

## Решение

по делу № 013/07/3-624/2023

г. Саранск

Резолютивная часть решения оглашена «05» октября 2023 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» октября 2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в составе:

Председатель комиссии: (.....) – Руководитель Мордовского УФАС России;  
Члены Комиссии: (.....) - начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России;  
(.....)– заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

при участии:

представителей Муниципального предприятия г.о. Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство» - (.....) (доверенность от 09.01.2023 г. № 1/23), (.....) (доверенность от 05.10.2023 г. №31/23),

в отсутствие заявителя ИП (.....), надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 4891-ЭП/23 от 04.10.2023 года),

рассмотрев в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») жалобу ИП (.....), направленную для рассмотрения из ФАС России (вх. № 4830-ЭП/23 от 02.10.2023 года), на действия заказчика – Муниципальное предприятие городского округа Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство» при проведении неконкурентной закупки на право заключения договора на поставку неэтилированного бензина АИ-92, не ниже экологического класса К5 с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 977 121, 25 руб. (извещение № 32312765341),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее – Мордовское УФАС России) поступила жалоба ИП (.....) (далее – Заявитель), направленная для рассмотрения из ФАС России (вх. № 4830-ЭП/23 от 02.10.2023 года), на действия заказчика – Муниципальное предприятие городского округа Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство» (далее – Заказчик, МП г.о. Саранск «Саранскгорводоканал») при проведении неконкурентной закупки на право заключения договора на поставку неэтилированного бензина АИ-92, не ниже экологического класса К5 с начальной

(максимальной) ценой договора в размере 1 977 121, 25 руб. (извещение № 32312765341).

Сторонам по делу направлено уведомление № ЕЛ/3793/23 от 02.10.2023 г. о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

Из жалобы Заявителя следует, что ИП (.....) просит проверить законность определения победителя закупки в электронной форме № 32312765341, поскольку согласно протоколу № 6600460 предложение Заявителя является выигрышным по цене, но договор заключен с иным участником.

Заказчик не согласился с доводами жалобы, представил возражения на жалобу (вх. № 4872/23 от 03.10.2023 г.), в которой просил признать жалобу необоснованной.

Изучив имеющиеся материалы жалобы, представленные доказательства, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 ФЗ «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» (далее – ФЗ «О закупках 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» на акты и (или) действия (бездействие) федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления либо иных осуществляющих функции указанных органов органа или организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, должностных лиц указанных органов или организаций при осуществлении в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, утвержденные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 6 Градостроительного кодекса Российской Федерации (за исключением процедур, осуществляемых государственным органом, уполномоченным на осуществление государственной регистрации прав на имущество в соответствии с законодательством Российской Федерации), в части: а) нарушения установленных сроков осуществления процедуры, включенной в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства; б) предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с частью 10 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» 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 следующих случаях: 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; неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения; предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке; осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений; неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

При этом положения части 10 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», части 1 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» распространяются на все закупки, осуществляемые как конкурентным, так и неконкурентным способом.

Согласно части 4 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Жалоба ИП (.....) (вх. № 4830-ЭП/23 от 02.10.2023 года) поступила в ФАС России 27.09.2023 года и зарегистрирована за номером 147077-ЭП/23.

Протокол подведения итогов размещен в ЕИС 19.09.2023 года, следовательно, жалоба подана в установленный законом срок.

ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров,

работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 1 статьи 2 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», при закупке товаров, работ, услуг Заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятым в соответствии с ними и утвержденным в установленном порядке правовым актом, регламентирующим правила закупки.

Согласно части 2 статьи 2 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок.

В соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой 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.

Согласно пункту 1.3.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг Муниципального предприятия городского округа Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство» от 30.09.2022 года (далее – Положение о закупке), заказчик вправе проводить неконкурентные закупки среди участников СМСП по принципу «электронного магазина». Цена договора данных закупок не должна превышать 20 000 000,00 (двадцати миллионов) рублей.

Аналогичные требования изложены в пункте 8.4.1 Положения о закупке.

Из пункта 8.4.1. Положения о закупке в том числе следует, что закупки осуществляются заказчиком (организатором закупки при его наличии) на электронной площадке, функционирующей в соответствии с едиными требованиями, предусмотренными Законом № 44-ФЗ и 223 ФЗ.

В соответствии с пунктом 8.4.3 Положения о закупке заказчик обязан разработать извещение и документацию при осуществлении закупки с использованием электронного магазина, при этом, если в соответствии с требованиями ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» Заказчик обязан размещать информацию о закупке в ЕИС, заказчик обязан разработать такие извещения и документацию.

14.09.2023 г. Заказчиком в ЕИС опубликовано извещение о проведении неконкурентной закупки на право поставки неэтилированного бензина АИ-92 путем электронного магазина для СМСП № 32312765341, а также документация о закупке.

Заявки подавались до 19.09.2023 г. 13:00 час.

