

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-9606/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
07.06.2021 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 «ТехПроект», ГБУ г. Москвы «Жилищник района Покровское-Стрешнево»;

рассмотрев жалобу ООО «ТехПроект» (далее также — Заявитель, Общество) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Покровское-Стрешнево» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ул. Мантулинская д.12 (реестровый № 32110207142) (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 его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Общества уклонившимся от заключения договора.

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 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.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 537 032,79 руб. размещено в ЕИС 19.04.2021.

Согласно итоговому протоколу от 30.04.2021 победителем закупочной процедуры признано ООО «ТехПроект».

Разделом 16 Закупочной документации установлен порядок заключения договора.

Так, заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (пункт 16.1)

Договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора, в случае если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора предусмотрено извещением и/или документацией о закупке (пункт 16.4).

В силу пункта 11.2.1 Извещения о Закупке размер обеспечения исполнения Договора: 126 851 (сто двадцать шесть тысяч восемьсот пятьдесят один) рубль 64 (шестьдесят четыре) копейки, в форме безотзывной банковской гарантии/путем внесения денежных средств, что составляет 5 % от начальной (максимальной) цены Договора, предусмотренной документацией о закупке.

Исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на счет заказчика.

Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно.

Договор заключается только после предоставления участником обеспечения исполнения договора (оригинал банковской гарантии соответствующей установленным требованиям или копия платёжного поручения с отметкой банка об исполнении). Обеспечение исполнения договора предоставляется заказчику, победителем вместе с подписанным со своей стороны договором. Невыполнение данного условия даёт основание заказчику направить документы в контролирующий орган на включении информации о победителе в реестр недобросовестных поставщиков за уклонение от подписания договора. Безотзывная банковская гарантия, выданная участнику закупки банком для целей обеспечения исполнения договора, должна соответствовать требованиям статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе). Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора - в соответствии с проектом договора.

Заказчиком 11.05.2021 был размещен проект договора для дальнейшего подписания победителем.

В свою очередь, 17.05.2021 Заявителем названный проект договора был подписан, а в качестве обеспечения исполнения договора представлена банковская гарантия от 17.05.2021, выданная ПАО «Росгосстрах Банк».

Вместе с тем 18.05.2021 Общество было признано уклонившимся от заключения договора ввиду несоответствия банковской гарантии установленным требованиям со ссылкой на положения части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе.

В случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

На заседании Комиссии Заявитель пояснил, что, по его мнению, указанные положения Закона о контрактной системе не подлежат применению, поскольку оспариваемая Закупка является конкурентной процедурой, а Положение о закупках Заказчика и Закупочная документация не содержат подобного требования к банковской гарантии.

Комиссия оценивает доводы Заявителя критически в связи с тем, что пунктом 9.3 статьи 9 проекта договора по Закупке предусмотрено, что банковская гарантия должна в обязательном порядке содержать условие о на беспорном списании денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Таким образом, доводы Заявителя не соответствуют фактическим обстоятельствам дела.

При этом Заявитель в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, подавая заявку на участие в Закупке, конклюдентно согласился с условиями проводимой процедуры, а равно принял на себя обязательства по соблюдению таких условий.

В свою очередь, Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Резюмируя изложенное, Комиссия, изучив представленные документы и сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о наличии у Заказчика правовых оснований для признания Общества уклонившимся от заключения договора и признает жалобу необоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ТехПроект» (ИНН: 7704394636 ОГРН: 1177746189862) на действия ГБУ г. Москвы «Жилищник района Покровское-Стрешнево» (ИНН: 7733865777, ОГРН: 5137746235622) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 03.06.2021 № ЕО/32330/21.

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