

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-8133/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

19.05.2021 г. Москва

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

Председательствующего:

при участии посредством видео-конференц-связи представителей Управы района Отрадное, АНО Драматический театр «МЕЛ»

рассмотрев жалобу АНО Драматический театр «МЕЛ» на действия Управы района Отрадное города Москвы при проведении конкурса на право заключения на безвозмездной основе договоров на реализацию социальных программ (проектов) по организации досуговой, социально-воспитательной, физкультурно-оздоровительной и спортивной работы с населением по месту жительства в нежилых помещениях по адресу ул. Декабристов, д. 2, кор. 2, общей площадью 531,5 кв. м., ул. Декабристов, д. 2, кор. 2, общей площадью 450,9 кв. м. (подвальное помещение) (Лот № 3) (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 Московское УФАС России (далее — Управление) поступила жалоба Заявителя на действия Организатора при проведении Торгов.

Согласно доводам жалобы нарушение со стороны Организатора при проведении Торгов, выразилось в установлении в конкурсной документации необъективных требований, а также в неправомерном отклонении заявки Заявителя.

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, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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 действие (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 установленных 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.

Конкурс проводится в соответствии с Законом города Москвы от 11.07.2012 г. № 39 «О наделении органов местного самоуправления муниципальных округов в городе Москве отдельными полномочиями города Москвы», постановлением Правительства Москвы от 29.06.2010 г. № 540-ПП «Об утверждении Положения об управлении объектами нежилого фонда, находящимися в собственности города Москвы», постановлением Правительства Москвы от 18.11.2014 г. № 680-ПП «О мерах по реализации органами местного самоуправления муниципальных округов в городе Москве отдельных полномочий в городе Москвы, в сфере работы с населением по месту жительства, внесении изменений в правовые акты Правительства Москвы и признании утратившими силу правовых актов (отдельных положений правовых актов) Правительства Москвы», распоряжением управы района Отрадное города Москвы от 29.01.2021 № 03-03-4/1 «О внесении изменений в приложение № 2 распоряжения управы района Отрадное города Москвы от 21.02.2020 № 03-03-18/0.

Заявитель в своей жалобе указывает, что Организаторами конкурса была неправильно оформлена конкурсная документация, в самой документации отсутствовали критерии и порядок оценки заявок Участников, что дало возможность отказать Заявителю в Конкурсе.

Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) по правилам данной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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.

Таким образом, по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В ходе заседания Комиссии установлено, что Заявитель, приняв участие в Торгах, подал жалобу на действия Организатора торгов в части оспаривания положений Конкурсной документации за пределами срока подачи заявок.

В соответствии с информацией по извещению о проведении Конкурса от 29.01.2021 на официальном сайте Управы района Отрадное (<https://otradnoe.mos.ru/>) дата и время окончания подачи заявок 29.03.2021 в 16:00.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения Документации, по его мнению, ограничивающие конкуренцию, подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Торгов, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

В свою очередь, действия, совершенные уже на стадии рассмотрения заявок, допустимы к обжалованию исключительно лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

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. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения документации до момента подачи своей заявки на участие в торгах, а попытавшегося обойти эти

требования и впоследствии стремящегося сорвать торги после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этих торгах.

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

В то же самое время, оценивая содержание нарушения, на которое ссылается в настоящем случае Заявитель, следует признать, что подобное нарушение (в случае его действительного наличия в действиях Организатора) являлось явным и не могло не быть обнаружено Заявителем при изучении им документации. Вместе с тем, как усматривается из материалов дела, на наличие таких «нарушений» в документации Организатора Заявитель указал только после не признания его победителем торгов, что фактически является злоупотреблением правом.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что оспариваемые Заявителем положения документации подлежали обжалованию до окончания срока подачи заявок. В противном случае, реализация такого права за пределами окончания срока подачи заявок необоснованно затрагивает права и законные интересы иных участников Торгов, которые подали заявки в соответствии с условиями Документации.

