

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-1318/77-14 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

17.09.2014 г. Москва

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

рассмотрев **жалобу** ООО «Ромекс-Кубань» (**далее — Заявитель**) на **действия заказчика** — ГК «Автодор» (**далее — Заказчик**) при проведении открытого одноэтапного конкурса на право заключения договора на выполнение подрядных работ по «Ремонту автомобильной дороги М-4 «Дон» от Москвы» от Москвы через Воронеж, Ростов-на-Дону, Краснодар до Новороссийска на участке км 1494+000 - км 1505+650 в Краснодарском крае» (реестровый № 31401300317) (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, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном отказе от заключения договора с Заявителем.

В соответствии с частью 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 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.

Согласно данным Официального сайта Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнения работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) Положение о закупках товаров, работ, услуг, в редакции действовавшей на момент проведения Конкурса, ГК «Автодор» размещено 19.01.2014 (далее — Положение о закупке).

Согласно извещению о проведении Закупки дата окончания подачи заявок — 23.07.2014, дата рассмотрения заявок — 05.08.2014, дата подведения итогов — 18.08.2014.

В соответствии с протоколом вскрытия конвертов от 23.07.2014 № 31401300317-01 на участие в Конкурсе была подана единственная заявка от Заявителя, в связи с чем Конкурс признан несостоявшимся.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 05.08.2014 № 31401300317-2 заявка Заявителя была признана соответствующей требованиям Конкурсной документации и Заявитель был признан участником Конкурса.

В соответствии с пунктом 6 раздела V Конкурсной Документации в случае если Конкурс признан несостоявшимся и только один Участник Закупки, подавший Конкурсную Заявку, признан Участником Конкурса, он в течение 10 (десяти) календарных дней со дня размещения на Официальном Сайте, на Интернет-сайте Заказчика и ЭТП соответствующего протокола, обеспечивает представление Заказчику документов и сведений, указанных в части 23 раздела I настоящей Конкурсной Документации.

В течение 5 (пяти) календарных дней со дня поступления документов и сведений, указанных в части 23 раздела I Конкурсной Документации, Подразделение - исполнитель на основании документов и сведений, указанных в части 25 раздела I Конкурсной Документации, Конкурсной Заявки Участника Конкурса и Конкурсной Документации вносит в проект договора, в том числе в Приложения к нему, включенные в состав Конкурсной Документации, все данные, необходимые для заключения договора, сшивает его и направляет его на согласование структурным подразделениям и должностным лицам Заказчика в установленном порядке. договор оформляется с учетом положений Положения о закупках на условиях, предусмотренных Конкурсной Заявкой и Конкурсной документацией и по цене договора, которая предусмотрена Конкурсной Заявкой. цена договора не может превышать Начальную (максимальную) Цену договора, указанную в Извещении о проведении Конкурса.

После согласования проекта договора Подразделение-исполнитель направляет его на подпись Участнику Конкурса, с которым должен быть заключен договор, в количестве экземпляров, указанных в Проекте договора. Такой Участник не вправе отказаться от заключения договора. Подразделение-исполнитель обеспечивает подписание Участником Конкурса, с которым должен быть заключен договор в течение 2 (двух) календарных дней со дня поступления к нему договора всех экземпляров договора, скрепление печатью подписных листов, а также оборотной стороны последних листов всех экземпляров договора в местах их сшивания и возвращение их к Заказчику.

На заседании Комиссии было установлено, что оснований для отказа в заключении договора со стороны Заказчика выявлено не было и были начаты процедуры по заключению договора между Заказчиком и Заявителем.

Заявитель указал и представил данные с электронной торговой площадки «Автодор» <http://etp-avtodor.ru/>, согласно которым 18.08.2014 действие «Решение по заключению договора» имеет статус «успешно», таким образом у Заявителя не было оснований полагать о возможном отказе от заключения договора с ним.

При этом Заказчик в своих письменных возражениях на жалобу от 16.09.2014 № 13370 указывает, что в соответствии с пунктом 18 статьи 8.6 Положения о закупке у Заказчика отсутствует обязанность заключить договор по результатам несостоявшегося Конкурса с единственным участником Конкурса, Заказчик вправе принять решение о не заключении договора и объявлении процедуры торгов повторно, либо Заказчик вправе осуществить прямую закупку.

Так же Заказчик показал, что письмом от 01.09.2014 № 12592-ПТ Заявитель был уведомлен о решении Заказчика об отказе от заключения договора.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что отказ от заключения договора с Заявителем, вызван желанием проведения повторных торгов, либо прямой закупки, в связи с возможными изменениями в технической части Конкурсной документации.

Вместе с тем, Комиссия выслушав доводы заявителя и заказчика, рассмотрев Положение о закупке, конкурсную документацию, установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 8.6 Положения о закупках в случае если по окончании срока подачи Конкурсных заявок подана только одна Конкурсная Заявка, Конкурс признается несостоявшимся.

