

Тавру Р. А.
для рассмотрения

~~Исход. № 04-2020~~

Хосефеву Р. А.
04.04.2020

Руководителю Управления
Федеральной антимонопольной службы
по Кабардино-Балкарской Республике

Наименование Заказчика:
ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ
ОБЩЕСТВО "ФЕДЕРАЛЬНАЯ
ГИДРОГЕНЕРИРУЮЩАЯ КОМПАНИЯ -
РУСГИДРО"

Место нахождения и почтовый адрес:
660017, КРАЙ КРАСНОЯРСКИЙ, Г.
КРАСНОЯРСК, УЛ ДУБРОВИНСКОГО,
ДОМ 43, КОРПУС 1

почтовый адрес:
127006, Россия, г. Москва, ул. Малая
Дмитровка, д. 7

Телефон: 8(495) 225-32-32

Адрес электронной почты:
office@rushydro.ru

Заявитель:

ООО «ИСМАР»

Место нахождения:

361801, республика Кабардино-Балкарская,
Черекский район, поселок городского типа
Кашхатау, Мечиева улица, дом 63

**Номер контактного телефона участника
закупки:**

+7-928-691-55-00

Ismar2003@mail.ru

Сведения о закупке:

Конкурс в электронной форме, участниками
которого могут быть только субъекты
малого и среднего предпринимательства
«Модернизация системы отвода ливневых
вод с территории расположенной выше
бассейна суточного регулирования Кашхатау
ГЭС. Лот № 10-ТПиР-2020-КБФ.»

(номер извещения № 32008824129)



Жалоба
на действия аукционной комиссии заказчика:

30 января 2020 г ПАО «Федеральная гидрогенерирующая компания-Русгидро» (далее по тексту - Заказчик) на официальном сайте единой информационной системе по адресу в информационно-телекоммуникационной сети Интернет» <http://www.zakupki.gov.ru> (далее по тексту - ЕИС) и Единой электронной торговой площадке <http://www.roseltorg.ru> разместило извещение о закупке № 32008824129 «Модернизация системы отвода ливневых вод с территории расположенной выше бассейна суточного регулирования Кашхатау ГЭС. Лот № 10-ТПИР-2020-КБФ.»

17.02.2020 ООО «ИСМАР» (далее по тексту-Заявитель) подана заявка на участие в конкурсе в электронной форме – идентификационный номер участника закупки №326565.

05 марта 2020 года по итогам заседания закупочной комиссии на право заключения договора на Модернизацию системы отвода ливневых вод с территории расположенной выше бассейна суточного регулирования Кашхатау ГЭС, Лот № 10-ТПИР-2020-КБФ) (далее – Закупочная комиссия), Протоколом №1 принято решение о признании первых частей заявок соответствующими условиям Документации о закупке и принятии их к дальнейшему рассмотрению, следующих участников: №326565, №332323, №332694, №332807.

26 марта 2020 года по итогам заседания Закупочной комиссии о рассмотрении вторых частей заявок участников, Протоколом №2 принято решение об отклонении заявки участников ООО ПСФ «Велси-С» (№332323) и ООО «Элерон» (№332694) на основании п. 4.16.4 п.п. б) Документация о закупке не соответствующая требованиям. Вторые части заявок участников №326565 и №332807 признаны соответствующими условиям Документации и признаны к дальнейшему рассмотрению.

27 марта 2020 года по итогам заседания Закупочной комиссии о рассмотрении результатов оценки ценовых предложений участников, Протоколом №3 принято решение о признании объема полученной информации достаточной и приняты к рассмотрению ценовые предложения двух допущенных участников. От дальнейшего рассмотрения была отклонена заявка участника ООО «Кавказэлектросервис» (№332807) на основании п. 4.19.3 п.п. б) Документация о закупке не соответствующая требованиям.

Ценовое предложение участника **ООО «ИСМАР» (№326565) признано соответствующим** условиям Документации о закупке и принято для дальнейшего рассмотрения.

По итогам рассмотрения ценовых предложений Заказчиком, **закупка была признана несостоявшейся** на основании п. 4.24.1 п.п. г) Документации о закупке, так как по результатам рассмотрения ценовых предложений принято решение о признании менее 2 (двух) заявок

соответствующими требованиям Документации о закупки и рекомендовано Заказчику инициировать повторное проведение закупки с возможностью снятия признака закупки только среди субъектов МСП на основании п. 4.24.3 п.п. б) Документации о закупке.

Пункт 4.24.3 Документации о закупке предусматривает право заказчика в случае признания заявки несостоявшейся: а) заключить договор с единственным участником несостоявшейся закупки; б) принять решение о проведении повторной закупки (в том числе с возможностью снятия признака закупки только среди субъектов МСП); в) отказаться от повторного проведения данной закупки и/или заключения договора с единственным участником несостоявшейся закупки.

Заказчик при проведении закупочных процедур нарушил пункт 4.23.3 Документации о закупке, по следующим основаниям:

1) Подпункт б) пункта 4.24.3 Документации о закупке в данном случае нарушает Единое Положение «закупке продукции для нужд группы «Русгидро», так пункт 5.3.8 предусматривает устанавливает возможность снятия признака закупки «только среди субъектов МСП» в следующих случаях: а) субъекты МСП не подали заявки на участие в такой закупке, б) заявки всех участников, являющихся субъектами МСП, отозваны или не соответствуют требованиям, предусмотренным извещением и документацией о закупке, в) заявка, поданная единственным участником, являющимся субъектом МСП, не соответствует требованиям, предусмотренным извещением и документацией о закупке, г) Заказчиком в порядке, установленном настоящим Положением, принято решение о том, что договор по результатам закупки не заключается.

Между тем ни одно из вышеуказанных положений соблюдено не было, поскольку 5 субъектов МСП подали заявки на участие в конкурсе, а ценовое предложение ООО «ИСМАР» было признано соответствующим документации о закупке. Пункт г) не имеет отношения к данной закупке, поскольку Заказчик инициировал повторное проведение закупки.

2) Подпункт в) пункта 4.24.3 противоречит действующему законодательству Российской Федерации. В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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 ч. 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки

Федеральный Закон о закупках является рамочным и в полной мере не регулирует всего комплекса правоотношений в сфере закупок субъектами, в нем поименованными. 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. Гражданское

законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. **Заявка ООО «ИСМАР» была признана соответствующей, а также содержала наименьшую цену исполнения договора.** Победителем в соответствии с пунктом 4.23.2 Документацией о закупке признается Участник, заявка которого соответствует требованиям Документации о закупке и содержит лучшие условия исполнения Договора.

Также исходя из положений ст.ст. 432, 438, 447 ГК РФ, даже если в торгах принимал участие только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным, поскольку обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ). Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Аналогичное положение содержится в Решении Московского УФАС России, от 24.03.2020 по делу № 077/07/00-1723/2020 согласно которому, тождественные действия Заказчика в части отказа от заключения договора были признаны нарушением федерального законодательства, по итогам рассмотрения указанной жалобы Заказчику было выдано предписание об устранении выявленных нарушений. В решении по делам: № 1-00-1663/77-17, № 077/07/00-8511/2019, №1-00-1020/77-15, Антимонопольная Служба РФ, принимала тождественные решения, по аналогичным нарушениям.

Судебная практика следует по аналогичному пути указывая на недопустимость одностороннего отказа по данным основаниям, так Арбитражный суд города Москвы в решении по делу № А40-163328/2015 установил, что Акт УФАС России по делу №1-00-1020/77-15, соответствует действующему законодательству. Данное решение было оставлено без изменения в Апелляционной инстанции (№09АП-1864/2016) и Кассационной инстанции (Ф05-8512/2016).

Заказчиком, не представлены какие-либо пояснения относительно оснований не заключения договора с ООО «ИСМАР». Отказ заказчика по заключению договора с единственным участником торгов нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

Немотивированное решение Заказчика, поводом к отказу от заключения договора являться не может.

3) С учетом вышеизложенного Заказчик должен был заключить договор с участником ООО «ИСМАР» на основании подпункта а) пункта 4.24.3 Документации о закупке, как с единственным участником несостоявшейся закупки.

Единое Положение «О закупке продукции для нужд группы «Русгидро» в пункте 7.2.12.1 предусматривает право на закупки у единственного

поставщика в случае, если проведение новых процедур закупок **нецелесообразно** (например, *исчерпаны лимиты времени* на выполнение процедур закупок, проведение новой закупки не приведет к изменению круга Участников и появлению другого победителя).

В Разъяснении к Документации о закупке №1 от 17.02.2020 по вопросу продления сроков подачи заявок, Заказчик указывает: **«продление сроков подачи заявок нецелесообразно, в связи с сжатыми сроками на проведение закупки и выполнение договорных условий»** в связи с чем одному из участников было отказано в продлении подачи заявок. Повторное проведение закупки нецелесообразно, на что указывает сам заказчик в Разъяснении №1, так как очередное проведение закупки требует длительных сроков на ее подготовку. Между тем, Заказчик не заключил договор с ООО «ИСМАР» и рекомендует инициировать повторное проведение закупки, тем самым, противореча своей позиции, указанной в Разъяснении №1 и нарушая положения п. 1 ст. 1 ГК РФ, принцип равенства участников гражданских правоотношений.

Антимонопольная служба не раз указывала, на недопустимость аналогичных нарушений, так в «Докладе по правоприменительной практике Московского УФАС России (01.01. - 30.06.2019)», указывается, что «в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах только один участник закупки признан соответствующим требованиям документации или только одна заявка была подана на участие в торгах, заказчик обязан заключить договор с таким участником по результатам закупки.» (стр. 11).

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Исходя из общих начал гражданского законодательства (п. 3 ст. 1, ст. 10 ГК РФ), 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.

Таким образом, Заказчик нарушил пункт 2 части 1 статьи 3 ФЗ №223 от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Просим:

1.Принять настоящую жалобу к производству и инициировать проведение внеплановой проверки в отношении действий Заказчика в рамках процедуры закупки в форме электронного аукциона «Модернизация системы

отвода ливневых вод с территории расположенной выше бассейна суточного регулирования Кашхатау ГЭС. Лот № 10-ТПиР-2020-КБФ.»

2. Признать жалобу обоснованной, а действия аукционной комиссий Заказчика неправомерными и не соответствующими требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 ФЗ №223; а также ст. ст. 1, 3, 10, 447,448 ГК РФ.

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, которым:

- обязать аукционную комиссию Заказчика отменить принятые решения, в рамках процедуры зафиксированные в протоколе № 32008824129-03 от 27.03.2020.

- обязать Заказчика заключить договор с участником ООО «ИСМАР».

Приложение: Протокол №1 (2 л.), Протокол №2 (4 л.), Протокол №3 (3 л.), Разъяснения №1 (1 л.), Приказ о назначении директора (2 л.), Доклад ФАС России (3 л.).

Генеральный директор
ООО «ИСМАР»



Мусуков М.М.