

1. ООО «Русинжстрой»

199406, Санкт-Петербург, ул. Беринга, лит. А, оф. 1-Н

2. ГК «Банк развития и внешнеэкономической деятельности»
(ГК «Внешэкономбанк»)

107996, Москва, пр-кт Академика Сахарова, д. 9

3. АО «ЕЭТП»

115114, Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ

по делу №1-00-1463/77-16 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.08.2016 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ГК «Внешэкономбанк»,

в отсутствие:

ООО «Русинжстрой», АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.08.2016 №ИШ/36117),

рассмотрев жалобу ООО «Русинжстрой» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ГК «Внешэкономбанк» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию здания Внешэкономбанка, включая оборудование комплекса инженерных систем (реестровый № 31603802350) (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 Заявителю в допуске к участию в Конкурсе.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (ВНШЭКОНОМБАНК)» (далее - Положение) размещено 14.04.2015 в Едином информационном системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС, Официальный сайт).

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 21.06.2016 размещено извещение о проведении Конкурса. Окончание срока подачи заявок — 05.08.2016. Подведение итогов — 12.08.2016.

Согласно протоколу заседания комиссии по закупкам Внешэкономбанка по рассмотрению заявок на участие в конкурсе от 05.08.2016 №134 Заявителю отказано в допуске на участие в Конкурсе, т. к. заявка участника процедуры закупки с учетом положений пп. 1 п. 17 Информационной карты конкурса не

соответствует требованиям к документам, подтверждающим соответствие участника процедуры закупки обязательным требованиям, установленным пп. 1 п. 16 Информационной карты конкурса (в составе заявки не представлена справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданная подразделениями Федеральной налоговой службы по состоянию на дату, не ранее чем за 60 календарных дней до дня размещения в ЕИС извещения о проведении конкурса).

Согласно жалобе Заявителя, Заказчиком неправомерно отклонена заявка на участие в Конкурсе, т. к. в составе заявки на участие в Конкурсе Заявителем представлена справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов.

Заказчик на жалобу Заявителя возразил, отметив, что в составе заявки на участие в Конкурсе отсутствует справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов. Вместе с тем, Заявителем представлен иной документ, а именно справка о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам организации и индивидуальных предпринимателей, однако данный документ не является равнозначным вышеуказанному (требуемому) документу.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно подпункту 6.8.4 пункта 6.8 Положения по итогам рассмотрения заявок на участие в процедуре закупки комиссией принимается решение в отношении каждого участника процедуры закупки о его допуске к участию в процедуре закупки либо об отказе в допуске такого участника к участию в процедуре закупки в порядке и по основаниям, которые предусмотрены документацией о закупке.

Согласно подпункту 7.3 пункта 7 Конкурсной документации участник процедуры закупки обязан в полном объеме изучить конкурсную документацию. За предоставление неполной информации, непредставление или неправильное оформление документов или их ненадлежащим образом заверенных копий, или подачу заявки на участие в конкурсе, не полностью и не во всех отношениях соответствующей конкурсной документации, в отношении каждого лота отдельно, ответственность несет участник процедуры закупки, подавший такую заявку на участие в конкурсе, что может повлечь за собой отклонение его заявки на участие в конкурсе.

Согласно подпункту 6.2 пункта 6 Конкурсной документации для подтверждения соответствия обязательным требованиям, указанным в пункте 6.1 настоящей документации, участник процедуры закупки в составе заявки на участие в конкурсе должен приложить документы (оригиналы или нотариально заверенные копии) с соблюдением требований, установленных в п. 11.4 настоящей документации, в том числе справку об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданную подразделениями Федеральной налоговой службы по состоянию на дату, не ранее чем за 60 календарных дней до дня размещения в ЕИС извещения о проведении конкурса.

Таким образом, Заказчиком в Конкурсной документации установлено требование к составу заявки на участие в Конкурсе.

Согласно представленным материалам и сведениям, представленным в ходе заседания, Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя на

участие в Конкурсе отсутствует требуемый вышеуказанный документ, а именно, справка об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, выданная подразделениями Федеральной налоговой службы по состоянию на дату, не ранее чем за 60 календарных дней до дня размещения в ЕИС извещения о проведении конкурса.

Вместе с тем, Заявителем представлен иной документ — справка №20493 о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальным предпринимателей по состоянию на 24.06.2016. Однако, в данной справке указано, что данная справка не является документом, подтверждающим исполнение организацией (индивидуальным предпринимателем) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов.

Следовательно, заявка Заявителя не соответствует требованиям Конкурсной документации, ввиду отсутствия в составе заявки необходимого (требуемого) документа — справки об исполнении налогоплательщиком (плательщиком сборов, налоговым агентом) обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов.

Таким образом, действия Заказчика в отношении Заявителя правомерны.

Комиссия признала жалобу Заявителя на действия Заказчика необоснованной.

Одновременно, Комиссией установлено, что 26.08.2016 Заказчиком заключен договор с победителем Конкурса — ООО «Академия Эксплуатации»

Вместе с тем, итоговый протокол, а именно протокол заседания комиссии по закупкам Внешэкономбанка по оценке и сопоставления заявок на участие в конкурсе от 12.08.2016 №151, опубликован в ЕИС 12.08.2016. Таким образом, договор по итогам Конкурса заключен в день определения победителя по итогам проведения Конкурса, то есть до истечения срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной комиссии, заказчика в десять дней, установленного частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Как было указано ранее, в силу 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 Закон о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках Заказчик должен разработать положение о закупке, которое регламентирует закупочную деятельность заказчика и должно 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.

В соответствии с подпунктом 18.3 пункта 18 Положения срок подписания договора победителем процедуры закупки, иным участником процедуры закупки, с которым заключается договор, не должен превышать срока, указанного в документации о закупке. Если подписание договора затягивается по вине заказчика, сроки выполнения обязательств по договору продлеваются

на количество дней задержки.

Согласно пункту 32 Информационной карты Конкурсной документации договор, в отношении каждого лота отдельно, должен быть заключен не позднее двадцати рабочих дней с даты размещения протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе в ЕИС и на ЭТП.

Таким образом, договор по итогам закупочных процедур должен быть заключен не позднее 20 рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора.

Между тем, из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является, в том числе, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным Законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в Положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается 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).

На основании вышеуказанных положений действующего законодательства

разрабатываемое Заказчиком Положение о закупках не должно вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призвано обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Данная правовая позиция отражена в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014 Арбитражного суда Свердловской области.

Таким образом, нормы, описанные ранее, исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

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

Р Е Ш И Л А :

1.
 1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса необоснованной.
 2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.
 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.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1463/77-16 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

22.08.2016 г. Москва

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

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 22.08.2016 по делу № 1-00-1463/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГК «Внешэкономбанк» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнения работ по эксплуатационно-техническому обслуживанию здания Внешэкономбанка, включая оборудование комплекса инженерных систем (реестровый №31603802350) (далее - Конкурс), а именно:

1.
 1. Заказчику внести изменения в Положение о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации «Банк развития и внешнеэкономической деятельности (ВНЕШЭКОНОМБАНК)» с учетом решения Комиссии Московского УФАС России от 22.08.2016 по делу № 1-00-1463/77-16, а именно установить сроки заключения договора, не ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган в соответствии с частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
 2. Заказчику разместить информацию о вышеуказанных изменениях в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) .
 3. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок **до 31.10.2016**.
 4. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок **до 03.11.2016** с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

1.
 1. За невыполнение в установленный срок законного предписания

антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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