Также Комиссия учитывает, что представитель Заявителя на заседании Комиссии отметил, что цель подачи жалобы - оспаривание документации, с положениями которой в своей заявке Заявитель согласился.

Согласно статье 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). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Кроме того, Заявитель конклюдентно согласился (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия документации в момент подачи им заявки на участие в Торгах. В этой связи у Комиссии отсутствуют правовые основания к выявлению в действиях Организатора нарушения требований действующего законодательства, поскольку последний действовал в строгом соответствии с требованиями собственной документации, которая не была оспорена Заявителем в административном порядке.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что обжалование Заявителем положений Документации после принятия участия в самих Торгах не подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, так как Заявитель, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации конклюдентно соглашается с ее условиями, в связи с чем презюмируется позиция участника о признании таких условий соответствующими положениям антимонопольного

законодательства, в связи с чем обжалование участником Торгов положений Документации после окончания срока подачи заявок свидетельствует о злоупотреблении своим правом на обжалование процедуры.

Кроме того, Комиссия отмечает, что рамках короткой процедуры рассмотрения жалобы, установленной ст 18.1 Закона о защите конкуренции, прийти к однозначному выводу о наличии в действиях Организатора торгов нарушений в настоящем случае не представляется возможным.

С учетом изложенного, Комиссия оставляет без рассмотрения доводы жалобы Заявителя об оспаривании положений Конкурсной документации.

Кроме того Заявитель в своей жалобе указывает на то, что его заявку для участия в конкурсе неправомерно отклонили в связи с несоответствием заявки требованиям Типового порядка организации и проведения конкурса и Требованиям к социальной программе (проекту) ЛОТ №3, установленным конкурсной документацией, а именно:

1) Верность копий документов и материалов, представляемых для участия в Конкурсе, не подтверждены, печатью и подписью уполномоченного лица участника Конкурса. Заявитель указывает на то, что при подаче заявки все документы были прошиты, пронумерованы скрепленный печатью пакет документов.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил, что при предоставлении заявок Участник должен заверить каждый лист документации, а не все вместе, так у Заявителя были не заверены следующие листы документов: Лист 10-39 документации.

2) Структура программы не соответствует требованиям конкурсной документации, отсутствуют надлежащим образом оформленные разделы программы. Информация по разделам не представлена в полном объеме.

Заявитель считает, что Заказчик необоснованно предъявил требование об обязательном наличии в социальной программе физкультурно-оздоровительной и спортивной работы с населением.

Заказчик на заседании Комиссии пояснил что данные требования предъявлялись в соответствии с Техническим заданием на реализацию социальных программ (Требованиям к социальной программе (проекту)), ко всем участникам Конкурса, в отношении каждого Лота.

На заседании комиссии Заявитель фактически не отрицал отсутствия данной информации в составе своей Заявки.

С учетом фактических обстоятельств, Комиссия приняла решение о признании необоснованной жалобы Заявителя на действия Заказчика в части неправомерного отклонения заявки участника Конкурса, поскольку фактически заявка Заявителя требованиям Технического задания не соответствовала.

Дополнительно, в Управление поступило Обращение (вх. 40470-ЭП/21 от 17.05.2021) в рамках которого Совет депутатов муниципального округа Отрадное указывает, что он принимает решение о победителе Конкурса и просит разъяснить, необходимо ли отложить принятия решения Советом депутатов до получения

решения Московского УФАС России.

Управление сообщает, что данная жалоба в части неправомерного отклонения заявки признана не обоснованной, а в части обжалование документации оставлена без рассмотрения. Таким образом, ограничения, наложенные Московским УФАС России на размещение Конкурса в рамках дела № 077/07/00-8133/2021, подлежат снятию, в связи с чем Совет депутатов муниципального округа Отрадное вправе продолжить проведение Конкурса.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора при проведении Торгов в части неправомерного отклонения заявки необоснованной, в части обжалования документации оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Торгов, наложенные письмом Московского УФАС России от 12.05.2021 № ЕО/26954/21.

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