



Щербинский
лифтостроительный
завод

Исх. № 30.20-00886
от 28.07.2021г.

АО «ЩЛЗ»
ОГРН [REDACTED]
ИНН [REDACTED]
108851, г. Москва, г. Щербинка,
ул. Первомайская, д.6, эт.2, каб.201
тел. [REDACTED]
e-mail: [REDACTED]

В Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Мордовия
Адрес: г. Саранск, проспект Ленина, д. 14, помещение 3
E-mail: to13@fas.gov.ru

Заявитель: АО «Щербинский лифтостроительный завод»
Адрес места нахождения и почтовый адрес:
108851, г. Москва, г. Щербинка, ул. Первомайская, д.6, эт.2, каб.201
тел.: [REDACTED]
E-mail: [REDACTED]

Заказчик: Некоммерческая организация «Республиканский Фонд капитального
ремонта многоквартирных домов»
Юридический адрес: 430030 г. Саранск, ул. Лесная, 6,
Фактический адрес: 430030 г. Саранск, ул. Лесная, 6.
тел.: [REDACTED]
E-mail: [REDACTED]

ЖАЛОБА на действия заказчика при заключении договора

Согласно протоколу проведения электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния конструктивных элементов лифтовой шахты, разработке проектной документации на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, выполнению работ по ремонту (замене, модернизации) лифтов (извещение на сайте <https://zakupki.gov.ru/№200970000012100107>) от 24.05.2021 Акционерное общество «Щербинский лифтостроительный завод» (далее – АО «ЩЛЗ») признано победителем.

Отношения, связанные с заключением настоящего договора регулируются Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение № 615).

Хронология событий.

28 04 2021
4014

Договор № 1-2021-КРЛО-ПСД-ЭА на выполнение работ по оценке технического состояния и разработке проектно-сметной документации на замену лифтов в многоквартирных домах и выполнение работ по замене лифтов в многоквартирных домах (далее – Договор) между Некоммерческой организацией «Республиканский Фонд капитального ремонта многоквартирных домов» (далее – Фонд) и АО «ЩЛЗ» длительное время не заключался, поскольку заключение договора приостанавливалось в соответствии с уведомлениями УФАС по Республике Мордовия вследствие рассмотрения жалоб: ООО «КУРС» (решение по делу № 013/10/18.1-2794/2021 УФАС по Республике Мордовия, изготовленного в полном объеме 04.06.2021 г.) и АО «ЩЛЗ» (решение по делу № 013/10/18.1-314/2021 УФАС по Республике Мордовия, изготовленного в полном объеме 18.06.2021 г.; дело № 013/07/3-351/2021 УФАС по Республике Мордовия, изготовленного в полном объеме 14.07.2021 г.).

В период рассмотрения жалоб Фондом был вынесен акт об уклонении от 29.06.2021 г., который впоследствии был им отменен, между АО «ЩЛЗ» и Фондом был заключен Договор от 08.07.2021 г.

Вместе с тем, УФАС по Республике Мордовия в решении от 14.07.2021 г. установил, что к данному договору в соответствии с п. 18, 19 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» применимы последствия недействительности (ничтожности) сделки, т.к. он заключен в период приостановления торгов антимонопольным органом.

В связи с этим, 15.07.2021 г., АО «ЩЛЗ» направило в адрес Фонда письмо (исх. №30.20-00840) о том, что по-прежнему имеет намерение заключить договор с Фондом и намерено выполнить работы по указанному выше договору, т.к. является победителем торгов. Торги, по результатам которых АО «ЩЛЗ» одержало победу в аукционе, являются действительными. В связи с этим, АО «ЩЛЗ» просило Фонд заключить Договор с победителем электронного аукциона № 200970000012100107 – АО «ЩЛЗ», в течение 7 календарных дней с даты получения Фондом настоящего письма, скорректировав график выполнения работ по выполнению промежуточных этапов работ на соответствующее количество дней, в течение которых договор не мог быть подписан по объективным причинам.

