

ООО «БИЗНЕС СТРОЙ»

121596, город Москва, улица Горбунова, дом 2, строение 3, эт. 8 пом. II к 12 оф. 88

ФГУП «НАМИ»

125438, город Москва, улица Автомоторная, дом 2

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15889/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.09.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителей ООО «БИЗНЕС СТРОЙ», ФГУП «НАМИ» посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу ООО «БИЗНЕС СТРОЙ» (далее также — Заявитель) на действия ФГУП «НАМИ» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора, на выполнение строительно-монтажных работ в некапитальном модульном здании, расположенном возле строений 4 и 10, по адресу: г. Москва, Автомоторная ул., д. 2, в соответствии с Техническим заданием Заказчика (реестровый № 32009183763) (далее — Запрос),

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 Запроса.

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно отказался от проведения Запроса после окончания срока, отведенного на подачу заявок участниками. Также Заявитель указывает на несуществление Заказчиком возврата денежных средств, внесенных в качестве обеспечения заявки на участие в Запросе.

Проанализировав заявленные доводы, 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.

Из доводов жалобы следует, что Заказчиком не возвращены денежные средства, внесенные Заявителем в качестве обеспечения заявки на участие в Закупке в размере 400 000,00 руб.

В соответствии с пунктом 3.8 Положения Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки возвращаются на счет участника конкурентной закупки **в течение не более чем 10 рабочих дней с даты** наступления одного из следующих случаев:

1) размещение в единой информационной системе и на электронной площадке итогового протокола, являющимся основанием для заключения договора. При этом возврат осуществляется в отношении денежных средств всех участников конкурентной закупки, за исключением победителя, которому такие денежные средства возвращаются в случае заключения договора;

2) отмена конкурентной закупки;

3) отклонение заявки участника конкурентной закупки;

4) отзыв заявки участником конкурентной закупки до окончания срока подачи заявок;

1.

5. получение заявки на участие в конкурентной закупке после окончания срока подачи заявок.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС отмена Запроса осуществлена 27.08.2020 (в соответствии с решением об отмене процедуры закупки от 20.08.2020).

При этом, согласно тексту жалобы, на момент направления такой жалобы (16.09.2020) возврат задатка Заказчиком осуществлен не был.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение пункта 3.8 Положения и признает указанный довод жалобы Заявителя обоснованным.

Вместе с тем на заседании Комиссии представитель Заявителя указал, что 22.09.2020 денежные средства были возвращены Заявителю, в связи с чем обязательное к исполнению предписание в указанной части Заказчику не выдается.

Также в жалобе Заявитель указывает на неправомерность отмены Заказчиком спорной конкурентной процедуры после окончания срока подачи заявок участников.

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

Дата и время окончания подачи заявок - 20.08.2020 в 12:00.

Заказчик должен был рассмотреть заявки и подвести итоги Запроса 21.08.2020.

Однако 27.08.2020 ЕИС опубликовано решение об отказе от проведения закупки, ссылаясь на отсутствие необходимости в выполнении данного вида работ.

При этом Заказчиком в данном случае нарушены нормы Закона о закупках, Положения и Документации.

На заседании Комиссии представители Заказчика согласились с нарушением сроков отказа от проведения Запроса.

Вместе с тем представители Заказчика не представили однозначных и безусловных доказательств, свидетельствующих о том, что у ФГУП «НАМИ» в действительности «отпала» потребность в выполнении работ, являющихся предметом Запроса.

Пунктом 13.1 Положения запрос котировок признан конкурентным способом закупки, регулируемым статьями 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), при котором победителем признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора. По смыслу пункта 3.7 Положения, по итогам запроса котировок у победителя и заказчика возникает обязанность заключить договор друг с другом.

Возможность, а при необходимости случаи, отмены Запроса котировок также устанавливаются в Положении о закупках.

Согласно пункту 7.8 Положения генеральный директор ФГУП «НАМИ», либо лицо, специально уполномоченное, действующее от ФГУП «НАМИ», по доверенности,

вправе в любое время **до окончания срока подачи Заявок**, указанного в Извещении, принять решение об отказе от проведения конкурса. Уведомление об отказе от проведения конкурса размещается на официальном сайте.

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.

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.

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

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

Исходя из положений указанной нормы права торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «запрос предложений», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

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. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении должно регулироваться соответствующими нормами права, предусмотренными для данного правоотношения.

Оценка положений Документации показала, что проведенная Заказчиком процедура соответствует понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

Стороны, добросовестно пользующиеся своими правами, расценивают и относят их к сфере гражданского законодательства, регламентирующего торги.

В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.

По смыслу приведенной нормы Заказчик вправе отказаться лишь от проведения торгов до завершения их итогов.

Таким образом, возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры, поскольку исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено.

В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям Заказчика.

Право отказаться от акцепта при проведении запроса котировок не нарушает, по мнению Заказчика, установленные Законом о закупках принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Такое право предусмотрено ГК РФ и может быть применено в отношении любого участника закупки.

Оценивая этот довод, Комиссия учитывает, что при принятии решения об отказе от проведения Запроса Заказчик не руководствовался изменением собственных потребностей, поскольку соответствующего обоснования в решении также не указано.

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 Запроса 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.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах принимал участие только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным. Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (п. 1 ст. 1 ГК РФ).

Таким образом, конечным результатом Запроса, даже признанного

несостоявшимся, при условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям Документации, является заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия считает доводы Заявителя достаточными в части неправомерного и необоснованного отказа Заказчика от подведения итогов Запроса, а также признает нарушение Заказчиком п. 1 ст. 3, ч. 5 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 «БИЗНЕС СТРОЙ» (ИНН: 9731036369) на действия ФГУП «НАМИ» (ИНН: 7711000924) при проведении Закупки обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение п. 3.8, 7.8 Положения, п. 1 ст. 3, ч. 5 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.

ООО «БИЗНЕС СТРОЙ»

121596, город Москва, улица Горбунова, дом 2, строение 3, эт. 8 пом. II к 12 оф. 88

ФГУП «НАМИ»

125438, город Москва, улица Автомоторная, дом 2

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-15889/2020 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

24.09.2020 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 24.09.2020 по делу № **077/07/00-15889/2020**,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ФГУП «НАМИ» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении запроса котировок на право заключения договора, на выполнение строительно-монтажных работ в некапитальном модульном здании, расположенном возле строений 4 и 10, по адресу: г. Москва, Автомоторная ул., д. 2, в соответствии с Техническим заданием Заказчика (реестровый № 32009183763) (далее - Закупка), а именно:

1. Заказчику отменить решение об отказе от проведения Закупки от 27.08.2020.
2. Заказчику разместить информацию об отмене указанного указанного решения в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС).
3. Заказчику завершить процедуру Закупки в соответствии с решением Комиссии от 24.09.2020 по делу № **077/07/00-15889/2020**, требованиями ч. 1 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках, Закупочной документации.
4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до **30.10.2020**.
5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до **03.11.2020** 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.

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