

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 1-00-2052/77-18 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

20.11.2018 г. Москва

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

<...>

при участии представителя ПАО «ТрансКонтейнер» - <...>

в отсутствие представителей ООО ЧОП «Кодекс», АО «ОТС» (извещены надлежащим образом о заседании письмом Московского УФАС России от 13.11.2018 № ИГ/55117/18,

рассмотрев жалобу ООО ЧОП «Кодекс» (далее — Заявитель) на действия — ПАО «ТрансКонтейнер» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов МСП на право заключения договора на оказание услуг по охране контейнерного терминала Батарейная и административного здания по адресу: г. Иркутск, ул. Коммунаров, д. 1А (реестровый № 31806866143) (далее — Конкурс),

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 Конкурса.

По мнению Заявителя, его права и законные интересы нарушены в связи с неправомерной отменой закупочной процедуры.

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

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 или 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://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 Конкурса, размещено в ЕИС - 07.05.2018.

29.08.2018 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора 24 300 000,00 руб.

Датой окончания подачи заявок определено 18.09.2018, датой рассмотрения заявок — 25.09.2018, датой подведения итогов — 20.11.2018.

Комиссия, изучив представленные материалы и сведения, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1.4 Протокола заседания постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии от 25.09.2018 № 24/Р/РПГ ООО ЧОП «Кодекс» признано победителем Конкурса и принято решение о заключении с ним договора.

При этом Протоколом заседания Конкурсной комиссии от 25.10.2018 № 68.1/КК было принято решение об отмене проведения Конкурса для доработки Конкурсной

документации.

Представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с пунктом 11 Положения о закупках в случае, если Заказчиком является филиал Общества, то организация размещения Заказов осуществляется постоянной рабочей группой (далее — ПРГ) этого филиала. В случае, если стоимость закупаемых товаров, работ, услуг по договору составляет свыше 3 млн. рублей в календарный год с учетом НДС, то подведение итогов размещения Заказов и выбор победителей производится Конкурсной комиссией аппарата управления Общества в порядке, предусмотренном Положением о закупках. Конкурсная комиссия аппарата управления Общества вправе пересмотреть решение Конкурсной комиссии филиала.

Таким образом, постоянная рабочая группа выносит предложения на рассмотрение Конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер». При этом, подведение итогов и решение о выборе победителя находится в компетенции Конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер».

Согласно пункту 43 Положения о закупках организатор по предложению Заказчика вправе отказаться от проведения закупки любым способом размещения Заказа в любой момент до принятия решения Конкурсной комиссией о победителе процедуры закупки, не неся при этом никакой ответственности перед любыми физическими и юридическими лицами, которым такое действие может принести убытки. По мнению представителя Заказчика, ввиду того, что подведение итогов Конкурса должно состояться не позднее 20.11.2018, решение Конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер» об определении победителя не было принято, следовательно, Заказчик имел право отказаться от проведения закупочной процедуры.

Также Заказчик ссылается на то, что нормы статьи 3.2 Закона о закупках не применимы в данном случае, так как Положение о закупках не приведено в соответствие с нормами Закона о о закупках (в редакции Закона № 505).

Комиссией принят довод о неприменении в данном случае норм статьи 3.2 Закона о закупках (в редакции Закона № 505), так как в силу части 3 статьи 4 Федерального закона от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с учетом использования Заказчиком Положения о закупках в редакции от 07.05.2018 к рассматриваемым правоотношениям применяется редакция Закона о закупках, действовавшая до 01.07.2018.

Однако в остальной части доводы Заказчика отклоняются Комиссией как несостоятельные ввиду следующего.

В соответствии с пунктами 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 1 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Предоставленное Заказчику право самостоятельно устанавливать порядок подготовки и проведения процедур закупки не освобождает его от обязанности при утверждении Положения о закупках и формировании закупочной документации соблюдать иные требования действующего законодательства.

Так, в соответствии с пунктом 4 статьи 448 ГК РФ если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения конкурса не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

С учетом того обстоятельства, что ПРГ Конкурсной комиссии были рассмотрены заявки, поданные на участие в Конкурсе (что подтверждается Протоколом от 25.09.2018 № 24/Р/РПГ), то есть фактически проведен Конкурс, отмена данной процедуры Заказчиком расценивается Комиссией как злоупотребление правом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются 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).

В рассматриваемом случае действия Заказчика, выразившиеся в отмене Конкурса с нарушением сроков, установленных пунктом 4 статьи 448 ГК РФ, не являются добросовестным поведением, так как отмена произведена после ознакомления с содержанием поданных заявок, что является явным нарушением прав и законных интересов участников Конкурса, в том числе Заявителя.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы Заявителя.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО ЧОП «Кодекс» (ОГРН: 1063827021741; ИНН: 3827022158) на действия ПАО «ТрансКонтейнер» (ОГРН: 1067746341024; ИНН: 7708591995) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Установить в действиях ПАО «ТрансКонтейнер» нарушения пункта 4 статьи 448, пункта 1 статьи 10 ГК РФ.
3. Выдать ПАО «ТрансКонтейнер» обязательное для исполнения предписание об

устранении выявленных нарушений.

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

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

**по делу № 1-00-2052/77-18 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**20.11.2018 г. Москва**

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

<...>

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 20.11.2018 по делу № 1-00-2052/77-18,

### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ПАО «ТрансКонтейнер» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме среди субъектов МСП на право заключения договора на оказание услуг по охране контейнерного терминала Батарейная и административного здания по адресу: г. Иркутск, ул. Коммунаров, д. 1А (реестровый № 31806866143) (далее — Конкурс), а именно:

1. Заказчику отменить протокол заседания Конкурсной комиссии от 25.10.2018 № 68.1/КК.
2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС).
3. Заказчику разместить в ЕИС информацию о новой дате рассмотрения поданных заявок на участие в Конкурсе, подведения итогов Конкурса.
4. Заказчику рассмотреть поданные заявки на участие в Конкурсе с учетом решения Комиссии от 20.11.2018 по делу № 1-00-2052/77-18.
5. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 11.01.2019.
6. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 18.01.2018 с приложением

подтверждающих документов.

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

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

1.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.