В ответ на письмо АО «ЩЛЗ» Фонд в тот же день (15.07.2021 г.) направил в адрес АО «ЩЛЗ» письмо (исх. №30003/1) о признании договора №1-2021-КРЛО-ПСД-ЭА от 08.07.2021 г. в соответствии с частью 19 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ничтожным и о принятии решения Правлением Фонда о проведении повторного электронного аукциона на выполнение работ по замене лифтов в Республике Мордовия.

Таким образом, по состоянию на 26.07.2021 г. договор по результатам электронного аукциона № 200970000012100107 в соответствии с требованиями Положения № 615, так и не заключен.

Несмотря на то, что Фонд признает договор от 08.07.2021 г., недействительным, он его не аннулировал, договор по состоянию на 26.07.2021 г.прежнему находится на электронной площадке.

Вместе с тем, 15.07.2021 г., Фонд публикует новый электронный аукцион с идентичным адресным перечнем, который был в аукционе № 200970000012100107.

Извещение 200970000012100158, опубликовано 15.07.21 г. на сайте ЕИС и электронной торговой площадке: <https://fkr2.roseltorg.ru/>.

Предметом аукциона является право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния конструктивных элементов лифтовой шахты, разработке

проектной документации на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, выполнению работ по ремонту (замене, модернизации) лифтов № эа-псд-крло-2021-2

Приём заявок до 04.08.21 23:59:00 (МСК)

Рассмотрение заявок до 05.08.21 00:00:00 (МСК)

Проведение торгов 09.08.21 09:00:00 (МСК)

Начальная (максимальная) цена договора: 991 860 233 руб. (девятьсот девяносто один миллион восемьсот шестьдесят тысяч двести тридцать три рубля 00 копеек).

Считаем данные действия Фонда незаконными, нарушающими требования Положения № 615 в силу следующего.

1. Отказ Фонда от заключения договора с АО «ЩЛЗ» по результатам электронного аукциона № 200970000012100107 является незаконным.

В соответствии с п.185 Положения № 615 договор о проведении капитального ремонта заключается с победителем электронного аукциона.

Согласно п.198 Положения заключение договора о проведении капитального ремонта для победителя электронного аукциона является обязательным.

Согласно п.196 Положения № 615 Договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящим Положением.

В соответствии с п.1 ст.447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Как указал Верховный Суд РФ, положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем.

Согласно п.4 ст.447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Результатом таких торгов является заключение договора с лицом, отвечающим всем требованиям документации о таких торгах и признанным их победителем.

Таким образом, действующим законодательством установлена обязанность организатора аукциона заключить договор по результатам его проведения (см.: *Определение Верховного Суда РФ от 12.11.2020 N 307-ЭС20-11071 по делу N А56-86906/2019*).

Отказ организатора аукциона от заключения договора нарушает баланс частных и публичных интересов.

Победителем аукциона № 200970000012100107 является АО «ЩЛЗ».

Соответственно, Фонд как Заказчик обязан заключить договор по результатам аукциона № 200970000012100107, проведенного по всем требованиям Положения № 615, в свою очередь, АО «ЩЛЗ» как победитель имеет соответствующее право на заключение договора по результатам проведенных торгов.

Необдуманные действия Фонда по размещению договора для подписания в период приостановления торгов антимонопольным органом и дальнейшее подписание договора сторонами привели к его недействительности.

Как указывал еще Высший Арбитражный Суд РФ, в силу п.1 ст.166 ГК РФ для констатации факта недействительности ничтожной сделки не требуется наличие отдельного решения суда по специальному иску о признании договора недействительным (см. *Определение ВАС РФ от 29.10.2010 N ВАС-14626/10 по делу N А31-3795/2009; Определение ВАС РФ от 19.02.2009 N 1121/09 по делу N А68-7601/06-413/3-39/3; См. также: Постановление ФАС Уральского округа от 14.03.2014 N Ф09-13711/12 по делу N А60-25804/12; Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от*

20.09.2016 N 05АП-5772/2016 по делу N А51-13677/2015; Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 19.06.2008 по делу N А70-5325/12-2007; Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 30.10.2014 по делу N А41-26747/14).

