

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-649/77-19 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

25.03.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ООО «АльянсВМСтрой»: <...>

от ГБУ «Жилищник района Войковский»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «АльянсВМСтрой» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Войковский» (далее также — Заказчик), при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку материалов (краска) для выполнения работ по ремонту подъездов МКД находящихся в управлении ГБУ «Жилищник района Войковский» в 2019 г (реестровый № 31907534042) (далее — Аукцион),

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 Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в ограничении конкуренции путем установление даты рассмотрения заявок и проведения Аукциона на один и тот же день.

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 или 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.

15.02.2019 на Официальном сайте опубликовано извещение о проведении Аукциона (далее - Извещение) с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 839 486,61 руб.

В соответствии с пунктом 7 части 9 статьи 4 Закона о закупках в извещении об осуществлении конкурентной закупки должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов конкурентной закупки (этапов конкурентной закупки).

Согласно Извещению дата рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе — 05.03.2019, дата проведения Аукциона также 05.03.2019.

Исходя из доводов Заявителя, Общество приняло участие в Аукционе и было допущено до участия в закупочной процедуре протоколом рассмотрения заявок от 05.03.2019 № 31907534042-01 (далее также - Протокол). Указанный протокол был опубликован Заказчиком в ЕИС 05.03.2019 в 08:22. При этом непосредственно подача ценовых предложений была назначена на тот же день в 10:00. Заявитель не смог подать свое ценовое предложение, так как разница между публикацией протокола рассмотрения заявок и началом подачи ценовых предложений составляет 1,5 часа, что, по мнению Заявителя, является ограничением конкуренции.

Также Заявителем представлен ответ ЭТП «ЕЭТП» от 09.03.2019, согласно которому время подачи ценовых предложений определяется автоматически после публикации протокола рассмотрения первых частей заявок. Так как Заказчиком и публикация протокола, и подача ценовых предложений назначены на один и тот же день, ЭТП не имело возможности проинформировать участников о проведении аукциона ранее, чем 05.03.2019 в 08:23.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с пунктом 6.2 Аукционной документации Аукцион проводится на электронной площадке в указанный в извещении день. Время проведения Аукциона устанавливается оператором электронной площадки в соответствии со временем часовой зоны, в которой расположен Заказчик.

Положениями пункта 15.2 Регламента специализированной торговой секции для проведения закупок в электронной форме, участниками которых могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, АО «ЕЭТП» предусмотрено, что оператор электронной торговой площадки обеспечивает подачу ценовых предложений в назначенную организатором дату проведения, и время проведения, установленное автоматизированной системой оператора, при условии, что по итогам рассмотрения первых частей заявок к участию в процедуре были допущены не менее двух участников. Автоматизированная система оператора назначает время подачи ценовых предложений по факту публикации протокола рассмотрения первых частей заявок. Начало и окончание подачи ценовых предложений, в том числе, время поступления ценовых предложений, определяются по времени сервера, на котором размещена автоматическая система оператора.

На основании вышеизложенного, по мнению Заказчика, жалоба Общества является необоснованной, так как время подачи ценовых предложений назначается ЭТП, а не Заказчиком, при этом дата проведения аукциона была заведомо известна Обществу. Кроме того, Заявитель не отрицает тот факт, что им было получено уведомление от ЭТП о проведении Аукциона, а несвоевременная обработка корреспонденции Заявителем не является нарушением со стороны Заказчика.

Представитель Заказчика также указал на то обстоятельство, что действующее законодательство Российской Федерации в сфере закупок не содержит запрета на установление на одну и ту же дату рассмотрения первых частей заявок и подачу ценовых предложений.

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически, так как в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при осуществлении закупок заказчик должны руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Кроме того, Заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

В настоящем случае к этапу подачи ценовых предложений было допущено 2 участника. При этом согласно протоколу сопоставления ценовых предложений в

процедуре от 05.03.2019 в № 31907534042-02 только один участник подал свое ценовое предложение в размере 2 820 000,00 руб. (снижение менее 1 % от НМЦ).

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Заявитель не мог узнать ранее опубликования Протокола свой правовой статус, то есть является ли он участником закупочной процедуры, допущенным к подаче ценовых предложений.

По своей сути, действия Заказчика привели к тому, что была создана ситуация, при которой у участников не было достаточного времени, чтобы принять участие в подаче ценовых предложений. Так, Заказчиком не учтен факт разницы рабочего времени (у Заказчика начало рабочего дня в 08.00, у Заявителя - 09.00), наличие различных часовых поясов у потенциальных участников. Заказчик, зная об изменениях законодательства, предпочел пренебречь своей обязанностью по обеспечению максимально конкурентной среды и назначил в один день рассмотрение первых частей и подачу ценовых предложений. Срок менее суток со дня определения круга участников Аукциона не является разумным, не отвечает целям и принципам проведения закупочной процедуры. При таких условиях Комиссия делает вывод о том, что действия Заказчика имеют признаки недобросовестного поведения.

С учетом совокупности обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о том, что в результате действий Заказчика, выразившихся в назначении на один и тот же день рассмотрения первых частей заявок и подачи ценовых предложений, не обеспечена реальная конкуренция среди участников процедуры, что не отвечает принципам, закрепленным в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Таким образом, жалоба признается обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 и пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АльянсВМСтрой» (ОГРН: 1187746895632; ИНН:

9717072580) на действия ГБУ «Жилищник района Войковский» (ОГРН: 5147746369029, ИНН: 7743946827) при проведении Аукциона обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктов 2, 3 части 1 статьи 3 Закона закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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