РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-6793/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.05.2023 **г. Москва**

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

Председательствующего:

«…..»,

членов Комиссии:

«…..»,

«…..»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей от «…..», «…..»,

рассмотрев жалобу «…..» (далее — Заявитель) на действия «…..» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на завершение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном(ых) доме(ах) г. Москвы по адресу(ам): САО, Волоколамское шоссе, 7Б (реестровый № 0273000000012300496, 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 поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Согласно доводам жалобы, Заявитель оспаривает решение об отказе в заключении договора.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

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, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 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.

Комиссией установлено, что Извещение о проведении Закупки опубликовано в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 29.03.2023.

Проведение Закупки осуществляется в соответствии с Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

В соответствии с пунктом 6.3.3 Документации и пунктом 185 Положения Заказчик в течение 3-х рабочих дней со дня размещения протокола проведения аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора. При этом в соответствии с абзацем 2 пункта 7.1.2 Документации проект договора направляется участнику, с которым заключается договор, с официального электронного адреса заказчика на электронный адрес участника, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций (далее – РКПО) или в протоколе рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе.

27.04.2023 ООО «ГрадМосСтрой» (Заявитель) в соответствии с протоколом проведения электронного аукциона было признано победителем Закупки.

Снижение ООО «ГрадМосСтрой» при проведении аукциона составило 24.98% от начальной (максимальной) цены договора.

02.05.2023 проект договора был направлен участнику электронного аукциона с официальной почты Заказчика на адреса электронной почты ООО «ГрадМосСтрой», указанный в РКПО и протоколе рассмотрения заявок.

10.05.2023 Заявителем в адрес Заказчика были направлены следующие документы:

- подписанный проект договора;

- обеспечение исполнения договора;

- обоснование цены договора.

Таким образом, по итогам рассмотрения предложенного Заявителем обоснования Заказчик принял решение признать цену, предложенную Заявителем, необоснованной ввиду того, что расчет по ремонту внутридомовых систем холодного водоснабжения (стояки) содержит ошибку в расчете итоговой стоимости, а также непредставления гарантийных писем от производителя на используемые материалы при производстве работ с указанием цены и количества поставляемого товара либо сертификатов соответствия, подтверждающие наличие материалов у участника закупки.

В связи с неподтверждением возможности исполнения договора с требуемым качеством, представленными материалами, Заказчиком в соответствии с протоколом от 16.05.2023 № 0273000000012300496/1 принято решение не заключать договор с победителем (Заявителем).

Пунктом 7.1.11 документации предусмотрено, что при признании комиссией по осуществлению закупок предложенной цены необоснованной договор о проведении капитального ремонта с таким участником не заключается и право заключения договора о проведении капитального ремонта переходит к участнику электронного аукциона, который предложил такую же, как и победитель электронного аукциона, цену договора или предложение о цене договора которого содержит лучшие условия в отношении цены договора, следующие после условий, предложенных победителем электронного аукциона.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 91 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 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 — Положение) в случае, если участник предложил цену договора, которая на 20 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, то такой участник при направлении заказчику подписанного проекта договора обязан дополнительно представить обоснование предлагаемой цены договора (по каждой статье затрат, в том числе стоимость материалов и оборудования, расходы на заработную плату, аренду машин и механизмов), включающее в себя гарантийное письмо от производителя на используемые материалы при производстве работ с указанием цены и количества поставляемого товара, документы, подтверждающие наличие материалов у участника закупки, иные документы и расчеты, включая подтверждающие возможность участника закупки осуществить выполнение работ по предлагаемой цене.

Аналогичное положение установлено в пункте 7.1.10 Документации.

Согласно пункту 92 Положения обоснование, указанное в пункте 91 настоящего Положения, представляется участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, при направлении заказчику подписанного проекта договора о проведении капитального ремонта. В

случае невыполнения таким участником этого требования он признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта. При признании комиссией по осуществлению закупок предложенной цены необоснованной договор о проведении капитального ремонта с таким участником не заключается и право заключения договора о проведении капитального ремонта переходит к участнику электронного аукциона, который предложил такую же, как и победитель электронного аукциона, цену договора или предложение о цене договора которого содержит лучшие условия в отношении цены договора, следующие после условий, предложенных победителем электронного аукциона. В этих случаях решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается на официальном сайте и доводится до сведения всех участников электронного аукциона не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что начальная максимальная цена контракта рассчитана на основании локальных смет по указанным системам, получившим положительное заключение ГАУ «Мосгосэкспертиза», актуализированным базисно-индексным методом с пересчетом в текущий уровень цен по состоянию на март 2023 года. Индексы, разработанные ГАУ «Мосгосэкспертиза», утверждены и введены в действие с марта 2023 г., Приказ от 24.03.2023 № МКЭ-ОД/23-30 «Об утверждении коэффициентов пересчета сметной стоимости строительства объектов государственного заказа в текущих уровень цен». Согласно пункту 5.1. технической части к сборнику коэффициентов (индексов) пересчета сметной стоимости на март 2023 года принят средний уровень заработной платы на одного рабочего в строительном комплекте в г. Москве в размере 63 861 рубль в месяц.