Поскольку Договор от 08.07.2021 г. является недействительным и не влечет за собой юридических последствий, то договор с победителем торгов, как это необходимо по правилам Положения № 615, до настоящего времени не заключен.

Следовательно, процедура закупки подлежит завершению по правилам ч. 1 ст. 447 ГК РФ.

В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого - исключительно обязанностей.

В то же время, как следует из фактических обстоятельств в рамках настоящего дела, Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

В соответствии с ч. 4 ст. 448 ГК РФ организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса. Из буквального толкования названной нормы права следует, что организатор вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора.

Таким образом, закон не освобождает Заказчика от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участника аукциона - победителя аукциона.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что конечным результатом торгов при условии проведения их в соответствии с требованиями действующего законодательства, является заключение договора с победителем торгов.

На текущий момент, у Заказчика имеется объективная возможность заключения договора с АО «ЩЛЗ» как с победителем электронного аукциона № 200970000012100107.

Сразу после принятия 14.07.2021 г. УФАС по Республике Мордовия решения в полном объеме, АО «ЩЛЗ» направило в адрес Фонда письмо с просьбой завершить процедуру торгов и заключить договор с АО «ЩЛЗ».

Однако Фонд от заключения договора отказался, более того, Фонд объявил новый аукцион, что противоречит пп.185 и 196 Положения № 615.

В настоящем случае линия поведения Заказчика не соответствует требованиям Положения № 615 и нормам ГК РФ, регламентирующим заключение договора по результатам торгов. Отказываясь от заключения договора с победителем торгов, чья победа зафиксирована в протоколе проведения аукциона, в отсутствие на то объективных оснований, Заказчик фактически нарушает нормальный ход закупочной процедуры исключительно по надуманным основаниям, и, тем самым, лишает АО «ЩЛЗ» права заключить и исполнить договор.

Действуя разумно и добросовестно, Заказчик должен был предпринять все меры для заключения Договора с победителем торгов, а не объявлять новый аукцион.

2. Победителю должен быть направлен проект Договора, соответствующий размещенной аукционной документации.

Электронный аукцион № 200970000012100107, в том числе его итоги, является действительным. Таким образом, до настоящего момента АО «ЩЛЗ» является его

победителем и имеет право на заключение договора по итогам указанного электронного аукциона.

Процедура закупки подлежит завершению по правилам ч.1 ст. 447 ГК РФ.

В соответствии с п. 2 ст. 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Подача АО «ЩЛЗ» заявки на участие в торгах является акцептом оферты в контексте ст. 438 ГК РФ, поскольку согласно п.1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Таким образом, после определения победителя, у Заказчика (организатора торгов) возникает обязанность заключить **контракт на условиях, предусмотренных аукционной документацией.**

В соответствии с пп. «б», пп. «з» п. 135 Постановления № 615 документация об электронном аукционе, помимо сведений, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, содержит: график выполнения работ (услуг), включая стоимость этапов выполнения работ (услуг), в соответствии с проектной документацией; место, условия и сроки (периоды) выполнения работ (услуг).

Таким образом, указанные сроки заблаговременно предоставляются в составе документации о проведении электронного аукциона, которая находится в открытом доступе. Прежде чем принять решение об участии в торгах потенциальные участники аукциона могут оценить свои возможности и риски по исполнению работ в указанные сроки, принять решение о выборе соответствующего поставщика оборудования, необходимых материалов, для своевременного исполнения условий договора на выполнение работ.

Согласно п.1.5. проекта Договора (приложенного к аукционной документации) были предусмотрены следующие сроки выполнения работ:

начало – с даты заключения договора;

окончание – 31 октября 2022 года;

календарные сроки выполнения работ по каждому объекту (этапу) определяются в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 3 к договору).

Согласно Графику, установленному в размещенной аукционной документации, выполнение работ в многоквартирных домах производится в период с 04.06.2021 г. по 30.10.2022 г., при этом сроки были установлены индивидуально к каждому объекту.

Таким образом, **общий срок в соответствии с условиями размещенной аукционной документации составлял 515 дней**, также были определены сроки для выполнения определенных этапов работ и по отдельным объектам.

