговый протокол опубликован в ЕИС 19.08.2020.

Согласно статье 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, Заказчик вправе заключить договор на следующий день после истечения предельного срока, отведенного на обжалование действий (бездействий) Заказчика, в настоящем случае истекавшего 31.08.2020, а именно 01.09.2020. Из чего следует, что у Заказчика отсутствовали правовые основания для заключения такого договора ранее 01.09.2020.

При этом стоит учитывать, положения части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с которым в случае принятия жалобы к рассмотрению Организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

В силу части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления

уведомления, предусмотренного частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Уведомлением о принятии жалобы Заявителя к рассмотрению от 02.09.2020 № ПО/48774/20 антимонопольным органом проведения Закупки было приостановлено до рассмотрения жалобы по существу в части заключения договора, о чем содержится прямое указание в самом уведомлении.

Более того, повторное уведомление о переносе заседания Комиссии от 08.09.2020 № ПО/49676/20 также содержало сведения о недопустимости заключения договора до принятия антимонопольным органом решения по существу.

При этом, учитывая, что первичное размещение сведений о заключении договора было произведено 08.09.2020, то есть после направления Московским УФАС России уведомления о принятии жалобы к рассмотрению, такие действия Заказчика расцениваются как нарушение требований части 18,19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено, а Комиссией не установлено.

При таких обстоятельствах, заключенный договор № ОКСИ/ДР-20.07.08 является ничтожным, а равно у антимонопольного органа отсутствуют препятствия для выдачи Заказчику обязательного для исполнения предписания об устранении допущенного нарушения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭТК Волгаэнергоучет» (ОГРН: 1156313073806, ИНН: 6313549689) на действия ООО «РТ-Энерго» (ОГРН: 1107746755258, ИНН: 7729663922) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, частей 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписания об устранении допущенного нарушения.

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