

РЕШЕНИЕ

по жалобе №014/07/3-1032/2022

г. Якутск

«25» июля

2022 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:

*** – временно исполняющего обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

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

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

При участии в дистанционном режиме посредством интернет-видеоконференции:

*** – заявителя;

*** – представителя Заказчика по доверенности №Юр-5433 от 22.11.2021 г.

Рассмотрев жалобу №014/07/3-1032/2022 индивидуального предпринимателя *** (далее – Заявитель) на действия (бездействие) Акционерного общества «Саханефтегазсбыт» (далее – Заказчик) на проведение состязательной закупки в электронной форме,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутское УФАС России) 14 июля 2022 года поступила жалоба индивидуального предпринимателя *** на действия заказчика АО «Саханефтегазсбыт» при проведении состязательной закупки в электронной форме на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных

канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году (извещение №32211470180 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>) (далее – закупка), состязательная закупка), в которой содержится следующее.

Доводы жалобы:

«Заказчиком АО «Саханефтегазсбыт» 15 июня 2022 г. на официальном сайте <https://zakupki.gov.ru> размещено извещение №32211470180 (номер извещения на ЭП АО «ОТ С» №4597533) о проведении закупки в форме: состязательная закупка в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году (документация о закупке - приложение №1).

29 июня 2022 г. в 17:15 (МСК) я подал заявку №1676369 на участие в указанной закупке на площадке ЭП ДО «ОТС» (приложение №2).

Дата и время окончания срока подачи заявок было установлено 30.06.2022 09:00 (МСК+6). Заказчик 01.07.2022 04:46 (МСК) на площадке разместил Протокол №1 заседания закупочной комиссии АО «Саханефтегазсбыт» по открытию доступа (приложение №3).

Далее 12.07.2022 г. было опубликовано Извещение об отказе от проведения состязательной закупки в электронной форме (Приложение №4), в соответствии с которым заказчик извещает об отказе от проведения состязательной закупки в электронной форме на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году, согласно п. 4.4.74. закупочной Документации.

Считаю, что данными действиями заказчик - АО «Саханефтегазсбыт» нарушил мои права как участника данной закупки, а также нарушил требования ч.2 ст.2 п.1 ч. 10 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ-223)

Суть жалобы:

В опубликованном 12.07.2022 г. Извещении об отказе от проведения состязательной закупки в электронной форме заказчик мотивирует свой отказ ссылаясь на п. 4 4.7.4. закупочной документации. Согласно указанному пункту 4 4 7 4 опубликованной закупочной документации **Заказчик вправе отменить закупку по одному и более предмету закупки**

(лоту) в любое время, вплоть до подведения итогов закупки, не неся при этом никакой ответственности перед Участниками закупок, в том числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки на участие в состязательной закупке.

При этом в соответствии с ч. 2 ст. 2 ФЗ-223 Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в АО «Саханефтегазсбыт» принято Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Саханефтегазсбыт» утвержденное на основании протокола заседания Совета директоров АО «Саханефтегазсбыт» от «31» марта 2022 г. № 3-22 (далее Положение о закупках). Указанное Положение о закупках опубликовано в ЕИС, а также на официальном сайте заказчика <https://aosngs.ru/> (приложение №5).

В соответствии с п. 10.8.1 Положения 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, не неся при этом никакой ответственности перед Участниками закупок, в том числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки на участие в конкурентной закупке.

На основании п. 10.8.3 Положения о закупках **Заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) по истечении срока отмены конкурентной закупки и до заключения договора только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.**

Таким образом можно сделать вывод, что пункт 4.4.7.4 Документации о

закупке прямо противоречит требованиям Положения о закупках заказчика. При этом как было уже указано в соответствии с требованиями действующего законодательства Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать исчерпывающие требования к закупке и имеет высшую юридическую силу, но отношению к любым нормативным актам заказчика в сфере закупок» в том числе по отношению к опубликованной Документации о закупке с номером извещения 32211470180

Дата и время окончания срока подачи заявок на указанную закупку №32211470180 установлена на 30.06.2022 09:00 (МСК+6), извещение об отказе от проведения самостоятельной закупки в электронной форме было опубликовано 12.07.2022 г., то есть после окончания установленного срока подачи заявок. Доказательств возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с действующим гражданским законодательством заказчиком также не представлено. Таким образом, опубликованное извещение нарушает требования Положения о закупках Заказчика и нарушает мои права как участника закупки.