Предмет договора: поставка неэтилированного бензина АИ-92, не ниже экологического класса К5.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 977 121,25 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 6600460 от 19.09.2023 года, на участие в закупке подано две заявки: ООО «ГАЗОЙЛ», с ценовым предложением 1 647 601,04 руб. без НДС 1 977 121,25 руб., 1 977 121,25 руб. с НДС (20%); ИП (.....), с ценовым предложением 1 619 604,17 руб. без НДС, 1 943 525,00 руб. с НДС (20%). Обе заявки соответствуют требованиям документации.

Из представленных Заказчиком сведений следует, что договор по результатам закупки заключен с ООО «ГАЗОЙЛ».

Согласно жалобе Заявителя, ценовое предложение ИП (.....) являлось более выгодным.

Из представленных Заказчиком пояснений (вх. № 4872/23 от 03.10.2023 года) следует, что способ закупки через «электронный магазин» только для субъектов малого и среднего предпринимательства является неконкурентным способом закупки, в связи с чем Заказчиком было принято решение в связи со срочностью и проверенностью поставщика заключить договор с ООО «ГАЗОЙЛ». Федеральным законом от 18 июля 2011 года №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» положений о заключении договора именно с лицом, предложившим наименьшую цену в ходе процедуры, не содержится.

Заказчик также указывает, что в документации предусмотрено, что в случае если договор не заключен с признанным победителем закупки, покупатель вправе заключить договор с участником, чье предварительное предложение занимает второе и последующие места.

В соответствии с частью 1 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Согласно пункту 8.4.1 Положения о закупке, заказчик самостоятельно определяет требования к участникам закупки, перечень сведений, содержащихся в извещении и документации (при наличии) в зависимости от особенности закупаемой продукции, при этом требования части 9 и части 10 статьи 4 Закона № 223-ФЗ заказчик вправе не предъявлять к таким извещению и документации (при наличии).

Документацией по закупке № 32312765341 предусмотрено, что единственным критерием оценки участников закупки является цена. Покупатель определяет участника (участников) закупки из числа субъектов малого и среднего предпринимательства, предложившего наименьшую цену, с которым (которыми)

заключается договор (договоры), из участников закупки, определенных оператором электронной площадки и признанных соответствующим требованиям извещения покупателем.

Как установлено Комиссией Мордовского УФАС России, ценовое предложение Заявителя содержит наиболее выгодное ценовое предложение.

При этом Заказчиком не представлено доказательств, подтверждающих направление договора Заявителю, либо его отказ от заключения договора.

Таким образом, Комиссия Мордовского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком неправомерно в качестве победителя закупки определено ООО «ГАЗОЙЛ», что нарушает принципы ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», установленные пунктом 2 части 1 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц».

В связи с чем Комиссия Мордовского УФАС России принимает решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

При решении вопроса о необходимости выдачи обязательного для исполнения предписания об устранении допущенных нарушений и определении его содержания Комиссия учитывает следующее.

20.09.2023 между Заказчиком и ООО «ГАЗОЙЛ» заключен договор по итогам проведения спорной закупки № 32312765341.

Согласно части 19 статьи 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Жалоба поступила в ФАС России 27.09.2023 года, перенаправлена в Мордовское УФАС России 02.10.2023 года. Уведомлением от 02.10.2023 г. № ЕЛ/3793/03 принята к рассмотрению, то есть после заключения договора № 32312765341.

С учетом изложенного, Комиссия Мордовского УФАС России не имеет возможности выдать предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о проведении обязательных торгов.

Вместе с тем допущенные Заказчиком в ходе проведения торгов нарушения ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц» являются существенными.

Учитывая изложенное, Комиссия обращает внимание на то, что в соответствии со статьей 449 Гражданского кодекса Российской Федерации ИП (.....) в течение одного года со дня проведения торгов вправе обратиться в суд с иском о признании их и заключенной по итогам торгов сделки (договора № 32312765341 от

20.09.2023 года) недействительными по причине нарушения правил проведения торгов, установленных законом.

Руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП (.....), направленную для рассмотрения из ФАС России (вх. № 4830-ЭП/23 от 02.10.2023 года), на действия заказчика – Муниципальное предприятие городского округа Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство» при проведении неконкурентной закупки на право заключения договора на поставку неэтилированного бензина АИ-92, не ниже экологического класса К5 с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 977 121, 25 руб. (извещение № 32312765341) обоснованной.
2. Признать действия Заказчика Муниципальное предприятие городского округа Саранск «Саранское водопроводно-канализационное хозяйство», выразившиеся в неправомерном определении победителя закупки № 32312765341, нарушением пункта 2 части 1 статьи 3 ФЗ «О закупках отдельными видами юридических лиц», документации по закупке № 32312765341.
3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.
4. Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по факту выявленного нарушения.

Председатель Комиссии (.....)

Члены Комиссии (.....)

(.....)

(.....)

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.  
Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.