

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-3111/2020

г. Якутск
ноября 2020 г.

Резолютивная часть оглашена: «23»

Изготовлено в полном объеме: «25» ноября
2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

***** – Руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

***** – главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии;

***** – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена комиссии,

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции, без очного участия представителей заказчика и заявителя:

***** – представителя заказчика по доверенности №12 от 18.11.2020 г.;

***** – представителя заявителя по доверенности №1 от 24.07.2020 г.

Рассмотрев жалобу №014/07/3-3111/2020 общества с ограниченной ответственностью «КС-Девелопмент» (далее – Заявитель) на действия Акционерного общества «Сахаплемобъединение» (далее – Заказчик) при проведении и организации конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Конкурс) (извещение №32009627288 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 12 ноября 2020 года поступила жалоба ООО «КС-Девелопмент» на действия АО «Сахаплемобьединение» при проведении и организации конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009627288 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru),

Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что 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.

Частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа

рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Сахаплемобъединение» (утвержденное Советом директоров АО «Сахаплемобъединение» протокол №8/19 от 30 октября 2019 г. (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках, при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и Положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 29 октября 2020 года АО «Сахаплемобъединение» опубликовано извещение №32009627288 о проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и Документация по закупке.

Заказчиком конкурса выступает Акционерное общество «Сахаплемобъединение» (678183, Республика Саха (Якутия), улус Мирнинский, село Арылах, улица Тепличная, д. 17А)

Предмет договора: Выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма);

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 29.10.2020 г.;

Номер извещения: 32009627288;

Начальная (максимальная) цена договора: 8 048 982,47 рублей;

Дата начала срока подачи заявок - 29.10.2020 (МСК +6);

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика): - 06.11.2020 в 15:00 (МСК +6);

Дата рассмотрения первых частей заявок (по местному времени заказчика): 09.11.2020 (МСК +6);

Дата рассмотрения вторых частей заявок (по местному времени заказчика): 10.11.2020 (МСК +6);

Дата подведения итогов: 11.11.2020 (МСК +6).

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе №1900378, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.11.2020 г. по окончании приема заявок на участие в закупке поступило 4 (четыре) заявки:

- Заявка ООО «АСК «ДОМ»;
- Заявка ООО «КС-ДЕВЕЛОПМЕНТ»;
- Заявка ООО «РОСТРОЙПРОЕКТ»;
- Заявка ООО «ПОДРЯДЧИК».

Заказчиком 11.11.2020 в ЕИС размещено решение об отмене открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) от 11.11.2020 г. №04-10 Акционерное общество «Сахаплемобъединение» приняла решение отменить процедуру определения Исполнителя, путем проведения открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и

строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) извещение №32009627288 на основании пункта 5-7 статьи 3.2. Закона о закупках.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от дальнейшего проведения закупки.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) установлено, что жалоба заявителя содержит основания, предусмотренные пунктом 1 частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Комиссия антимонопольного органа по рассмотрению жалобы, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Аналогичный принцип закупочной деятельности Заказчика установлен подпунктом 2 пункта 2 статьи 2 Положения о закупке.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

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

Подпунктом 2.2. пункта 2 статьи 11 Положения о закупке предусмотрен отказ от проведения не позднее, чем за 5 (пять) дней до даты окончания подачи заявок на участник в конкурсе, если иной срок не установлен в конкурсной документации.

Комиссией Якутского УФАС России установлено, что в конкурсной документации не установлен иной срок отказа от проведения конкурса.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, решением об отмене открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) от 11.11.2020 г. №04-10 Акционерное общество «Сахаплемобъединение» приняла решение отменить процедуру определения Исполнителя, путем проведения открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) извещение №32009627288 Заказчик отказался от дальнейшего проведения закупки.

На заседании Комиссии Якутского УФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанное решение об отмене Заказчика от дальнейшего проведения Конкурса обусловлено обстоятельствами непреодолимой силы, в том числе ввиду сложившейся неблагоприятной эпидемиологической ситуации на территории Российской Федерации, в связи с чем Заказчиком принято решение об отмене проведения Конкурса.

Также согласно пояснениям представителя Заказчика АО ФАПК «Туймаада» в соответствии с распоряжением Министерства имущественных и земельных отношений РС (Я) от 01.08.2019 года №Р-1419 и договора о передаче полномочий от 07.08.2019 года АО-288/04 является единоличным исполнительным органом АО «Сахаплемобъединение», т.е. управляющей организацией, расположенной по адресу: г. Якутск, ул. Автодорожная, д. 23.

