

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-7032/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.04.2020 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от <...>

от ПАО «МРСК Центра»: <...>

рассмотрев жалобу <...> на действия ПАО «МРСК Центра» при проведении конкурсов в электронной форме на право заключения договоров на поставку масел автомобильных для нужд ПАО «МРСК Центра» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго») (реестровые №№ 32009009870, 31908521373) (далее — Конкурсы),

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 Конкурсов.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Закупки выразилось в неправомерной отмене конкурса с реестровым № 31908521373 после определения победителя.

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, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из жалобы Заявителя следует, что Московским УФАС России 10.03.2020 было принято решение по делу № 077/07/00-3759/2020, согласно которому жалоба о неправомерном отклонении заявки ИП Мирмова Е.Г. при проведении конкурса с реестровым № 31908521373 признана обоснованной, а Заказчику выдано обязательное для исполнения предписание о пересмотре заявок.

10.04.2020 Заказчиком произведен пересмотр вторых частей заявок, заявка Заявителя допущена до участия в Конкурсе.

Вместе с тем 14.04.2020 Заказчиком опубликован протокол, содержащий сведения об отмене конкурса со следующим обоснованием: «В связи с возникновением обстоятельств непреодолимой силы вследствие распространения новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, на основании части 7 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» принято решение отменить определение поставщика масел автомобильных для нужд ПАО «МРСК Центра» (филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго»).

По мнению Заявителя, отмена конкурса произведена неправомерно, так как 19.03.2020 Заказчиком объявлен новый конкурс на поставку масел автомобильных (реестровый № 32009009870), что свидетельствует, что потребность Заказчика в товарах не отпала.

На заседании Комиссии представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился и пояснил, что из совместного письма Минфина России, МЧС России и Федеральной антимонопольной службы от 3 апреля 2020г. №№24-06-05/26578, 219-АГ-70, МЕ/28039/20 «О позиции Минфина России, МЧС России, ФАС России об осуществлении закупок товара, работы, услуги для обеспечения государственных и муниципальных нужд в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной «2019-нCoV» (далее - Письмо) следует, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-нCoV носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

Отмена данной закупочной процедуры связана с вынужденной корректировкой Плана закупок Заказчика на 2020 год с целью оптимизации расходов по причине отсутствия возможности заключения договора с контрагентом в указанные в извещении сроки. Обеспечение данной потребности на 2020 год было запланировано без учета обстоятельств непреодолимой силы вследствие распространения новой коронавирусной инфекции, в сложившейся ситуации ПАО «МРСК» пришлось перераспределить денежные средства по ремонтной программе, направить данные денежные средства на потребности, связанные с устранением чрезвычайных ситуаций по электросетевым объектам.

При этом, по мнению Заказчика, объявление нового конкурса не может нарушать права и законные интересы Заявителя в связи с тем, что конкурентные процедуры не являются идентичными в части цены продукции, её объемов, сроков поставки. Кроме того, Конкурсы размещались ПАО «МРСК Центра» под разными строками плана закупок ПАО «МРСК Центра» и ПАО «МРСК Центра и Приволжья».

Комиссия оценивает доводы Заказчика критически в связи с тем, что представленная в материалы дела служебная записка Центральной Конкурсной Комиссии от 03.03.2020 № ЦА/47/456/сл содержит сведения об одобрении корректировки плана закупки материалов для нужд филиалов ПАО «МРСК Центра»: Белгородэнерго, Брянскэнерго, Воронежэнерго, Костромаэнерго, Курскэнерго, Липецкэнерго, Орелэнерго, Смоленскэнерго, Тамбовэнерго, Тверьэнерго и Ярэнерго.

Вместе с тем отмененный конкурс с реестровым № 31908521373 проводился с целью закупки автомобильных масел для нужд филиалов «Белгородэнерго», «Брянскэнерго», «Воронежэнерго», «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Липецкэнерго», «Орёлэнерго», «Смоленскэнерго», «Тамбовэнерго» и «Ярэнерго») и ПАО «МРСК Центра и Приволжья» (филиалов «Владимирэнерго», «Ивэнерго», «Калугаэнерго», «Кировэнерго», «Мариэнерго», «Нижновэнерго», «Рязаньэнерго», «Тулэнерго» и «Удмуртэнерго»).

