

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-525/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2021 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев жалобу ООО «Трансметаллгрупп «Южный Урал» (далее – Заявитель) на действия АО «ТРАНСИНЖСТРОЙ» (далее – Заказчик) при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку арматурного проката для нужд АО «Трансинжстрой» (номер процедуры № СОМ22122000044, далее — Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

Заявитель в жалобе указывает, что решение об отмене процедуры не соответствует требованиям законодательства и не является законным.

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.

Закупка проводится в соответствии с «Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Трансинжстрой» (далее – Положение).

Заявитель в жалобе указывает, что 29.12.2020 по результатам рассмотрения заявки Заявителя комиссией был вынесен протокол рассмотрения заявок на участие в процедуре СОМ22122000044. В соответствии с которым, Заявитель допущен к участию в процедуре и признан участником процедуры. Состав документов заявителя соответствует требованиям документации. 29.12.2020 комиссией было вынесено решение об отмене процедуры СОМ22122000044 в связи с изменением потребности Заказчика.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и представил письменные возражения, в которых указал, что не является субъектом Закона о закупках.

Также Заказчик отметил, что им ввиду увеличения совокупной доли государственного участия в уставном капитале АО «Трансинжстрой» – организацией осуществляется разработка Положения о закупке в соответствии с нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заказчик в дополнительных доводах указал, что по состоянию на 30.09.2020 доля участия Российской Федерации в уставном капитале АО «Трансинжстрой» составляла 38,0368074 процентов, что указано в справке о распределении акций эмитента АО «Трансинжстрой», и подтверждает отсутствие оснований отнесения АО «Трансинжстрой» к субъекту Закона о закупках. В соответствии с уведомлением о выполнении операций в реестре владельцев именных ценных бумаг АО «Трансинжстрой» 21.12.2020 осуществлена операция по передаче акций от ООО Строительная фирма «СМУ-152 Трансинжстрой» к Российской Федерации в лице Федерального агентства по управлению государственным имуществом. В результате совершенной сделки совокупная доля государственного участия в уставном капитале АО «Трансинжстрой» увеличилась до 50,3232253%.

Так, Комиссией было установлено, что Заказчик на 50,3232253% с 21.12.2020 находится в собственности Российской Федерации.

В соответствии с подпунктами 1, 2, 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках данный Федеральный закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе:

1. Государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

2. Дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

3. Дочерним хозяйственным обществам, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам.

Извещение о проведении торгов опубликовано на сайте ЭТП 22.12.2020 в 00:00.

Также Комиссия отмечает, что сведения о Заказчике содержатся в реестре Заказчиков по 223 в ЕИС.

Таким образом, исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик является субъектом Закона о закупках на момент проведения закупочной процедуры.

В части отмены процедуры, Комиссия отмечает следующее.

Заказчик является субъектом Закона о закупках в связи с чем процедура должна проводиться в конкурентной форме.

Согласно пункту 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

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 (пункт 5 статьи 3.2 Закона о закупках).

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 заседании Комиссии 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.

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.

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 процедуры с нарушением установленных в Законе о закупках сроков является злоупотреблением правом (п. 1 статьи 10 ГК РФ).

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).

При этом на участие в процедуре было подано 7 заявок.

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.

Таким образом, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 18.1, пунктом 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Трансметаллгрупп «Южный Урал» (ИНН 7447290550) на действия АО «ТРАНСИНЖСТРОЙ» (ИНН 7701011412) при проведении Закупки

обоснованной.

2. 2. Признать в действиях Заказчика нарушение 1, 2, 3 части 2 статьи 1, ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. 3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

1. ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-525/2021 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

28.01.2021 г. Москва

2.

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании вынесенного решения от 28.01.2021 по делу № 077/07/00-525/2021,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «ТРАНСИНЖСТРОЙ» (далее — Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку арматурного проката для нужд АО «Трансинжстрой» (номер процедуры № СОМ22122000044, далее — Процедуры):

1. Заказчику отменить решение об отмене процедуры;
2. Заказчику продолжить и завершить проведение Процедуры в соответствии с требованиями действующего законодательства в сфере закупок, Положения о закупке, Документации;
3. Заказчику надлежит исполнить настоящее предписание в срок до 25.02.2021;
4. Заказчику надлежит сообщить в адрес Московского УФАС России об исполнении настоящего предписания в срок до 26.02.2021 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.