Представителем Заказчика в обоснование правомерного принятия решения об отказе от Конкурса, представлены следующие документы:

- Приказ от 28 сентября 2020 г. №АО-ОД-101 о мерах по организации режима дистанционной работы в АО ФАПК «Туймаада» в связи с распространением коронавирусной инфекции COVID-19 в Республике Саха (Якутия) (Далее – Приказ №АО-ОД-101);
- Приказ от 14 октября 2020 г. №АО-ОД-118 об ограничении контактов в административном здании по адресу: г. Якутск, ул. Автодорожная, 23 (Далее – Приказ №АО-ОД-118);
- Справка от 20 ноября 2020 г. №25-529 с информацией об оформлении листков временной нетрудоспособности работников отдела капитального строительства АО Агрохолдинг «Туймаада» (Далее – Справка №25-529).

Согласно пункту 2 Приказа №АО-ОД-101 управление бизнес проектов и финансового мониторинга, корпоративный отдел и финансово-кредитный отдел перешли на частичное присутствие на рабочих местах (в режиме дежурства) и дистанционную работу с 29 сентября по 10 октября 2020 г.

Так в соответствии с Приказом №АО-ОД-101 меры по организации режима дистанционной работы в АО ФАПК «Туймаада» распространялись на период с 29 сентября по 10 октября 2020 г., иных приказов на продление таких мер представителем Заказчика не представлено.

В соответствии со Справкой №25-529 на работников отдела капитального строительства были оформлены листки временной нетрудоспособности:

- *****, начальник отдела с 06 октября по 11 ноября 2020 г.;
- *****, заместитель начальника отдела с 19 октября по 29 октября 2020 г.;
- *****, главный специалист отдела с 06 октября по 28 октября 2020 г.

Согласно Извещению дата подведения итогов по Конкурсу 11.11.2020 г. В соответствии со Справкой №25-529 представленной представителем Заказчика, на момент подведения итогов из лиц указанных в данной справке, лист временной нетрудоспособности был оформлен только на начальника отдела капитального строительства, на иных работников лист временной нетрудоспособности оформлен не был.

Также необходимо отметить, что в состав комиссии согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе №1900378, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.11.2020 г. и Протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в конкурсе №1900378, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 10.11.2020 г. входят:

1. ***** – председатель комиссии (присутствовал);
2. ***** – заместитель председателя комиссии (присутствовал);
3. ***** – член комиссии (присутствовал);
4. ***** – член комиссии (присутствовал);
5. ***** – член комиссии (присутствовал);
6. ***** – секретарь комиссии (отсутствовал).

Таким образом, в состав комиссии не входят лица, представленные в Справке №25-529.

При этом согласно представленным на заседании Комиссии материалам, вышеуказанное решение Заказчика об отмене Конкурса принято на этапе подведения итогов Конкурса, то есть по истечении срока для отмены закупки, предусмотренного Положением о закупках и Законом о закупках.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии Якутского УФАС России не представлено доказательств, подтверждающих невозможность дальнейшего проведения Конкурса, а также подтверждающих взаимосвязь между распространением новой короновирусной инфекцией COVID-19 и решением Заказчика об отмене закупки на стадии проведения Конкурса, в

связи с чем Комиссия Якутского УФАС России не представляет возможным прийти к выводу о том, что указанные обстоятельства являются основанием для принятия Заказчиком решения об отмене Конкурса в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

В Письме Минфина России №24-06-05/26578, МЧС России №219-АГ-70, ФАС России №МЕ/28039/20 от 03.04.2020 «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-nCoV» указано, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

Вместе с тем, в соответствии с «Обзором по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) №1» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.04.2020) признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий должников, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учетом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России при рассмотрении настоящей жалобы установила, что обстоятельства, послужившие основанием для отказа от проведения обжалуемой закупки и указанные Заказчиком как обстоятельства непреодолимой силы в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, не являются такими, в связи с тем, что в составе конкурсной комиссии не отражены лица, представленные в Справке №25-529, также данное обстоятельство не является основанием для отмены Конкурса и не может повлиять на процедуру подведения итогов 11.11.2020 г.

Таким образом, вышеуказанные действия не соответствуют требованиям Закона о закупках и нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом

обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Закона.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией Якутского УФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу №014/07/3-3111/2020 ООО «КС-Девелопмент» (ИНН 6165190146 ОГРН 1146165004028) на действия АО «Сахаплемобъединение» (ИНН 1435216712 ОГРН 1091435005243) при проведении и организации конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектно-сметной документации по объекту «Проектирование и строительство животноводческого комплекса на содержание дойного стада на 300 голов в селе Арылах (механизированная ферма) участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение №32009627288 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru) – обоснованной.
2. Признать АО «Сахаплемобъединение» нарушившим **часть 5 статьи 3.2** Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением.
4. Передать материалы настоящей жалобы должностному лицу Якутского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела согласно КоАП РФ

Решение комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель
Комиссии:

Члены
Комиссии:
