

1. ООО «РАМН-Строй»

127566, Москва, пр-д Высоковольный, д. 1 стр. 29

2. ФГУП «Киноконцерн Мосфильм»

119991, Москва, ул. Мосфильмовская,
д. 1

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1240/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.05.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «РАМН-Строй»,

ФГУП «Киноконцерн Мосфильм»,

рассмотрев жалобу ООО «РАМН-Строй» (далее - Заявитель) на действия заказчика — ФГУП «Киноконцерн Мосфильм» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение ямочного ремонта асфальтового покрытия общей площадью 1980 м2 и ремонт горловин канализационных, водопроводных колодцев в количестве 4 шт. на территории ФГУП «Киноконцерн «Мосфильм»

по адресу: г. Москва, ул. Мосфильмовская, д. 1 (реестровый № 31705039028) (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.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в:

- неразмещении текста запроса на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС, Официальный сайт) при разъяснении положений документации

- ненадлежащем разъяснении положений Закупочной документации на поданный Заявителем запрос.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года №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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Киноконцерн Мосфильм» (далее - Положение) размещено в ЕИС.

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 20.04.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Окончание срока подачи заявок - 02.05.2017. Подведение итогов - 03.05.2017.

1) Согласно тексту жалобы Заявителя, Заказчик при ответе на запрос Заявителя не разместил текста запроса при разъяснении положений документации.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пунктам 1,2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 10 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть

указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе к форме, порядку, дате начала и дате окончания срока предоставления участникам закупки разъяснений положений документации о закупке.

Подпунктом 13.4 Положения установлено, что любой участник закупки вправе направить в письменной форме заказчику запрос о разъяснении положений документации о закупке. В течение двух рабочих дней со дня поступления указанного запроса заказчик направляет в письменной форме или в форме электронного документа разъяснения положений документации о закупке, если указанный запрос поступил к заказчику не позднее чем за пять дней до дня окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

Согласно пункту 13.5 Положения в течение одного дня со дня направления разъяснения положений документации о закупке по запросу участника закупки такое разъяснение должно быть размещено заказчиком на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил запрос. Разъяснение положений документации о закупке не должно изменять ее суть.

Комиссией установлено, что 26.04.2017 на Официальном сайте в разделе «Изменения и разъяснения» Заказчиком был размещен ответ на запрос Заявителя с указанием сведений о предмете запроса.

2) Исходя из текста жалобы, Заявитель указывает на ненадлежащее разъяснение положений Закупочной документации на поданный Заявителем запрос.

В соответствии с доводами Заявителя установлено, что Заявителем в адрес Заказчика направлен запрос о разъяснении Закупочной документации от 21.04.2017 № 6/н.

Указанный запрос подан Заявителем с целью разъяснения Заказчиком Закупочной документации, в частности, возможности осмотра объекта выполнения работ, а также позиции 4 Технического задания.

Согласно позиции 4 Технического задания наименование работ «Ямочный ремонт двухслойных асфальтовых покрытий дорог толщиной слоя 80 мм при площади ремонта до 5м²».

Заявитель подал запрос относительно разъяснения количества слоев асфальта и их толщины.

На заседании Комиссии установлено, что в ответе на указанный запрос Заказчик ответил «Подразумевается 2 слоя по 8см».

Данное положение относится к формированию потребности Заказчика, не относящейся к компетенции антимонопольного органа.

Между тем, Комиссия отмечает, что несогласие Заявителя с содержанием разъяснений, размещенных Заказчиком, не может с свидетельствовать о неправомерности действий последнего.

Комиссия также принимает во внимание тот факт, что Заявитель заявку на участие в Закупке не подавал.

Дополнительно Комиссия отмечает, что Закупочной документацией не установлена возможность осмотра объекта выполнения работ.

Таким образом, Комиссия признала жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.

3) Между тем, в ходе заседания Комиссией было установлено отсутствие в Положении установленного срока заключения договора по результатам закупки.

Согласно части 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 названной 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 названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемое участником закупки Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы Положения исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки необоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать обязательное для исполнения предписание о внесении изменений в Положение.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1240/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

18.05.2017 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 18.05.2017 по делу № 1-00-1240/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «Киноконцерн Мосфильм» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений на право заключения договора на выполнение ямочного ремонта асфальтового покрытия общей площадью 1980 м2 и ремонт горловин канализационных, водопроводных колодцев в количестве 4 шт. на территории ФГУП «Киноконцерн «Мосфильм» по адресу: г. Москва, ул. Мосфильмовская, д. 1 (реестровый № 31705039028) (далее - Закупка), а именно:

1.

1. Заказчику внести изменения в Положение о закупках ФГУП «Спецстройинжиниринг при Спецстрое России» с учетом решения Комиссии от 18.05.2017 по делу № 1-00-1240/77-17, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.
3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 24.08.2017.
4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 31.08.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.