

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-3110/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

21.06.2019 г. Москва

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

рассмотрев жалобы ООО «ПодводРечСтрой» (далее - Заявитель) на действия ФГУП УС ЦФО ФСИН России (далее - Заказчик) при проведении запросов предложений в электронной форме на право заключения договоров на строительство газопроводов распределительных, водопроводов и водоотведений и детского сада на 200 мест (реестровые №№ 31907700449, 31907702264, 31907698576, 31907697994, 31907700955, 31907697516, 31907701959, 31907701404, далее — Закупки) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

Жалобы предъявлены со ссылками на ст. 1-2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном проведении закупок у единственного поставщика после проведения конкурентных процедур, которые необоснованно отменены Заказчиком.

Закупки проведены на основании Закона о закупках, что не оспаривается лицами, участвующими в деле. Таким образом, антимонопольный орган презюмирует необходимость проведения закупочных процедур в соответствии с требованиями законодательства о закупках. В этой связи Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанных жалоб в порядке ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая случаи, предусмотренные ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

Согласно ч. 2 ст. 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 установленных 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.

Частями 9 и 10 ст. 3 Закона о закупках предусмотрен порядок обжалования

действия (бездействия) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в судебном порядке, а также путем подачи жалобы в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом.

В соответствии с ч. 10 ст. 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в том числе в случае

- 1) 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;
- 2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;
- 3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;
- 4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;
- 5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных ч. 8.1 настоящей статьи, ч. 5 ст. 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;
- 6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Данная норма носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим.

Перечисленные в указанной норме основания обжалования действий заказчика в административном порядке соотносятся с принципом прозрачности информации о закупках. Иные же действия заказчиков подлежат обжалованию в судебном порядке, о чем указано в ч. 9 ст. 3 Закона о закупках.

Таким образом, правовое значение имеет как установленный порядок обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке.

В настоящем случае податель жалоб указывал на осуществление Заказчиком Закупок с нарушением положений Закона о закупках, в том числе в связи с проведением Заказчиком неконкурентных закупок вместо отмененных конкурентных, иных нормативных правовых актов, принятых в его реализацию, положения о закупках, что является основанием для принятия жалоб к рассмотрению.

При этом Комиссия соглашается с доводами Заявителя относительно того, что фактически речь в поданных жалобах шла именно о несоблюдении Заявителем требований к проведению конкурентных закупок (реестровые № 31907700449, 31907702264, 31907698576, 31907697994, 31907700955, 31907697516, 31907701959, 31907701404). В свою очередь, указанное обстоятельство обусловило наличие у антимонопольного органа полномочий на рассмотрение поданных жалоб.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения, а также государственные контракты, во исполнение которых проведены закупочные процедуры Заказчика.

Комиссия, рассмотрев жалобы Заявителя, приняла решение о признании их обоснованными, исходя из следующих фактических обстоятельств дела.

Как следует из материалов дела, первоначально Заказчиком проведены конкурентные закупки с реестровым № 31907700449, 31907702264, 31907698576, 31907697994, 31907700955, 31907697516, 31907701959, 31907701404, которые отменены после рассмотрения заявок участников приказом от 24.04.2019 № 20, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок (далее - Официальный сайт; ЕИС) 23.05.2019.

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 вышеуказанной нормы, 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 в ЕИС извещение об отмене закупки.

При этом представитель Заказчика ссылался на отмену конкурентных закупок из-за их ошибочного размещения, а также из-за того, что лицо, их разместившее, не обладало таким правом на момент их официального опубликования в ЕИС. Вместе с тем, учитывая, что указанные обстоятельства ничем, кроме устных пояснений Заказчика не подтверждены, приведенные Заказчиком в указанной части доводы признаются Комиссией несостоятельными, а действия Заказчика по отмене Закупок нарушающими требования ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках, а также пп. 1 и 2 п. 40 Положения Заказчика, в которых установлено, что Заказчик вправе принять

решение об отказе от проведения запроса предложений в любое время до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений, а также, что решение об отмене запроса предложений размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

В данном случае решение об отмене было принято 24.04.2019, а размещено в ЕИС 23.05.2019, в нарушение пп. 1 и 2 ст. 40 Положения.

Материалов, свидетельствующих о том, что Закупки отменены вследствие обстоятельств непреодолимой силы, Заказчиком в материалы дела также не представлено.

Оценивая содержание нарушения со стороны Заказчика, Комиссия учитывает необходимость неукоснительного соблюдения Заказчиком не только собственного положения о закупках, но и Закона о закупках, в рамках регулирования которого и находится деятельность Заказчика в части осуществления закупочной деятельности.

При этом само проведение закупок у единственного поставщика не умаляется контрольным органом, так как такое право прямо закреплено в п. 10 ч. 2 ст. 53 Положения Заказчика, в котором указано, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) осуществляется Заказчиком в случае, если, Заказчик, являющийся исполнителем (поставщиком, подрядчиком) по контракту, договору привлекает в ходе его исполнения иных лиц для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг, необходимых для выполнения обязательств по контракту, договору (такие договоры были представлены на заседание комиссии).

Однако, оценивая последовательные действия Заказчика по отмене конкурентных закупок, когда Заказчику был известен сложившийся состав участников, по результатам каждой из которых было принято решение об отмене процедуры после окончания срока подачи заявок и вскрытия предложений участников, что само по себе является нарушением ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках, следует признать такие действия Заказчика систематичными. Совокупность указанных действий может свидетельствовать о намерении выбрать конкретных победителей, с кем позднее и заключены договоры, а также о желании исключить из круга участников конкурентных процедур другие компании, например ООО «ПодводРечСтрой», что является нарушением п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, поскольку действия Заказчика привели к ограничению количества участников закупочных процедур по предмету Закупок.

В настоящем случае последовательные действия Заказчика по отмене конкурентных закупок после вскрытия заявок участников, а в последующем — по проведению закупок у единственного поставщика не могут быть оценены иначе, как противоречащие нормам Закона о закупках, так как подобные действия носят антиконкурентный характер.

Доказательств обратного Заказчиком не представлено.

При этом предписание Комиссией не выдается, поскольку Заказчик до направления уведомления антимонопольного органа заключил договоры по результатам Закупок, а также обосновал возможность проведения закупок у единственного поставщика согласно п. 10 ч. 2 ст. 53 Положения Заказчика.

Комиссия, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу ООО «ПодводРечСтрой» (ИНН:3906966254, ОГРН:1153926022480) на действия ФГУП УС ЦФО ФСИН России (ИНН:7721629180, ОГРН:1087746946286) обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение требований п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках, пп. 1 и 2 ст. 40 Положения.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

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.