

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-15925/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

26.10.2022 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<...> — главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов,

членов Комиссии:

<...> — главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

<...> — специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля торгов,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей АО «Трансинжстрой», ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстрой»,

в отсутствие представителей ООО «Сибирский тендер», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.10.2022 № НП/53947/22,

рассмотрев жалобу ООО «Сибирский тендер» (далее — Заявитель) на действия АО «Трансинжстрой» (далее — Заказчик) и ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстрой» (далее — Организатор закупки) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку сортового металлопроката (реестровый № 32211757654, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

Рассмотрение жалобы проводилось в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

Инструкция по подключению и использованию системы TrueConf размещена на официальном сайте Московского УФАС России по ссылке:
<https://moscow.fas.gov.ru/page/17962>.

Заявлений о невозможности подключения к сеансу в назначенное время, а также возражений относительно рассмотрения жалобы посредством видеоконференцсвязи от Заявителя, которому направлялось уведомление о принятии жалобы к рассмотрению в Управление не поступало.

Таким образом, учитывая, что указанное лицо надлежащим образом извещено о дате, времени и способе рассмотрения жалобы заблаговременно, Комиссия Московского УФАС считает возможным провести дистанционное рассмотрение жалобы в отсутствие представителей Заявителя.

Согласно части 16 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассмотрение жалобы по существу осуществляется комиссией антимонопольного органа. Неявка лиц, надлежащим образом уведомленных (уведомленных посредством направления антимонопольным органом уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи) о времени и месте рассмотрения жалобы по существу, не является препятствием для такого рассмотрения.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе 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.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, Заказчиком в нарушение требований Закона о закупках и Положения о закупках неправомерно выбран способ проведения закупок путем запроса котировок с установлением начальной (максимальной) цены договора превышающей семь миллион рублей.

Представители Заказчика и Организатора закупки с доводами жалобы не согласились, представили письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 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.

Комиссией установлено, что 19.10.2022 Организатор закупки на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС - Тендер», а также на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС), разместил информацию о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку сортового металлопроката (реестровый № 32211757654).

Так, согласно пункту 4.1 Извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства начальная (максимальная) цена договора составляет **12 387 354.51 руб.** (двенадцать миллионов триста восемьдесят семь тысяч триста пятьдесят четыре рубля 51 копейка), в т.ч. НДС 20% 2 064 559.09 руб. (два миллиона шестьдесят четыре тысячи пятьсот пятьдесят девять рублей 9 копеек)

В силу части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что конкурентная закупка с

участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения конкурса в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме.

В соответствии с частью 3 статьи 3.4 Закона о закупках Заказчик при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в единой информационной системе извещение о проведении:

1) конкурса в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком конкурсе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

2) аукциона в электронной форме в следующие сроки:

а) не менее чем за семь дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора не превышает тридцать миллионов рублей;

б) не менее чем за пятнадцать дней до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает тридцать миллионов рублей;

3) запроса предложений в электронной форме не менее чем за пять рабочих дней до дня проведения такого запроса предложений. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать пятнадцать миллионов рублей;

4) запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.

Таким образом, из системного толкования приведенных норм следует, что конкурентная закупка, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, проводится исключительно в электронной форме и с учетом особенностей, установленных в статье 3.4 Закона о закупках.

Между Заказчиком и Организатором закупки заключен агентский договор от 10.01.2022 № 001АТ, в соответствии с которым АО «Трансинжстрой» (принципал) поручает, а ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстрой» (агент) берет на себя обязательства совершить от своего имени в интересах и за счет принципала и за вознаграждение фактические и юридические действия, связанные с организацией закупочной деятельности при проведении закупок (конкурентных, неконкурентных) на поставку товарно-материальных ценностей для нужд

принципала.

На основании пункта 12.2.2 Положения о закупке Организатор закупки при осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства размещает в Единой информационной системе извещение о проведении:

- запроса котировок в электронной форме не менее чем за четыре рабочих дня до дня истечения срока подачи заявок на участие в таком запросе котировок. **При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.**

Таким образом, Законом о закупках и Положением о закупках установлено ограничение при проведении закупки путем запроса котировок в части установления НМЦ, которая не должна превышать семь миллионов рублей.

Иными словами Организатор закупки вправе проводить конкурентную процедуру путем проведения запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства только при условии, что НМЦ не превышает семь миллионов рублей.

Согласно пункту 4 части 3 статьи 3.4. Закона о закупках, извещение о проведении запроса котировок в электронной форме размещается в единой электронной системе не менее чем за четыре рабочих дня до дня проведения такого запроса предложений. **При этом начальная (максимальная) цена договора не должна превышать семь миллионов рублей.**

При этом, Комиссия отмечает, что возможность размещения извещения о проведении запроса котировок в иной срок и на сумму, превышающую семь миллионов рублей не предусмотрена действующим законодательством.

Таким образом, закупка путем проведения запроса котировок допускается только при начальной цене договора не превышающей семь миллионов рублей.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что проведение Организатором закупки оспариваемой закупки в форме запроса котировок, с начальной максимальной ценой договора, превышающей семь миллионов рублей противоречит требованиям Закона о закупках, а также Положению о закупках

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ и услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки.

Вместе с тем действия Организатора закупки в настоящем случае упомянутым целям и принципам не соответствовали, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности жалобы.

В соответствии с подпунктом «а» пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите

конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, оператору электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте - торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

Вместе с тем, с настоящим случае Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания по следующим основаниям.

Организатором закупки 21.10.2022 в ЕИС размещено сообщение от 21.10.2022 № 455/22 об отмене проведения Закупки.

При этом Заказчик и Организатор закупки на заседании Комиссии пояснили, что проведение повторной закупки на право заключения договора на поставку сортового металлопроката не планируется.

Таким образом, в рассматриваемом случае у Заказчика и Организатора закупки отпала потребность в оспариваемой Закупке.

Комиссия отмечает, что перечень возможных предписаний, выдаваемых хозяйствующим субъектам и обязательных для исполнения, содержится в статье 23 Закона о защите конкуренции.

По смыслу указанной нормы у антимонопольного органа отсутствует право вмешиваться без надлежащих на то оснований в хозяйственную деятельность юридического лица. Защита прав лиц, чьи права и законные интересы нарушены вследствие непроведения торгов или их организации, проведения с нарушениями законодательства, обеспечивается не посредством выдачи предписаний, а путем признания судом соответствующих торгов или сделок, заключенных по результатам таких торгов (в отсутствие торгов), недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа (часть 5 статьи 18 Закона о защите конкуренции) (пункт 15 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016).

В связи с вышеизложенным, а также, принимая во внимание позицию Заказчика и Организатора закупки, озвученную на заседании Комиссии, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи Организатору закупки обязательного для исполнения предписания.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобы ООО «Сибирский тендер» (ИНН: 7607018403; ОГРН: 1027600984916) на действия ООО СФ «СМУ-152 Трансинжстроя» (ИНН:7701070954; ОГРН:1157746006220) при проведении Закупок обоснованными.

2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 4 части 3 статьи 3.4 Закона о закупках и пункта 12.2.2 Положения о закупках.

3. Обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.