Согласно пункту 3 статьи 8.6 Положения о закупках в случае если по окончании срока подачи Конкурсных Заявок подана только одна Конкурсная Заявка, конверт с указанной Конкурсной Заявкой вскрывается и/или открывается доступ к поданной в форме электронного документа Конкурсной Заявке и указанная Конкурсная Заявка рассматривается на соответствие положениям Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 4 статьи 8.6 Положения о закупках в случае если указанная Конкурсная Заявка соответствует требованиям и условиям, предусмотренным Конкурсной Документацией, а участник Закупки, подавший такую единственную Заявку, все лица, выступающих на стороне такого Участника Закупки (если применимо), его стратегический партнер (если применимо) соответствуют установленным в Конкурсной Документации Общим Требованиям и Квалификационным Требованиям, а так же если соблюдаются иные условия допуска к Конкурсу, такой Участник Закупки в порядке и в сроки, предусмотренные Конкурсной Документацией, обязан предоставить Заказчику по месту ее нахождения 2 (два) экземпляра договора с подписью и печатью (в случае наличия) такого Участника Закупки.

В соответствии с пунктом 2 статьи 2.6 Положения о закупках после определения победителя Конкурсных процедур, единственного участника Конкурентных процедур в срок, предусмотренный для заключения договора, Заказчик обязан отказаться от заключения договора с вышеуказанным Победителем или единственным участником, либо при уклонении вышеуказанного Победителя от заключения договора, отказаться от заключения договора с Участником Закупки, с которым, в случае уклонения Победителя от заключения договора, заключается такой договор, в случае установления факта:

1) проведения ликвидации указанных лиц – юридических лиц или принятия арбитражным судом решения о признании соответствующих Участников Закупок – юридических лиц, индивидуальных предпринимателей банкротами и об открытии конкурсного производства;

2) приостановления деятельности указанных лиц в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

3) предоставления указанными лицами заведомо ложных сведений, содержащихся в Заявках на участие в Закупке;

4) нахождения имущества указанных лиц под арестом, наложенным по решению суда, если на момент истечения срока заключения договора балансовая стоимость арестованного имущества превышает 25% (двадцать пять процентов) балансовой стоимости активов указанных лиц по данным бухгалтерской отчетности за последний завершенный отчетный период;

5) непредставления Комиссии участником закупки технико-экономического расчета снижения цены договора или признания комиссией технико-экономического расчета снижения цены договора необоснованным;

6) наличия сведений об Участнике Закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Законом о закупка;

7) наличия сведений об Участнике Закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»;

8. иных случаях, предусмотренных в настоящем Порядке.

Фактов несоответствия Заявителя требованиям пункта 2 статьи 2.6 Положения о закупках выявлено не было, основания для отказа в заключении договора со стороны Заказчика отсутствовали.

Согласно пункту 16 статьи 7.12 Положения о закупках после получения от Участника Закупки, с которым заключается договор, подписанных с его стороны экземпляров договора, Заказчик осуществляет процедуры, необходимые для его заключения со стороны Заказчика, в том числе процедуры, предусмотренные Порядком одобрения наблюдательным советом крупной сделки, сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, сделки, связанной с приобретением, отчуждением, либо возможностью отчуждения Заказчиком объектов недвижимого имущества.

Пунктом 6 раздела V Конкурсной Документации в случае если Конкурс признан несостоявшимся и только один Участник Закупки, подавший Конкурсную Заявку, признан Участником Конкурса, предусмотрен порядок заключения договора с лицом, подавшим единственную заявку. Исходя из системного толкования норм пункта 6 раздела V Конкурсной Документации, договор может быть не заключен в единственном случае – если участник конкурса уклонился от заключения договора. Иных оснований не заключения договора с лицом, подавшим единственную заявку на участие в конкурсе, конкурсная документация не предусматривает. Также конкурсная документация не предусматривает вариативности действий заказчика в части отказа от заключения договора с лицом, подавшим единственную заявку на участие в конкурсе, чья заявка соответствует конкурсной документации, а само лицо – требованиям пункта 2 статьи 2.6 Положения о закупках.

При этом Заказчик ссылается на положения пункта 18 статьи 8.6 Положения о закупках, согласно которому в случае, если Конкурс признан несостоявшимся и договор не заключен с единственным Участником Конкурса или с Участником Закупки, который подал единственную Конкурсную Заявку на участие в Конкурсе (при наличии таких участников), Заказчик вправе объявить о проведении повторного Конкурса (на прежних либо измененных условиях), либо по решению

правления провести Прямую Закупку. При этом договор может быть заключен с единственным Участником Закупки на условиях, предусмотренных Конкурсной документацией, а цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении Открытого Конкурса или приглашении принять участие в Закрытом Конкурсе.

Вместе с тем согласно пункту 18 статьи 8.6 Заказчик вправе объявить процедуру торгов повторно или осуществить прямую закупку, только в случае соблюдения обоих условий одновременно, а именно если Конкурс признан несостоявшимся и договор не заключен. При этом конкурсная документация предусматривает единственный возможный случай не заключения договора, а именно уклонение участника от его заключения. При этом в настоящем случае Заявитель не уклонялся от заключения договора.

Таким образом Комиссией установлено, что у Заказчика отсутствовали основания для отказа от заключения договора с Заявителем. В связи с чем жалоба Заявителя является обоснованной.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

- 1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки обоснованной.**
- 2. Признать в действиях Заказчика нарушение** пункта 18 статьи 8.6 Положения о закупках, пункта 6 раздела V Конкурсной Документации.
- 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание.**

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