Суть моей жалобы заключается в том, что своими действиями заказчик нарушил мои права как участника закупок, а именно отменил закупочную процедуру руководствуясь положением Документации о закупке, которое противоречит Положению о закупках Заказчика. При этом данная жалоба не является жалобой на положения Документации о закупке, так как следует указать, **что незаконные действия были допущены заказчиком уже после проведения самой конкурентной процедуры, то есть фактический победитель предложивший наиболее выгодные условия уже был известен заказчику.** Такие действия заказчика указывают на то, что победителем указанной закупки стало лицо, на победу которой заказчик не рассчитывал. **Данные действия заказчика следует квалифицировать как нарушение конкуренции и ограничение числа участников открытой закупочной процедуры.**

Мой довод заключается в том, что заказчик применив заведомо незаконный пункт Документации о закупке допустил нарушение им же утвержденного Положения о закупках, в результате чего я понес убытки, связанные с участием в данной закупке, а именно приобрел лицензию ЭП АО «ОТС» на сумму 29880,00 (двадцать девять тысяч восемьсот восемьдесят) рублей 00 копеек (платежное поручение приложение №6).

Кроме того, следует указать, что данная закупка является открытой и в ней могло принять участие любое лицо, относящееся к субъектам малою и среднею предпринимательства. То есть после опубликования заказчиком

такой закупки любой её потенциальный участник, предложивший наиболее выгодную для заказчика цену, мог рассчитывать на заключение договора по результатам конкурентной процедуры и извлечение прибыли. Иными словами, своими незаконными действиями заказчик допустил осуществление необязательных расходов и возникновение упущенной выгоды с моей стороны.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон № 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18 1 Федеральную закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора юра электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащиеся в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

На основании вышеизложенного прошу комиссию:

1) Отменить Извещение об отказе от проведения состязательной закупки в электронной форме от 12.07.2022 г. по закупке на право заключения договора на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году (№ извещения 32211470180);

2) Вернуть закупку на право заключения договора на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году (№ извещения 32211470180) на стадию подведения итогов закупки и определения поставщика».

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 пункту 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник

закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «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 случае осуществления 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.

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 закупке товаров, работ, услуг АО «Саханефтегазсбыт» утвержденное протоколом №3-22 от 31.03.2022 г. (далее – Положение о закупке).

На официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru 15 июня 2022 года Заказчиком опубликовано извещение №32211470180 о проведении состязательной закупки в электронной форме, на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году и Документация по закупке.

Заказчик: Акционерное общество «Саханефтегазсбыт» (677000, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Чиряева, дом 3);

Номер извещения: 32211470180;

Предмет договора: поставка расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году;

Начальная цена договора: 9 560 100,00 (девять миллионов пятьсот шестьдесят тысяч сто) рублей;

Дата публикации извещения: 15.06.2022;

Дата начала срока подачи заявок – 15.06.2022 00:00 (МСК);

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) -30.06.2022 09:00 (МСК+6);

Дата подведения итогов - 06.07.2022 (МСК+6).

Якутским УФАС России, установлено, что на участие в аукционе подано 2 (две) заявки:

1. Заявка ИП ***;
2. Заявка ООО «Сибирь-комплект»;

Согласно протоколу №1 заседания закупочной комиссии АО «Саханефтегазсбыт» по открытию доступа было принято решение, о том, что членам экспертной группы по Лоту №1 необходимо провести рассмотрение Заявок и документов, поступивших от участников состязательной закупки на предмет соответствия требованиям Документации.

Извещением от 12.07.2022 г. об отказе от проведения состязательной закупки в электронной форме, на основании пункта 4.4.7.4 Документации о закупке, АО «Саханефтегазсбыт» отказался от проведения закупки.

14.07.2022 года в Якутское УФАС России поступила жалоба ИП *** (вх. №5277).

