

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11433/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

08.07.2021

г. Москва

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

при участии представителей ООО «АЗК СТРОЙ Групп» и АО «ММТС-9», рассмотрев жалобу ООО «АЗК СТРОЙ Групп» (далее - Жалоба) на действия АО «ММТС-9» при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ, включая поставку материалов и оборудования, в том числе технологического, по проекту «Приспособление помещения 31 (цокольный этаж, 2 блок) АО «ММТС-9» в здании по адресу: г. Москва, ул. Бутлерова, д. 7 для размещения клиентского оборудования» в части создания инженерной инфраструктуры (реестровый № 32110401852, 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 Московское УФАС России поступили жалобы Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

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.

Согласно части 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Комиссия отмечает, что при осуществлении конкурентных процедур заказчики должны руководствоваться принципами, поименованными в части 1 статьи 3 Закона о закупках, в том числе указанный Закон возлагает на заказчиков при проведении процедур обязанность руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

21 июня 2021 года АО «ММТС-9» (далее также – Заказчик) опубликовало на сайте электронной торговой площадки ООО «ЕЭТП» (далее - ЭТП) и в Единой информационной системе (далее - ЕИС) Извещение, Документацию об открытом запросе предложений в электронной форме и проект договора на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ, включая поставку материалов и оборудования, в том числе технологического, по проекту «Приспособление помещения 31 (цокольный этаж, 2 блок) АО «ММТС-9» в здании по адресу: г. Москва, ул. Бутлерова, д. 7 для размещения клиентского оборудования» в части создания инженерной инфраструктуры (№32110401852) (далее – Документация о закупке) (приложение №1).

Согласно п.12 и п.13 раздела II Документации (в редакции 3, опубликованной Заказчиком 30 июня 2021 года) срок окончания приема заявок на закупку – 07 июля 2021 года в 10:00 (мск) (приложение №2).

В своей жалобе ООО «АЗК СТРОЙ Групп» ссылается на нарушение Заказчиком п.1 ст.10 ГК РФ, оспаривая законность некоторых пунктов размещенного Заказчиком проекта договора.

30 июня 2021 года (до истечения первоначального срока подачи заявок) Заказчиком были исключены спорные положения из проекта договора, а именно п.6.8.8., а также текст оспариваемого абзаца из п.16.2. о предоставлении авторизационного письма от производителя оборудования, а также об ответственности за его непредоставление.

Редакция №3 Документации и проект договора были надлежащим образом опубликованы Заказчиком 30 июня 2021 года на ЭТП и в ЕИС в связи с чем и на дату подачи жалобы, и на дату её рассмотрения антимонопольным органом отсутствует предмет обжалования. Следовательно, нет оснований для удовлетворения жалобы и вынесения предписания, поскольку административное обжалование должно быть направлено на восстановление нарушенного права и не может иметь абстрактный характер. В связи с чем указанный довод признается Комиссией Управления необоснованным.

2. Положения п.16.3. проекта договора о праве Заказчика отказаться от исполнения договора с оплатой подрядчику выполненные и принятые работы не противоречит положениям Гражданского кодекса РФ (далее также ГК РФ), Положению о закупках. Заявитель указывает, что данное положение договора нарушает баланс интересов сторон и может привести к нарушению его прав.

В соответствии с п.2 ст.310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, допускается в случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Заказчик, и контрагент по оспариваемой закупке, заключив договор по итогам закупки, действуют как предприниматели. Заказчик, размещая закупку с намерением заключить договор, имеет целью воспользоваться итогами выполненных работ по договору подряда для получения прибыли от последующего оказания услуг своим контрагентам. Одновременно, участники закупки, в т.ч. будущий контрагент по оспариваемой закупке, также осуществляют предпринимательскую деятельность, и заключая договора, ожидают получить денежные средства от Заказчика за выполненные работы.

Из предмета закупки следует, что оспариваемый договор является

договором подряда, который должен заключаться в соответствии с правилами главы 37 ГК РФ.

Согласно положениям ст.717 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

В полном соответствии с вышеуказанными нормами п.2 ст.310, ст.717 ГК РФ Заказчиком в п.16.3. проекта договора было предусмотрено право отказаться от исполнения договора, заключенного по итогам закупки, с выплатой подрядчику стоимости выполненных и принятых работ по причинам, не связанным с нарушением подрядчиком условий договора.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не регламентирован порядок исполнения, а также расторжения договоров, следовательно, он не содержит запрета на осуществление Заказчиками подобного права. Заказчик вправе самостоятельно устанавливать в положении о закупке все условия, касающиеся заключения по результатам закупки договора, его исполнения и расторжения.

Пунктом 18.7.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «Ростелеком», к которому Заказчик принял решение о присоединении, установлено, что расторжение договора осуществляется в порядке, предусмотренном действующим законодательством и самим договором (приложения №3 и №4).

Таким образом, предусматривая право на односторонний отказ от исполнения в договоре, Заказчик действовал добросовестно и разумно, в полном соответствии с требованиями гражданского законодательства.

**Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,**

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной, в части первого довода — оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на проведение Закупки, наложенные

письмом Московского УФАС России № ЕИ/39298/21 от 05.07.2021.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.