На сегодняшний день график начала выполнения работ с 04.06.2021 г. является неисполнимым условием по объективным причинам, а именно, в связи с неоднократным приостановлением заключения Договора по уведомлениям УФАС по Республике Мордовия, указанным выше.

В связи с этим, для целей выполнения требований Гражданского кодекса РФ и Положения № 615, АО «ЩЛЗ» направило в адрес Фонда письмо с необходимостью корректировки сроков выполнения работ и графика выполнения работ на соответствующее количество дней, в течение которых договор не мог быть подписан по объективным причинам - в связи с приостановлением торгов по уведомлениям антимонопольного органа.

При этом, по мнению АО «ЩЛЗ», Фондом в проекте Договора, направляемом в адрес АО «ЩЛЗ», должна быть принята во внимание реальная дата заключения договора и соблюден общий срок выполнения работ, который составлял 515 дней.

Полномочия антимонопольного органа по продлению сроков выполнения обязательств в случае приостановления торгов до рассмотрения жалобы по существу предусмотрены ч. 7 ст. 106 Закона о контрактной системе, согласно которой в случае, если вследствие приостановления определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт

не может быть заключен в предусмотренные документацией о закупке сроки, в решении о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) устанавливается возможность продления предусмотренных контрактом сроков исполнения обязательств по контракту с указанием новых сроков исполнения этих обязательств.

Такой подход подтверждается практикой антимонопольных органов (см.: *Решение Московского УФАС от 03.06.2021 г. по делу N 077/06/106-9310/2021*; *Решение Карельского УФАС России от 23.06.2021 по делу N 010/06/105-383/2021*; *Решение Московского УФАС России от 29.04.2021 по делу N 077/06/106-7300/2021*).

Положение № 615 четко не регулирует данный вопрос.

Вместе с тем, спорные правоотношения носят гражданско-правовой характер, соответственно, к ним применима ст.6 ГК РФ, допускающая применение закона по аналогии.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного суда РФ, изложенной в Постановлении от 04.02.2014 №13004/13, в случаях, если спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или соглашением сторон, допускается применение норм права по аналогии согласно 6 ГК РФ.

Поскольку возможность продления сроков выполнения обязательств по контракту с указанием новых сроков выполнения обязательств в подобных ситуациях регулируется Законом № 44-ФЗ, следовательно, считаем, что к рассматриваемым правоотношениям по аналогии подлежат применению нормы Закона №44-ФЗ, позволяющие урегулировать порядок подписания договора и продления сроков выполнения обязательств по договору, который подлежит подписанию по результатам электронного аукциона № 200970000012100107.

Практика антимонопольных органов, равно как и практика арбитражных судов, также подтверждает возможность применения аналогии закона в отношении Положения № 615 (см., в частности: *решение УФАС по Республике Марий Эл № 012/10/18.1-120/2021 от 18.02.2021 г.*; *Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 26.11.2020 № 09АП-46999/2020 по делу № А40-312193/2018 – оставлено в силе судом кассационной инстанции*; *Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 18.11.2019 № 09АП-59252/2019 по делу № А40-71244/2019 – оставлено в силе судом кассационной инстанции*).

Соответственно, нормы Закона № 44-ФЗ о возможности продления сроков выполнения обязательств по контракту в том случае, когда указание в договоре первоначальных сроков невозможно в силу объективных обстоятельств, а именно невозможности подписания договора ввиду приостановления торгов контролирующим органом, распространяются и на правоотношения, урегулированные Положением № 615.

Таким образом, Заказчик должен направить АО «ЩЛЗ» договор, соответствующий требованиям размещенной аукционной документации, и не ущемляющий права АО «ЩЛЗ» по сравнению с первоначально определенными сроками начала и окончания выполнения работ.

3. Объявление нового аукциона №200970000012100158 по аналогичным адресам, указанным в аукционе № 200970000012100107, результаты которого не отменены, является незаконным.

У Фонда отсутствуют основания для проведения нового аукциона по тому же предмету (с теми же адресами многоквартирных домов, в которых требуется замена лифтового оборудования), т.к. электронный аукцион № 200970000012100107 является действительным.

Признать торги недействительными может только суд и только по основаниям, предусмотренным ст.449 ГК РФ. Какое-либо судебное решение в отношении недействительности аукциона № 200970000012100107 отсутствует.

Фонд отказывается заключать договор с АО «ЩЛЗ». При этом объявление нового аукциона свидетельствует о том, что Фонд не утратил интереса к выполнению подрядных работ на проведение капитального ремонта по замене лифтов по адресам, включенным в аукционную документацию в рамках аукциона № 200970000012100107.

Согласно п.1 ст.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).

Объявление Фондом нового аукциона при наличии незаконченной процедуры закупки в рамках аукциона № 200970000012100107 является недобросовестным поведением Заказчика, противоречащим действующему законодательству, нормам ГК РФ и Положения № 615. Данные действия Фонда могут быть квалифицированы как злоупотребление правом, т.к. они совершены в обход закона, нарушают принципы добросовестной реализации гражданских прав (п. 3 ст. 1 ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ).

На основании изложенного, АО «ЩЛЗ» считает, что Фондом нарушены требования пунктов 185 и 196 Положения № 615, нормы ст.ст.10, 447 и 448 Гражданского кодекса РФ, и

ПРОСИТ:

1. Принять настоящую жалобу к рассмотрению и признать ее обоснованной;
2. Приостановить торги по электронному аукциону №200970000012100158 до рассмотрения жалобы по существу.
3. Выдать Некоммерческой организации «Республиканский Фонд капитального ремонта многоквартирных домов» предписание об аннулировании в ЕИС записи о заключении между Фондом и АО «Щербинский лифтостроительный завод» Договора от 08.07.2021 г..
4. Установить возможность продления предусмотренных контрактом сроков исполнения обязательств по контракту с указанием новых сроков исполнения этих обязательств.
5. Выдать Некоммерческой организации «Республиканский Фонд капитального ремонта многоквартирных домов» предписание о заключении договора по электронному аукциону № 200970000012100107 с АО «ЩЛЗ» на условиях опубликованных в ЕИС 29.04.2021 г. по указанному электронному аукциону, продлив сроки выполнения обязательств по Договору и скорректировав график выполнения работ по выполнению промежуточных и конечного этапов работ на соответствующее количество дней, в течение которых договор не мог быть подписан по объективным причинам.

Приложения:

1. Копия доверенности на [REDACTED] на 1 л. в 1 экз.;
2. Копия Устава АО «ЩЛЗ» на 23 л. в 1 экз.;
3. Выписка ЕГРЮЛ от 28.07.2021 на 17 л. в 1 экз.;
4. Лист записи ЕГРЮЛ от 08.04.2021 на 2 л. в 1 экз.;

5. Выписка из Протокола СД. № 7 об избрании генерального директора АО «ЩЛЗ» на 1 л. в 1 экз.;
6. Копия Решения по делу № 0 13/10/18.1-314/2021 на 10 л., в 1 экз.
7. Копия предписания от 18.06.2021 г. по делу № 013/10/18.1-314/2021 на 2 л., в 1 экз.
8. Копия Решения по делу № 013/07/3-351/2021 на 8 л. в 1 экз..
9. Копия письма АО «ЩЛЗ» в адрес Фонда от 15.07.2021 г. № 30.20-00840 на 2 л. в 1 экз.;
10. Копия ответа Фонда от 15.07.2021 г. (отказ от заключения договора).
11. Скриншот с электронной площадки (о размещении записи о заключенном Договоре от 08.07.2021 г.) на 1 л. в 1 экз.;
12. Скриншот с электронной площадки (извещение № 200970000012100158) 1 л. в 1 экз.
13. Решение УФАС по городу Москве от 3 июня 2021 г. по делу N 077/06/106-9310/2021;
14. Решение Карельского УФАС России от 23.06.2021 по делу N 010/06/105-383/2021;
15. Решение Московского УФАС России от 29.04.2021 по делу N 077/06/106-7300/2021.

Генеральный директор



Артёмов А. Р.

Исполнитель:

Телефон:

Электронная почта: