

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего:

членов комиссии:

в присутствии представителей:

- ООО «Фрозекс» - Н.В. Гордеева по доверенности от 21.04.2022 №48,

- МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» - С.Е. Костинский по доверенности от 25.04.2022 №10,

рассмотрев жалобу ООО «Фрозекс» (далее - Общество, заявитель), материалы дела № 7-11/46 (027/10/18.1-516/2022),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба ООО «Фрозекс» на действия заказчика – МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку провода контактного марки МФ-100 (извещение №32211203231).

Из жалобы Общества следует, что ООО «Фрозекс» подана заявка на участие в аукционе, вместе с тем Обществу необоснованно отказано в заключении договора, поскольку заказчиком принято решение об отмене аукциона, в связи с чем просить признать жалобу обоснованной и выдать заказчику предписание.

Представитель МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» с доводами жалобы не согласился по основаниям, изложенным в письме от 25.04.2022 №01.05/438 (вх. №7/5911 от 25.04.2022), пояснив, что 09.03.2022 размещено извещение о проведении закупки, в связи с отсутствием заявок на участие в закупке заказчиком продлялся срок подачи заявок извещениями от 18.03.2022 и 25.03.2022. На дату окончания срока подачи заявок (01.04.2022) подана одна заявка, в связи с чем заказчиком принято решение о продлении срока подачи заявок. При размещении извещения о продлении сроков подачи заявок, произошел технический сбой на электронной площадке ООО «РТС-тендер», и закупка перешла в статус «Рассмотрение заявки», в связи с чем заказчиком принято решение об отмене закупки. Также заказчик пояснил, что не обязан заключать договор с единственным участником закупки в соответствии с требованиями ч. 19 ст. 22 Положения «В случае если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе подана только одна заявка участника, или не подано ни одной такой заявки, такой аукцион признается несостоявшимся». На основании вышеизложенного просит признать жалобу заявителя необоснованной.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- 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 (пункт 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках).

Положением о закупке 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 (часть 2 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).

Участником закупки является любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала либо любое физическое лицо или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки, в том числе индивидуальный предприниматель или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке (часть 5 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 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 и 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.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

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).

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1), требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к участникам такой закупки (пункт 9); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Таким образом, именно заказчик наделен правом устанавливать требования к закупаемым товарам, работам, услугам.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд Муниципального унитарного предприятия города Хабаровска «Городской электрический транспорт», утвержденном приказом от 16.02.2022 №117а (далее – Положение о закупке), размещенном на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

Конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ (ч. 1 ст. 15 Положение о закупке).

Для осуществления конкурентной закупки Заказчик разрабатывает и утверждает документацию о конкурентной закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в ЕИС вместе с извещением об осуществлении конкурентной закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе частью 10 статьи 4 Федерального закона № 223-ФЗ (ч. 2 ст. 15 Положение о закупке).

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. Решение об отмене конкурентной закупки размещается в ЕИС в день принятия этого решения (ч. 9 ст. 15 Положение о закупке).

По истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с пунктом 5 настоящей статьи и

до заключения договора Заказчик вправе отменить конкурентную закупку только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации (ч. 10 ст. 15 Положение о закупке).

09.03.2022 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» размещено извещение №32211203231 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку провода контактного марки МФ-100, документация о закупке.

Сроки подачи заявок с 09.03.2022 по 01.04.2022. Дата окончания подачи ценовых предложений – 05.04.2022. Дата рассмотрения вторых частей заявок: 06.04.2022. Дата проведения аукциона – 06.04.2022.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 9 057 109,10 руб.

Согласно пункту 1.6.1 аукционной документации организатор аукциона, по решению заказчика или Единой комиссии, разместивший в ЕИС и на ЭП, извещение о проведении аукциона и аукционную документацию, вправе отказаться от проведения аукциона до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке, не неся никакой ответственности перед участниками аукциона или третьими лицами, которым такое действие может принести убытки.

Извещение об отказе от проведения аукциона размещается Организатором аукциона в день принятия решения об отказе от проведения аукциона, в порядке, установленном для размещения извещения о проведении аукциона (пункт 1.6.2 аукционной документации).

01.04.2022 в соответствии с ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках заказчиком принято решение об отмене аукциона на право заключения договора на поставку провода контактного марки МФ-100, документация о закупке №32211203231 (Приказ от 01.04.2022 №195а).

01.04.2022 заказчиком размещена новая закупочная процедура на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» размещено извещение №32211277555 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку провода контактного марки МФ-100, документация о закупке.

Относительно доводов жалобы ООО «Фрозекс» о несогласии с отменой заказчиком закупочной процедуры, Комиссия Хабаровского УФАС России отмечает следующее.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (ч. 1 ст. 3.4 Закона о закупках).

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 (ч. 2 ст. 3.4 Закона о закупках).

Под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор (ч. 18 ст. 3.2 Закона о закупках).

Согласно ч. 5 ст. 3.2 Закона 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.

В соответствии ч. 6 ст. 3.2 Закона о закупках решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Вместе с тем, как установлено ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 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.

Согласно информации размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок дата окончания подачи заявок - 01.04.2022 10:00.

Однако, решение об отмене закупки принято заказчиком и опубликовано заказчиком 01.04.2022, то есть после срока, установленного ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках.

Комиссия Хабаровского УФАС России в свою очередь отмечает, что заказчиком пропущен срок для отмены аукциона в соответствии с требованиями ч. 5 ст. 3.2 Закона о закупках, а также не представлены доказательства возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством согласно ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы обоснованной, в действиях заказчика установлено нарушение ч. 7 ст. 3.2 Закона о закупках, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия Хабаровского УФАС России при разрешении вопроса о выдаче предписания приходит к выводу о том, что предписание не выдавать в связи с тем, что заказчиком повторно проведена аналогичная закупка (извещение №32211277555).

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. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если 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 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1).

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Фрозекс» на действия заказчика – МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку провода контактного марки МФ-100 (извещение №32211203231) -

обоснованной.

2. Признать заказчика - МУП г. Хабаровска «Городской электрический транспорт» нарушившим требования части 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

3. Предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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