

Решение и предписание по жалобе АНО «Воднолыжный клуб Натальи Румянцевой» (далее - Заявитель) на действия организатора торгов - Тендерного комитета (далее - Организатор торгов), Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы в лице ГПБУ «Московское городское управление природными территориями»

Номер дела: 1-00-1891/77-17

Тип документа: Решения по жалобам

Управление: Московское УФАС России

Дата публикации: 30.08.2017

Сферы деятельности:

- Антимонопольное регулирование контроль проведения торгов
-

1. АНО «Воднолыжный клуб Натальи Румянцевой»

ул. Крылатская, д. 2, Москва, 121552

2. Департамент города Москвы по конкурентной политике (Тендерный комитет)

пер. Печатников, д. 12, Москва, 107045

3. Департамент природопользования и охраны окружающей среды города Москвы

ул. Новый Арбат, д. 11, корп. 1, Москва, 119019

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1891/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.08.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

АНО «Воднолыжный клуб Натальи Румянцевой»

Тендерный комитет

Департамент природопользования и охраны окружающей среды города Москвы в лице ГПБУ «Московское городское управление природными территориями»

рассмотрев в открытом заседании жалобу АНО «Воднолыжный клуб Натальи Румянцевой» (далее - Заявитель) на действия организатора торгов - Тендерного комитета (далее - Организатор торгов), Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы в лице ГПБУ «Московское городское управление природными территориями» (далее — Инициатор) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природной и озелененной территории города Москвы «Кластер активных видов спорта» (реестровый № ГП16829856) (далее - Конкурс),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов и Инициатора (далее - Учреждения) при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушения его прав и законных интересов со стороны Организатора торгов и Инициатора выразились в незаключении договора по итогам Конкурса.

Организатором торгов и Инициатором представлены испрашиваемые документы по спорным торгам, а также письменные пояснения.

Жалоба рассмотрена по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Исходя из требований части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции комиссия антимонопольного органа не связана доводами жалобы и вправе проверить документацию, а равно действия заказчика в полном объеме.

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 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.

Постановлением Правительства Москвы от 26.08.2015 № 529-ПП «О порядке комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы» (далее — постановление № 529-ПП) утвержден Порядок организации и проведения конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы (далее — Порядок организации и проведения конкурса).

Из материалов дела следует, что 16.05.2017 на инвестиционном портале г. Москвы Организатором торгов размещено извещение о проведении Конкурса, Конкурсная документация, а также предварительный проект комплексного обустройства природной и озелененной территории г. Москвы «Кластер активных видов спорта».

Начальная цена — 80 069,56 руб. Прием заявок: с 16.05.2017 — 20.06.2017; вскрытие заявок — 20.06.2017.

В соответствии с протоколом по рассмотрению и оценки заявок на участие в Конкурсе от 05.07.2017 № ГП-16829856 Заявитель признан победителем Конкурса.

Согласно доводу Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в незаключении договора по итогам Конкурса.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

На основании пункта 1.6 Порядка организации и проведения конкурса договор по результатам Конкурса Государственным учреждением города Москвы, подведомственному органу исполнительной власти города Москвы, в ведении которого находятся природные и озелененные, особо охраняемые природные, особо охраняемые зеленые территории города Москвы, заключается договор с победителем Конкурса, срок действия которого составляет не более 15 лет.

Следовательно, по результатам Конкурса заключение договора с победителем Конкурса осуществляется с ГПБУ «Московское городское управление природными территориями» (далее - Учреждение).

В соответствии с пунктом 9.2 Порядка организации и проведения конкурса договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения на официальных сайтах в информационно-телекоммуникационной сети

Интернет Организатора Конкурса и органа исполнительной власти города Москвы, в ведении которого находятся природные и озелененные, особо охраняемые природные, особо охраняемые зеленые территории города Москвы, протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе.

Таким образом, договор подлежит заключению не ранее 10 дней и не позднее 20 дней с даты опубликования протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе на инвестиционном портале investmoscow.ru (далее - Сайт).

Согласно пункту 9.3 Порядка организации и проведения конкурса организатор конкурса в течение трех дней после размещения протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе на официальных сайтах организатора конкурса и органа исполнительной власти города Москвы, в ведении которого находятся природные и озелененные, особо охраняемые природные, особо охраняемые зеленые территории города Москвы, в информационно-телекоммуникационной сети Интернет направляет для подписания проект договора победителю Конкурса.

