

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-16297/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.12.2019 г. Москва

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

при участии представителей:

от ООО «Партнер» - <...> (по доверенности от 04.12.2019 № 17), <...> (по доверенности от 04.12.2019 № 16), <...> (по доверенности от 04.12.2019 № 19),

от АО «Мосводоканал» - <...> (по доверенности от 20.10.2018 № (30)01.16-1387/18), <...> (по доверенности от 21.12.2018 № (30)01.16-1410/18), <...> (по доверенности от 31.12.2018 № (30)01.08-9/19),

рассмотрев жалобу ООО «Партнер» (далее - Заявитель) на действия АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации по объекту: «Подключение к централизованной системе водоотведения объекта: «Многоквартирная жилая застройка с объектами социально-бытового обслуживания вблизи д. Постниково» по адресу: ТИНАО, дер. Постниково, поселение Марушкинское, в районе д. Постниково» (реестровый № 31908456509) (далее — Конкурс)

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 Конкурса.

Основанием для обращения Заявителя в адрес антимонопольного органа послужил неправомерный, как он считает, отказ от проведения Конкурса.

Проанализировав заявленные доводы, Комиссия приходит к выводу о возможности рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, учитывая требования, установленные частью 10 статьи 3 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ (в редакции, действующей на дату опубликования извещения о проведении Закупки) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закона о закупках).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

На официальном сайте Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС, Официальный сайт) Заказчиком размещено

Положение о закупках товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках).

Извещение о проведении Конкурса размещено в ЕИС 29.10.2019, дата окончания подачи заявок — 14.11.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 19.11.2019 Заказчиком принято решение допустить к участию в процедуре и признать участником процедуры Заявителя (единственного участника Конкурса).

В соответствии с протоколом подведения итогов от 21.11.2019 по результатам подведения итогов признать процедуру несостоявшейся в соответствии с п. 23.5 Положения о закупках в связи с признанием только одного участника закупки, подавшего заявку на участие в конкурсе.

В связи с признанием Конкурса несостоявшимся и руководствуясь п. 25.2 Положения о закупках, закупочной комиссией принято решение о не заключении договора с единственным участником, допущенным до участия в открытом конкурсе, и проведении повторной процедуры закупки.

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

Таким образом, положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков.

В этой связи, разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур, не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

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

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

Согласно части 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. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо. Оценка положений закупочной документации позволяет прийти к выводу, что проведенная компанией процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

Кроме того, согласно пункту 8 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) об ответственности за нарушение обязательств в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

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. Заказчиком не были приняты меры по размещению извещения об отмене закупки на Официальном сайте.

Руководствуясь представленными на заседании документами и сведениями, Комиссия установила в действиях Заказчика нарушение пункта 5 статьи 3.2 Закона о закупках в связи с тем, что протокол о признании Конкурса несостоявшимся был размещен за пределами срока окончания подачи заявок, а также непредставления доказательств о том, что Конкурс отменен в связи с возникновением обстоятельств непреодолимой силы.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Партнер» (ОГРН: 1157746106407, ИНН: 7751001593) на действия АО «Мосводоканал» (ОГРН: 1127747298250, ИНН: 7701984274) при проведении Конкурса обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункту 5 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 077/07/00-16297/2019 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

05.12.2019 г. Москва

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

руководствуясь п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 05.12.2019 по делу № 077/07/00-16297/2019

## ПРЕДПИСЫВАЕТ:

АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации и рабочей документации по объекту: «Подключение к централизованной системе водоотведения объекта: «Многоквартирная жилая застройка с объектами социально-бытового обслуживания вблизи д. Постниково» по адресу: ТИНАО, дер. Постниково, поселение Марушкинское, в районе д. Постниково» (реестровый № 31908456509) (далее — Конкурс).

1.
  1. Заказчику отменить подведения итогов открытого конкурса от 21.11.2019.
  2. Заказчику завершить проведение Конкурса в соответствии с требованиями Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Конкурсной документации, решения Комиссии от 05.12.2019 по делу № 077/07/00-16297/2019.
  3. Заказчику разместить информацию о каждом действии по исполнению предписания в течение трех дней после выполнения пункта в Единой информационной системе в сфере закупок [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС)
  4. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 20.01.2020.
  5. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 22.01.2020 с приложением подтверждающих документов.

1. 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.

1.

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