

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-11394/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.07.2020 г. Москва

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

при участии представителей:

от АО «Завод РЭТО» - <...> (по доверенности от 13.07.2020),

от ООО «СТРОЙЭНЕРГОМОНТАЖ» - <...> (на основании решения № 6 от 16.10.2019),

рассмотрев жалобу ООО «СЭМ» (далее - Заявитель) на действия АО «Завод РЭТО» (далее - Заказчик) при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для ремонта подстанции (с целью заключения рамочного договора) (реестровый № 32009150375) (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, Заказчик неправомерно отказался от проведения Закупки, что нарушает его права и законные интересы как участника, подавшего заявку на участие в Закупке.

Проанализировав заявленный довод, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представив письменные возражения.

Комиссия, рассмотрев представленные на заседании сведения и материалы, признает отказ от проведения Запроса незаконным, а довод Заявителя — обоснованным.

Извещение о проведении Закупки опубликовано на официальном сайте 20.05.2020.

Дата и время окончания подачи заявок - 25.05.2020 в 11:00.

Заказчик должен был рассмотреть заявки и подвести итоги Закупки 30.06.2020.

Однако, 29.06.2020 Заказчиком опубликован протокол отмены проведения запроса предложений № 1468687, а в обосновании указано следующее:

«В соответствии с ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить Закупку по истечению даты и времени окончания подачи заявок и до заключения договора

при наступлении обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. Распространение коронавирусной инфекции признано обстоятельством непреодолимой силы (п. 20.1. Указа Мэра Москвы от 05.03.2020 № 12-УМ, п.1 совместного Письма Минфина России, МЧС России и ФАС России от 03.04.2020)».

Исходя из возражений Заказчика, невозможность дальнейшего проведения Запроса предложений и произведённая в связи с этим отмена Закупки находятся в прямой причинно-следственной связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, повлекшей явную угрозу снижения доходов и, как следствие, платёжеспособности Заказчика.

Основным видом производственной деятельности Заказчика является ремонт электротехнического оборудования для нужд электросетевых организаций. Настоящая закупка проводилась с целью обеспечения Заказчика необходимыми материалами для выполнения договорных обязательств перед ПАО «МОЭСК» по осуществлению программы планового ремонта объектов системы энергоснабжения Москвы и Московской области. Таким образом, необходимость проведения данной закупки целиком и полностью зависела от позиции заказчика – ПАО «МОЭСК».

В свою очередь, в целях сохранения финансовой устойчивости ПАО «МОЭСК» и предотвращения негативных последствий в текущей макроэкономической ситуации, ПАО «Россети» Московский регион издан приказ, в соответствии с которым закупочные процедуры ПАО «МОЭСК», за исключением определённого перечня неотложных процедур, связанных с обеспечением надёжности электроснабжения или обеспечения предупреждения или недопущения сезонного распространения острых респираторных заболеваний в ПАО «МОЭСК», необходимо приостановить и рассмотреть вопрос об отмене уже объявленных закупочных процедур, в случае, если срок окончания подачи заявок уже прошёл.

При этом предмет рассматриваемой закупки не подпадает под перечень неотложных процедур, установленных в данном приказе.

Также из предмета процедуры не следует, что необходимый товар закупается Заказчиком для удовлетворения потребностей иных лиц, а не личных целей.

Комиссия установила, что Заказчиком в данном случае нарушены нормы Закона о закупках, поскольку Заказчиком не доказано, что отмена произошла в связи с обстоятельствами непреодолимой силы.

Так, Приказ о временных мерах по сохранению финансовой устойчивости ПАО «МОЭСК» был принят 10.04.2020 (№ 430) (далее - Приказ).

В свою очередь, Закупка была объявлена 14.05.2020, а значит Заказчику было известно о рисках объявления конкурентной процедуры, что подразумевает необходимость прогнозирования наступления негативных последствий.

Пунктом 10 Приказа установлено, что ограничения действуют до 30.06.2020. При этом процедура отменена за 1 день до окончания действия Приказа, учитывая, что процедур в форме запроса предложений был размещена в ЕИС более месяца.

Более того, часть ограничений снята Указом Мэра Москвы от 08.06.2020 № 68-УМ

«Об этапах снятия ограничений, установленных в связи с введением режима повышенной готовности» и часть организаций начала работать в штатном режиме, а процедура была отменена только 29.06.2020.

Также представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что фактически отказ от процедуры обусловлен его собственной финансовой нестабильностью, а потребность в поставке запасных частей не отпала.

Согласно ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Исходя из буквального толкования вышеуказанных норм, Заказчик вправе отменить процедуру закупки до даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в Закупке, а правом на отмену определения поставщика Заказчик обладает только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом, разместив на Официальном сайте извещение об отмене закупки.

Документов, свидетельствующих о том, что закупка отменена вследствие обстоятельств непреодолимой силы, на Комиссию не представлено.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ).

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений действия Заказчика в данном случае также не отвечают.

Согласно п. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Таким образом, отказ Заказчика от проведения Закупки с нарушением установленных в Законе о закупках, Положения и Документации сроков является злоупотреблением правом (п. 1 статьи 10 ГК РФ) и не подлежит правовой защите.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (п. 3 ст. 1, ст. 10 ГК РФ) можно сделать вывод о том, что признание торгов несостоявшимися является их конечным результатом только в случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и не способно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия считает доводы Заявителя достаточными в части неправомерного и необоснованного отказа Заказчика от подведения итогов Запроса, а также признает в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 5, 7 ст. 3.2 Закона о закупках.

С учетом изложенного и руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СТРОЙЭНЕРГОМОНТАЖ» (ИНН: 7725331267, ОГРН: 1167746857992) на действия АО «Завод РЭТО» (ИНН: 7724646338, ОГРН: 1077764814324) при проведении Закупки обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 5, 7 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-11394/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.07.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России (далее — Управление) 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 21.07.2020 по делу № 077/07/00-11394/2020,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Завод РЭТО» устранить нарушения, допущенные при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для ремонта подстанции (с целью заключения рамочного договора) (реестровый № 32009150375) (далее — Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить протокол отмены проведения запроса предложений № 1468687 от 29.06.2020.
2. Заказчику разместить информацию об отмене вышеуказанного протокола в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

3. Заказчику назначить новую дату подведения итогов Закупки с учетом решения Комиссии от 21.07.2020 по делу № 077/07/00-11394/2020.
4. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с решением Комиссии от 21.07.2020 по делу № 077/07/00-11394/2020, требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках, Закупочной документацией.
5. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 24.08.2020.
6. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 26.08.2020 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.

1.

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