18.07.2022 года Якутское УФАС России на электронный адрес сторон и электронной торговой площадки направило Уведомление о поступлении жалобы от 18.07.2022 исх. №02/2141.

19.07.2022 АО «ЕЭТП» направило заявки участников по закупке 32211470180 (вх. 5407э).

21.07.2022 года Заказчик представил в антимонопольный орган необходимые для рассмотрения материалы, возражение на жалобу заявителя (вх. 5480э от 21.07.2022), в своих возражениях пояснил, что Заказчик вправе отменить неконкурентную закупку вплоть до подведения итогов, не неся при этом никакой ответственности и просит признать жалобу необоснованной.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 25.07.2022 г. в 16:00.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, изучив имеющиеся доказательства и материалы жалобы, приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона 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 18.07.2011 г. № 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.

Согласно пункту 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках, предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

К конкурентным закупкам, согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках, относятся закупки, осуществляемые с соблюдением одновременно трех условий.

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 Закона о закупках, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Неконкурентной закупкой, согласно части 3.2 статьи 3 Закона о закупках является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора по результатам проведения неконкурентной закупки.

Комиссия Якутского УФАС России отмечает, что заказчику предоставлено право самостоятельно определять порядок и условия применения неконкурентных способов закупки, порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки, закреплять их в положении о закупке.

Согласно пункту 12.1 Положения о закупке неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным пунктом 8.3.1. Неконкурентная закупка не является торгами (конкурсом, аукционом, запросом предложений, запросом котировок) в соответствии со статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации или публичным конкурсом, в соответствии со статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура не накладывает на

организатора закупки соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем неконкурентной закупки или иным его участником.

В соответствии с пунктом 1.2.1. Документации о закупке данная процедура *состязательной закупки является неконкурентным способом закупки*. Также состязательная закупка не является разновидностью торгов и не подпадает под регулирование статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Эта процедура также не является публичным конкурсом и не регулируется ст. 1057-1061 ч.2 ГК РФ. Таким образом, данная процедура не накладывает на организатора закупки соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем закупки или иным его участником.

Пунктом 12.2.1 раздела V Положения о закупке установлено, что состязательная закупка, является неконкурентным способом закупки и осуществляется в порядке, описанном в пункте 13 Положения о закупке.

Закупка путем проведения состязательной закупки может осуществляться Заказчиком для закупок любых товаров, работ, услуг, если начальная (максимальная) цена договора не превышает 20 000 000,00 (двадцать миллионов) рублей включительно, с учетом НДС.

В соответствии с пунктом 13.6.1 Положения о закупке Заказчик вправе отменить состязательную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) в любое время, вплоть до подведения итогов состязательной закупки, не неся при этом никакой ответственности перед Участниками закупок, в том числе по возмещению каких-либо затрат, связанных с подготовкой и подачей заявки на участие в состязательной закупке.

Аналогичное положение закреплено в пункте 4.4.7.4 Документации о закупке.

Как было указано ранее, Закон о закупках позволяет заказчику самостоятельно определять в положении о закупке способы закупки, в том числе, условия и порядок заключения договора по результатам проведения неконкурентной закупки.

На основании изложенного, Комиссия Якутского УФАС России приходит к выводу, что довод Заявителя не нашел своего подтверждения. Заказчик вправе отменить состязательную закупку по одному или более предмету закупки в любое время.

На основании вышеизложенного, Комиссия Якутского УФАС России, приходит к выводу, что положения Документации о закупке не противоречат Положению о закупке, а довод жалобы признает необоснованным.

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.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать жалобу Индивидуального предпринимателя *** (ИНН ***, ОГРНИП ***, юридический адрес: ***) на действия на действия заказчика АО «Саханефтегазсбыт» (ИНН 1435115270, КПП 143501001, ОГРН 1021401050857, юридический адрес: 677000, РС (Я), г. Якутск, ул. Чиряева, дом 3) при проведении состязательной закупки в электронной форме на поставку расходных материалов для изготовления фасовочных канистр линии розлива светлых нефтепродуктов АО «Саханефтегазсбыт» в 2022 году (извещение №32211470180 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru>), **необоснованной**.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:
