

## РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-537/22

по результатам рассмотрения жалобы <...> на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

28.12.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

представители <...> на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> от 20.12.2022 № 393 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку противогазов (извещение № 32211711547), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступила жалоба <...> (далее – Заявитель) от 20.12.2022 № 393 на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку противогазов (извещение №

32211711547) (далее – Жалоба, Аукцион).

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона 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 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений 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, 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 закупках, товаров, работ, услуг для нужд ГУП ПЭО «Байконурэнерго» г. Байконур, утвержденным приказом генерального директора от 27.09.2022

№ 111/1-П (далее – Положение о закупке).

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев,

предусмотренных Законом о закупках, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона (далее – Извещение), документацией об Аукционе (далее – Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) – 23.09.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 062 398, 40 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 04.10.2022;
4. На участие в Аукционе подана 1 заявка;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок – 05.10.2022;
6. По результатам рассмотрения первых частей заявок до участия в Аукционе допущен 1 участник закупки;
7. Дата рассмотрения вторых частей заявок – 15.12.2022;
8. По результатам рассмотрения вторых частей заявок соответствующей требованиям Документации признана 1 заявка участника закупки, в связи с чем Заказчиком принято решение о признании Аукциона несостоявшимся.

В ходе заседания 27.12.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего рассмотрения Жалобы объявлен перерыв до 28.12.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках

и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, не исполнившего ранее выданное предписание ФАС России от 21.11.2022 по делу № 223ФЗ-457/22 (далее – Предписание).

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

При этом в соответствии со статьей 36 Закона о защите конкуренции коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны исполнять решения и предписания антимонопольного органа в установленный такими решениями и предписаниями срок.

Так, Комиссией ФАС России установлено, что в ФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Аукциона, по итогам рассмотрения которой Комиссией ФАС России принято решение от 21.11.2022 по делу № 223ФЗ-457/22 (далее – Решение), согласно которому в действиях Заказчика выявлены нарушения части 1 статьи 2, части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, выразившиеся в неправомерном неисполнении ранее выданного комиссией ФАС России предписания от 24.10.2022 по делу № 223ФЗ-413/22, а также в неправомерном отказе Заказчика от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Аукциона.

На основании Решения Заказчику выдано обязательное для исполнения Предписание, согласно которому Заказчику необходимо:

- Отменить протокол подведения итогов от 07.11.2022 № 32211711547-3;
- Назначить новую дату подведения итогов Аукциона;
- Продолжить проведение Аукциона в соответствии с требованиями

Закона о закупках, Положения о закупке, принятого Решения и предоставить подтверждение исполнения Предписания до 08.12.2022.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что единственная заявка (заявка Заявителя), поданная на участие в Аукционе,

по результатам рассмотрения вторых частей заявок признана соответствующей,

в связи с чем Заказчиком в адрес Заявителя направлено письмо от 05.10.2022

№ 13601 с предложением о снижении цены договора, заключаемого по результатам Аукциона. Вместе с тем Заявителем в письме от 06.10.2022 № 510 отказано

в снижении цены договора, в связи с чем Заказчиком принято решение о незаключении договора с Заявителем.

Изучив положения Документации, а также выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила,

что в соответствии с пунктом 13.5 Документации в случае, если единственная заявка на участие в Аукционе и подавший такую заявку участник закупки соответствуют требованиям и условиям, предусмотренным Документацией, договор заключается с единственным участником Аукциона, подавшим указанную заявку.

Договор в этом случае составляется путем включения в проект договора условий исполнения договора, предусмотренных Документацией и НМЦД, указанной в Извещении и Документации или по цене договора, согласованной с единственным участником закупки и не превышающей НМЦД.

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком не исполнено Предписание в регламентированный срок

в связи тем, что Заказчиком 13.12.2022 подано заявление в Арбитражный суд города Москвы (далее – Суд) о признании Решения и Предписания незаконными.

Вместе с тем в соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. При этом в статье 18.1 Закона о защите конкуренции отсутствует указание на приостановление исполнения предписания в случае его обжалования в судебном порядке.

Таким образом, статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен особый самостоятельный порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, который не входит в процедуру рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства, и, соответственно, положения части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции не распространяются на случаи выдачи антимонопольным органом предписаний при нарушении заказчиками положений Закона о закупках.

Учитывая изложенное, предписание антимонопольного органа, выданное в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, не подлежит исполнению только в случае принятия судом обеспечительных мер в виде приостановления действия Предписания. При этом определением Суда от 19.12.2022 по делу № А40-277627/22 в удовлетворении ходатайства Заявителя о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия Предписания отказано.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, не исполнившего Предписание, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках и содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу <...> от 20.12.2022 № 393 на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку противогазов (извещение № 32211711547) обоснованной.

2. Признать <...> нарушившим часть 1 статьи 2, часть 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать <...>, <...> обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 28.12.2022 по делу № 223ФЗ-537/22.
4. Передать соответствующему должностному лицу Управления контроля размещения государственного заказа ФАС России материалы дела от 28.12.2022 № 223ФЗ-537/22 для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.