

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

ОАО «МРСК Урала»

<...>

<...>

ООО «Водоканал»,

Закупочная комиссия

ООО «Водоканал»

<...>

<...>

<...>

Электронная торговая площадка

ООО «РТС-тендер»

ko@rts-tender.ru

№

На

№

от

Дело № 059/07/3-1034/2022

РЕШЕНИЕ

по жалобе ОАО «МРСК Урала» (вх. № 15544-ЭП/22)

Комиссия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

в присутствии представителя Заявителя (по доверенности), без участия представителя Заказчика (надлежащим образом уведомлены);

рассмотрев жалобу Открытого акционерного общества «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» (ИНН 6671163413, ОГРН 1056604000970) (вх. № 15544-ЭП/22) (далее – Заявитель, ОАО «МРСК Урала») на действия Общества с ограниченной ответственностью «Водоканал» (ИНН 5919004850, ОГРН 1065919023940) (далее – Заказчик, ООО «Водоканал»), Закупочной комиссии ООО «Водоканал» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по автоматизации системы электроснабжения ВЛ-10кВ Верхнекамского водозабора. Монтаж реклоузера (2-й этап, 1-я часть) (извещение № 32211700116, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – закупка),

УСТАНОВИЛА:

12.10.2022 г. в адрес Пермского УФАС поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, Комиссии по осуществлению закупок при проведении запроса предложений, доводы которой сводятся к обжалованию результата проведения закупки.

Заказчик, не согласившись с доводами Заявителя, представил письменные возражения на жалобу и документы, подтверждающие свою позицию.

В связи с соответствием жалобы Заявителя предъявляемым к ней требованиям

жалоба была принята Пермским УФАС к рассмотрению, уведомление о поступлении жалобы и приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу (исх. № 12337/22 от 14.10.2022 г.), содержащее установленные частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции сведения, размещено на сайте www.br.fas.gov.ru в пределах установленного срока и направлено Сторонам посредством электронной почты. Уведомление также содержало информацию о возможности дистанционного участия в рассмотрении жалобы и о действиях, которые необходимо совершить для обеспечения такого участия.

Частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей (далее по тексту – Стороны), уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу. В уведомлении указываются краткое содержание жалобы (предмет рассмотрения), адрес официального сайта торгов, на котором размещена информация о поступлении жалобы, или сайта антимонопольного органа, сведения о месте и времени рассмотрения жалобы. Уведомление направляется посредством почтовой или факсимильной связи либо электронной почты.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

Согласно части 2 статьи 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 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.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -

Закон о закупках) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 случаях, установленных частью 10 статьи 3 Закона о закупках.

Из системного толкования вышеназванных норм следует, что обжаловать действия (бездействия) субъектов контроля Закона о закупках по основаниям, предусмотренным частью 10 статьи 3 Закона о закупках вправе любые лица, чьи права и законные интересы нарушены неправомерными действиями (бездействием) субъектов контроля Закона о закупках (Письмо ФАС России от 25.06.2019 № МЕ/53183/19 «О принятии антимонопольным органом в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобы к рассмотрению, поданной лицом, не являющимся участником закупки»).

При этом необходимо учитывать, что согласно части 11 статьи 3 Закона о закупках в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках, рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Общие принципы и основные требования к проведению закупок товаров, работ и услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

2. При проведении конкурса Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным решением ПАО «Уралкалий» - единственным участником ООО «Водоканал» (далее — Положение о закупке, Положение), Извещением о проведении закупки (далее – Извещение), Документацией о проведении запроса предложений в электронной форме (далее – Документация).

Извещение о проведении закупки опубликовано на официальном сайте ЕИС - 19.09.2022г.

Дата начала срока подачи заявок – 19.09.2022 г.

Дата окончания срока подачи заявок – 29.09.2022 г.

Дата подведения итогов закупки – 06.10.2022 г.

По мнению Заявителя его права и законные интересы как участника (победителя) закупки нарушены действиями Заказчика при подведении итогов закупки, а именно Заявитель считает неправомерным отказ Заказчика от заключения с ним договора.