В локальной смете на ремонт фасада в составе аукционной документации размер оплаты труда работников составляет 1 960 800 рублей, работы должны производиться 5 768 человеко-часов. Согласно графику производства работ – планируемый срок выполнения работ 80 рабочих дней. Согласно сметного расчета при условии соблюдении технологии производства работ за указанный период для производства работ согласно сметы необходимо 9 человек. При этом в предложении Заявителя по данной системе содержится заработная плата в размере 930 000 рублей. Заработная плата рассчитана на 3 месяца производства работ, тогда как графиком производства работ предусмотрено выполнение работ за 3,5 месяца. Работы планируется выполнить силами 4 отделочников и 4 штукатуров. Указано на наличие у организации инструментов и оборудования. Аналогично произведены расчеты по остальным системам, являющихся предметом контракта.

Заказчик посчитал данные расчеты не подтвержденными. Наличие необходимого оборудования и материалов подтверждается оборотно-сальдовой ведомостью либо копиями договоров об их аренде (гарантийными письмами арендодателей). Штатное расписание организации подтверждает количество сотрудников, занятых при производстве работ, что обосновывает статью расходов по Фонду оплаты труда.

В предложении подрядной организации упоминаются, однако отсутствуют сертификаты соответствия на материалы, либо гарантийные письма от производителя на используемые материалы.

В обоснование количества материалов подрядной организацией предоставлена таблица остатков товарно-материальных ценностей на складке поставщика, не относящихся в полном объеме к предмету договора. Также Заказчик указывает, что позиция «врезка трубопровода диаметром 150мм» является не материальным ресурсом, а видом работ. Также ряд позиций в представленной таблице (шаровые краны, теплоизоляционные трубки) невозможно оценить с точки зрения соответствия их сметной документации, поскольку не указана ни стоимость материального ресурса, ни его технические характеристики, ни производитель. Кроме того, в предложении Заявителя многие из представленных наименований не относятся к материалам, которые должны использоваться при проведении работ, являющихся предметом контракта.

Расчет по ремонту внутридомовых систем холодного водоснабжения (стояки) содержит ошибку в расчете итоговой стоимости 1 815 637,90 рублей. Сумма статей затрат составляет 1 578 436,90 рублей, что даже с учетом арифметической ошибки превышает НМЦД со снижением 24,98% на 165 638,52 рублей.

Таким образом, Заказчик отметил, что из материалов представленных Заявителем не представляется возможным определить исполнение договора с требуемым качеством.

Комиссия, рассмотрев представленные возражения Заказчика, а также оценив все представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к следующим выводам.

Подавая заявку на участие в аукционе, Заявитель конклюдентно согласился со всеми условиями документации о процедуре, в том числе с графиком выполнения работ, что свидетельствует об изучении документации о процедуре и принятии Заявителем установленных требований и условий аукционной документации.

Соответственно, обоснование снижения предлагаемой цены договора на 24.98% от начальной (максимальной) цены договора должно быть представлено в соответствии с графиком выполнения работ (оказания услуг), который является неотъемлемой частью в аукционной документации.

Например, как следует из материалов дела, в составе направленного обоснования цены договора Заявителем не верно произведен расчет оплаты труда работников, поскольку заработная плата рассчитана на 3 месяца производства работ, тогда как графиком производства работ предусмотрено выполнение работ за 3,5 месяца.

Согласно пункту 4.1. проекта договора, Генподрядчик обязуется выполнить Работы по Договору, как в целом, так и по отдельным элементам (системам) здания по каждому Объекту, включая выполнение этапов работ по отдельным элементам (системам) здания в соответствии с Графиком производства и стоимости работ (Приложение №1 к настоящему Договору). Никакие задержки и нарушения в выполнении работ не могут служить основанием для требования Генподрядчика о продлении сроков выполнения работ, как в целом, так и по отдельным элементам (системам) здания, включая сроки выполнения этапов работ по отдельным элементам (системам) здания, за исключением случаев, специально оговоренных в настоящем Договоре, либо предусмотренных нормами действующего законодательства РФ.

Сроки начала и окончания выполнения работ по отдельным элементам (системам) здания по каждому Объекту, включая сроки выполнения этапов работ по отдельным элементам (системам) здания, а также работ в целом, являются исходными для определения имущественных санкций в случае нарушения Генподрядчиком сроков производства Работ.

В соответствии с пунктом 4.2.2. проекта договора, окончание выполнения работ по договору – последний день установленного срока выполнения работ согласно Графика производства и стоимости работ (Приложение №1 к настоящему Договору).

В соответствии с частью 2 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

Таким образом, в ходе исполнения стороны договора вправе по соглашению изменить условия договора, включая такие существенные условия договора, как сроки выполнения работ.

Комиссия отмечает, что на этапе заключения договора Заявитель не может самостоятельно менять график выполнения работ (оказания услуг), поскольку еще не является стороной по договору.

Как следует из материалов дела, Заявитель рассчитал в своем обосновании предлагаемой цены договора более ранние сроки выполнения работ (заработная плата рассчитана на 3 месяца производства работ, тогда как графиком производства работ предусмотрено выполнение работ за 3,5 месяца), чем предусмотрено условиями документации, фактически изменил в одностороннем порядке существенные условия договора, предлагаемого к заключению и тем самым, Заявитель не подтвердил возможность исполнения договора с требуемым качеством, представленными материалами.

В связи с изложенным, Комиссия считает решение Заказчика от 16.05.2023 № 0273000000012300496/1 правомерным и принятым с соблюдением требований Положения и конкурсной документации.

Комиссия отмечает, что 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. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действия заказчика нарушений действующего законодательства, помимо субъективной оценки таких действий не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без

достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «…..» (ИНН: «…..», ОГРН: «…..») на действия «…..» (ИНН: «…..», ОГРН: «…..») при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.05.2023 № НП/20567/23.

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