Таким образом, субъектный состав Заказчиков в рамках отмененного конкурса и представленной служебной записки ПАО «МРСК Центра» не совпадают, а именно служебная записка содержит указание на корректировку плана закупок только для 10 Заказчиков из 19.

Более того, Комиссия, проведя сравнительный анализ двух закупочных процедур, установила, что корректировка начальной (максимальной) цены договора, а равно объема закупаемой продукции у филиалов из перечня, указанного в служебной записке, производилась только у филиалов «Костромаэнерго», «Курскэнерго», «Тамбовэнерго».

При этом перечень заказчиков в обоих Конкурсах полностью идентичен.

В соответствии с частью 7 статьи 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.

Комиссия также отмечает, что сам факт того, что распространение 2019- nCoV является обстоятельством непреодолимой силы не может свидетельствовать о правомерности отмены конкурентной процедуры, так как согласно тому же письму, на которое ссылается Заказчик, необходимо установить причинно-следственную связь между событиями.

Вместе с тем Заказчиком не представлено подтверждения наличия причинно-следственной связи между невозможностью заключения договора по результатам конкурса с реестровым № 31908521373 и распространения коронавирусной инфекции.

Как следует из пояснений Заказчика, отказ от проведения конкурса обусловлен именно невозможностью заключения договора в сроки, указанные в извещении.

Однако, данные пояснения не принимаются Комиссией ввиду того, что на основании части 5 статьи 4 Закона о закупках возможно изменение количества (объема), цены закупаемых товаров, работ, услуг, а также сроков исполнения договора.

Более того, согласно пункту 4 Информационной карты отмененного конкурса сроки выполнения поставок - в течение 10 календарных дней с момента подачи заявки от филиала, но не позднее 31.12.2020. При этом из пункта 8.1 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации, следует, что оплата товара поставщику осуществляется в размере 100% в течение 30 календарных дней с даты поставки товара.

Таким образом, неясно, как распространение 2019-nCoV, в том числе с финансовой точки зрения и при условии сохранения потребности Заказчика в товарах, препятствовало заключению договора по результатам отмененного конкурса.

Следовательно, в связи с тем, что Заказчиком не приведено надлежащего обоснования отмены процедуры в связи с обстоятельствами непреодолимой силы, Заказчик был вправе отменить конкурс в пределах сроков, установленных частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

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

Согласно пункту 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Следовательно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447-448 ГК РФ не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем. Согласно пункту 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Таким образом, действующим законодательством установлена обязанность Заказчика заключить договор по результатам проведения конкурентной процедуры.

Безосновательная отмена конкурса, а равно отказ со стороны Заказчика от заключения договора с Заявителем как единственным участником, признанным соответствующим требованиям, в настоящем случае нарушает баланс частных и публичных интересов, на соблюдение которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, суть которого заключается в равновесии и равноправии сторон в публичных правоотношениях.

Кроме того, Комиссия при принятии решения оценивала также тенденциозность в действиях Заказчика, направленную на нежелание в заключении контракта с Заявителем, что подтверждается решениями по делам № 077/07/00-3759/2020, 77/07/00-440/2020, по результатам рассмотрения которых Заказчику выдавались предписания, направленные на восстановление прав и законных интересов Заявителя на участие в Закупке.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия, на основании представленные документов и сведений приходит к выводу об обоснованности жалобы.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что Заказчик не лишен права отменить конкурс с реестровым № 32009009870, разместив об этом информацию на Официальном сайте, мотивированно обосновав отказ от процедуры, с учетом данного решения антимонопольного органа в случае, если потребность в соответствующих товарах (услугах) для Заказчика отпала в случае ее удовлетворения в результате завершения обжалуемой Закупочной процедуры.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> на действия ПАО «МРСК Центра» (ОГРН: 1046900099498, ИНН: 6901067107) при проведении Конкурсов обоснованной.

1. 2. Установить в действиях ПАО «МРСК Центра» нарушение части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 1 статьи 447 ГК РФ.
2. 3. Выдать ПАО «МРСК Центра» обязательное для исполнения предписание об устранении допущенного нарушения.

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