В силу ч. 2 ст. 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 осуществления закупок конкурентными и неконкурентными способами (ч. 3.1, 3.2. ст. 3 Закона о закупках), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Порядок проведения запроса предложений в электронной форме регулируется разделом 13.4 Положения о закупке Заказчика.

2.1. Ознакомившись с доводами жалобы, возражением на жалобу и исследовав положения Документации о закупке, Комиссия Пермского УФАС сообщает следующее.

Частью 3 ст. 3 Закона о закупках закреплено, что конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

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

а) путем размещения в ЕИС 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 ст. 3.5 настоящего Федерального закона, 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 ч. 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с п. 1 ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках Конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов, в том числе таким способом как запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

В силу ч. 6 ст. 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в Документации о конкурентной закупке в соответствии с Положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в Документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно ч. 22 ст. 3.2 Закона о закупках запрос предложений - это форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в Документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям Документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Частью 5 ст. 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

По истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с ч. 5 настоящей статьи и до заключения договора Заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством (ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

В абз. 6 п. 13.4.32 Положения установлено, что Победителем запроса предложений в электронной форме признается участник, который предложил лучшие условия исполнения Договора на основе критериев, указанных в Закупочной документации, и заявке которого, по результатам рассмотрения дополнительных ценовых предложений, присвоен первый номер.

В п. 15.8 Положения о закупке Заказчиком установлено, что он вправе отказаться от заключения договора по итогам закупки в любой момент до его заключения.

Пунктом 9.8 Положения предусмотрено, что Заказчик может отказаться от заключения договора с победителем в любой момент до заключения договора, если Заказчиком или Комиссией по закупкам будет установлено, что участник закупки не соответствует требованиям, указанным в Положении, или им была предоставлена недостоверная информация в отношении своего соответствия указанным требованиям.

Согласно 2.3.1 Документации Заказчиком выбран способ осуществления закупки - запрос предложений в электронной форме. Обоснование выбора заключается в том, что для определения победителя необходимо сопоставление предложений

участников закупки по ценовым и неценовым (качественным, квалификационным) критериям в совокупности, и у Заказчика возникла необходимость в заключении договора в короткие сроки, при этом НМЦД не превышает 3 млн. рублей.

В п. 2.5.4 Документации предусмотрены условия отмены закупки в соответствии с ч. 5 и 7 ст. 3.2 Закона о закупках.

Пункт 2.7.1, корреспондируя п. 15.8 Положения, регламентирует также право Заказчика об отказе от заключения Договора по итогам закупки в любой момент до его заключения.

В р. 4 Документации установлены следующие Критерии оценки заявок:

1. Цена договора – 60%;
2. Наличие у участника закупки трудовых ресурсов – 10%;
3. Квалификация участника закупки – 20%;
4. Опыт выполнения аналогичных договоров – 10%.

Таким образом, Заказчиком выбран способ проведения закупки - запрос предложений, в соответствии с которым определение Победителя проводится с учетом нескольких показателей критериев оценки, а не только с показателем ценового предложения участника.

Согласно Протоколу подведения итогов № 2509140, опубликованному в ЕИС 06.10.2022 г., на участие в закупке было подано 2 заявки. Участнику № 1 (ОАО «МРСК Урала»), ценовое предложение которого составляет 2 591 256,00 руб., присвоен итоговый балл 95,13. Участнику № 2 (ООО «ТЭЛ УРАЛ»), ценовое предложение которого составляет 2 396 566,50 руб., присвоен итоговый балл 90,03. Победителем закупки определен ОАО «МРСК Урала».

06.10.2022 г. в ЕИС Заказчиком также опубликовано Заключение о нецелесообразности заключения Договора по результатам закупки № 2509140. В качестве причины нецелесообразности Заказчик указывает, что заключение договора по более высокой цене экономически не выгодно, поскольку два участника предлагают к поставке товар одного производителя, аналоги в соответствии с заявленными характеристиками отсутствуют. В целях эффективного расходования денежных средств Заказчиком принято решение отказаться от заключения договора и провести новую закупку, сопоставление заявок по которой будет осуществляться только по ценовому критерию.