Следовательно, за Организатором торгов закреплена обязанность по направлению в течение 3 дней после размещения протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе проекта договора для подписания в адрес победителя Конкурса

Вместе с тем, пунктом 9.4 Порядка организации и проведения конкурса установлено, что победитель Конкурса обязан подписать экземпляр договора и представить его организатору конкурса в соответствии с пунктом 9.2 Порядка организации и проведения конкурса.

В силу указанного пункта Порядка организации и проведения конкурса, после получения проекта договора для подписания, Заявитель до окончания 20 дневного (максимального) срока обязан представить подписанный со своей стороны проект договора.

На основании пункта 9.7 Порядка организации и проведения конкурса в течение десяти дней с даты получения от победителя Конкурса или участника Конкурса, заявке на участие в Конкурсе которого присвоен второй номер, подписанного договора учреждения обязаны подписать договор и передать один экземпляр договора лицу, с которым заключен договор, или его представителю либо направить один экземпляр договора по почте лицу, с которым заключен договор.

Таким образом, Учреждение после получения подписанного со стороны победителя Конкурса проекта договора обязано подписать договор в течение 10 дней с даты его получения и направить последнему экземпляр такого договора.

Изучив представленные на заседание документы, а также пояснения сторон, Комиссия установила следующее.

06.07.2017 Организатором торгов опубликован протокол по рассмотрению и оценки заявок на участие в Конкурсе от 05.07.2017 № ГП-16829856, согласно которому Заявитель признан победителем Конкурса.

Следовательно, в соответствии с пунктом 9.2 Порядка организации и проведения конкурса крайним сроком для заключения договора сторонами является 26.07.2017.

В ходе заседания Комиссии Организатор торгов не смог пояснить когда и каким способом в адрес Заявителя был направлен проект договора для подписания.

В то время как получение проекта договора Заявителем не оспаривается (конкретная дата получения договора не уточняется).

Вместе с тем, согласно пояснениям сторон, проект договора, направленный в адрес победителя Конкурса, не содержал условий, указанных в Извещении о проведении Конкурса, Конкурсной документации и заявке Заявителя.

Комиссия отмечает, что из совокупного толкования пунктов 9.3 и 9.4 Порядка организации и проведения конкурса следует, что Организатором торгов в адрес победителя Конкурса направляется проект договора только с целью его подписания. Обязанность по передаче проекта договора, содержащего существенные условия, закреплена за Организатором торгов.

Отсутствие документов, подтверждающие факт направления Организатором торгов в адрес победителя Конкурса в регламентные сроки проекта договора, в том числе не содержащего существенные условия, свидетельствует о нарушении Организатором торгов пункта 9.3 Порядка организации и проведения конкурса.

Согласно пояснениям представителя Заявителя, АНО «Воднолыжный клуб Натальи Румянцевой» 14.07.2017 направлено письмо о готовности заключения договора по итогам Конкурса и 20.07.2017 почтовым отправлением направлены заполненные и подписанные со своей стороны экземпляры договора в адрес Учреждения и Организатора торгов.

Вместе с тем, относительно получения Организатором торгов и Учреждением подписанных со стороны Заявителя договоров Комиссия установила следующее:

- Организатором торгов вышеуказанный договор получен не был. При этом, в ходе заседания Комиссии Заявителем представлены доказательства направления в адрес Организатора торгов подписанного проекта договора (почтовый идентификатор № 12318113043285 с указанием наличия в отправлении проекта договора) и прибытии данного отправления в место вручения 23.07.2017. Однако почтовое отправление победителя Конкурса Организатором торгов по состоянию на 21.08.2017 не получено;
- Учреждением данный договор был получен 20.07.2017.

В связи с тем, что 20.07.2017 Учреждением получен подписанный со стороны победителя Конкурса договор, Заявителем исполнено требование пунктов 9.2 и 9.4 Порядка организации и проведения конкурса.

Также, в ходе заседания Учреждение пояснило, что у него отсутствовала возможность по заключению договора, переданного победителем Конкурса, ввиду следующего:

- Организатором торгов в адрес Учреждения не направлен проект договора, в свою очередь, полученный от победителя Конкурса, о чем Заявителю было сообщено письмом от 18.08.2017 № 19-11-294;
- по состоянию на 24.07.2017 на территории малого Строгинского залива имеются

незаконно размещенные объекты, в связи с чем имеются ограничения к размещению на природной или озелененной территории города Москвы, на которой планируется выполнение комплексного обустройства, и реализация предварительного проекта комплексного обустройства невозможна, о чем Заявителю также было сообщено письмом от 18.08.2017 № 19-11-294;

- в представленном Заявителем договоре имелись противоречивые сведения.

Вместе с тем, доводы Учреждения отклоняются Комиссией поскольку со стороны победителя Конкурса были совершены все действия, направленные на заключение договора по результатам Конкурса, в том числе направлен в адрес Организатора торгов подписанный со своей стороны договор.

Кроме того, довод Учреждения о наличии противоречивых сведений в переданном Заявителем проекте договора также несостоятелен по причине несоблюдения Организатором торгов порядка заключения договора с победителем Конкурса, а именно: в адрес Заявителя был направлен проект договора без включения в него существенных условий, в связи с чем победитель Конкурса был вынужден включить такие условия самостоятельно.

Также, согласно информации, озвученной на заседании Комиссии, Учреждением в адрес Заявителя уведомление о наличии противоречивых сведений не направлено. При этом, указанные противоречия носили устранимый характер и могли быть устранены в случае уведомления Учреждением Заявителя, поскольку наличие противоречий в переданном Заявителем проекте договора может являться следствием технической ошибки.

Кроме того, довод возражения Учреждения о наличии ограничений к размещению на природной или озелененной территории города Москвы, на которой планируется выполнение комплексного обустройства не относится к предмету рассматриваемой жалобы Заявителя. Проект комплексного обустройства, а также Конкурсная документация утверждены в установленном законом порядке. При этом, оценка законности размещения объектов на территории спорного объекта не входит в компетенцию антимонопольного органа.

Более того, положения Порядка организации и проведения конкурса не содержат такого основания для незаключения договора по итогам Конкурса.

Комиссия указывает, что в соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Следовательно, незаключение договора с лицом, признанным по итогам Конкурса победителем, неправомерно.

Более того, Комиссия отмечает, что письмо об отсутствии возможности заключения договора по итогам Конкурса № 19-11-294 направлено в адрес Заявителя 18.08.2017, т. е. за пределами сроков, установленных пунктом 9.7 Порядка организации и проведения конкурса, после поступления жалобы Заявителя в антимонопольный орган и направления соответствующего уведомления.

Кроме того, направленное Учреждением письмо не содержит озвученные в рамках

заседания Комиссии доводы о наличии в направленном Заявителем проекте договора условий, несоответствующих Конкурсной документации и поданной заявке.

Также, Учреждением не дано объективного обоснования не доведения до Заявителя указанной информации и пояснений относительно причины направления письма от 18.08.2017 спустя более чем 20 дней после получения договора, что свидетельствует о нарушении Учреждением пункта 9.7 Порядка организации и проведения конкурса.

Согласно правовой позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении № 25 от 23.06.2015 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)», 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.

Исходя из правовой природы торгов, принципов, норм и целей проведения спорных торгов, Организатор торгов и Учреждение должны предпринимать все меры по соблюдению установленного законом порядка проведения торгов.

Однако соответствующие действия Организатором торгов и Учреждением совершены не были.

Как было указано ранее, Организатором торгов и Учреждением не приведено аргументов в защиту собственной позиции.

С учетом вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Организатора торгов и Учреждения нарушения порядка заключения договора по результатам Конкурса, выразившиеся в несоблюдении пунктов 9.2, 9.3 и 9.7 Порядка организации и проведения конкурса и решила признать жалобу Заявителя обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов и Учреждения при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов и Учреждения нарушение пунктов 9.2, 9.3, 9.7 Порядка организации и проведения конкурса.
3. Выдать Организатору торгов и Учреждению обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение вступает в законную силу со дня его принятия и может быть

обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1891/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.08.2017 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 21.08.2017 по делу № 1-00-1891/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Тендерному комитету (далее - Организатор торгов), Департаменту природопользования и охраны окружающей среды города Москвы (далее - Инициатор) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природной и озелененной территории города Москвы «Кластер активных видов спорта» (реестровый № ГП16829856) (далее - Конкурс), а именно:

1.

1.

1. Организатору торгов и Инициатору завершить процедуру Конкурса в соответствии с решением от 21.08.2017 по делу № 1-00-1891/77-17, руководствуясь Порядком организации и проведения конкурса на право заключения договора на реализацию предварительного проекта комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы, утвержденным Постановлением Правительства Москвы от 26.08.2015 № 529-ПП «О порядке комплексного обустройства природных и озелененных территорий города Москвы», а также Конкурсной документацией.
2. Организатору торгов, Инициатору исполнить настоящее предписание в срок до 02.10.2017.
3. Организатору торгов, Инициатору о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 09.10.2017 с

приложением подтверждающих документов.

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

Примечание:

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.