В возражениях на жалобу Заказчик указывает, что решение об отказе заключения договора с Победителем закупки принято им в соответствии с п. 15.8 Положения о закупке в целях обеспечения экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, реализации мер, направленных на сокращение издержек.

Также, по мнению Заказчика, принятое им решение является правомерным, поскольку двумя участниками закупки предложено оборудование одного производителя и возможности заменить его на другое нет, при этом ценовое предложение участника № 2 ниже, чем у Победителя, в связи с чем заключение договора по более высокой цене не целесообразно.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что в силу закона запрос

предложений является торгами и отвечает требованиям ч. 3 ст. 3 Закона о закупках, в том числе в части обеспечения конкуренции за право заключить договор с Заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников закупки.

При этом, Положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность Заказчика. Разрабатываемое Заказчиком Положение о закупке, не может и не должно противоречить действующему законодательству, а право Заказчика устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает его от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений.

Согласно ч. 1 ст. 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Частью 1 ст. 10 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что не допускается осуществление гражданских прав одним лицом исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Кроме того, Закон о закупках не предусматривает возможности для Заказчика отказаться от заключения Договора по итогам конкурентной закупки, что следует также из ч. 15 ст. 3.2 настоящего Закона, которая строго регламентирует срок заключения соответствующего Договора.

Учитывая, что отмена закупки произошла после подведения ее итогов, отказ Заказчика от заключения Договора является злоупотреблением правом.

В рассматриваемом случае Заказчик отказался от заключения договора в связи с тем, что участниками закупки был предложен товар одного производителя, но по разной стоимости. Цена, предложенная участником № 1 (Победителем), выше цены участника № 2, в связи с чем заключение договора по более высокой цене экономически не выгодно Заказчику.

При этом, Заказчик изначально выбрал способ закупки запрос предложений, который подразумевает выбор Победителя по нескольким критериям оценки, а не только ценовому.

Заказчиком размещена закупка № 32211700116 в ЕИС с начальной (максимальной) ценой договора 2 819 490,00 руб., что само по себе свидетельствует об установлении Заказчиком предельно допустимой стоимости, по которой может быть заключен договор.

Принимая во внимание, что общество своевременно не отказалось от проведения торгов, и победитель был определен, утрата экономического интереса к заключению Договора, тяжелое финансовое положение, убыточность общества

относительно спорного Договора не отменяют обязанности Заказчика, предусмотренной действующим законодательством, по заключению договора с Победителем торгов (Определение Верховного Суда РФ от 09.11.2021 № 303-ЭС21-20752 по делу № А73-13542/2020).

Комиссия Пермского УФАС России, принимая во внимание требования законодательства, приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали основания для отказа от заключения Договора с ОАО «МРСК Урала».

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссией антимонопольного органа установлено, что отказ ООО «Водоканал» от заключения договора с ОАО «МРСК Урала» является неправомерным.

Таким образом, Комиссией довод Заявителя признается обоснованным и в действиях Заказчика устанавливается нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 7, 15 ст. 3.2 Закона о закупках, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований положений закона, допущенное при проведении процедуры Закупки.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 Федерального закона.

Учитывая изложенное, Комиссия в настоящем случае исходит о необходимости выдачи соответствующего предписания, поскольку выдача предписания обеспечит восстановления прав и законных интересов Заявителя как участника закупки.

На основании изложенного, и руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Пермского УФАС России

РЕШИЛА:

1 .Признать жалобу ОАО «Межрегиональная распределительная сетевая компания Урала» (ИНН 6671163413, ОГРН 1056604000970) (вх. № 15544-ЭП/22) на действия ООО «Водоканал» (ИНН 5919004850, ОГРН 1065919023940), Закупочной комиссии ООО «Водоканал» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по автоматизации системы электроснабжения ВЛ-10кВ Верхнекамского водозабора. Монтаж реклоузера (2-й этап, 1-я часть) (извещение № 32211700116, опубликовано на официальном сайте

РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) **обоснованной**.

2. Установить в действиях ООО «Водоканал» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 7, 15 ст. 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>,

(342) 235-10-36