

Общество с ограниченной
ответственностью "ЭнергоТранзит"
654006, Кемеровская область -
Кузбасс, г. Новокузнецк, ул.
Орджоникидзе, д. 12, оф. 7 Общество с
ограниченной ответственностью
"Энергия" 634041, Томская область, г.
Томск, ул. Кузнецова, д. 20/4, кв. 1

Решение по жалобе № 042/07/3-
1273/2022

РЕШЕНИЕ
по жалобе № 042/07/3-1273/2022

Резолютивная часть решения оглашена «21» октября 2022 г. г.
Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «26» октября 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы
по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению
реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка
рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе:

Заместителя
председателя
Комиссии: Моисеевой Татьяны Юрьевны – заместителя
руководителя управления;

Членов Комиссии: Давыдовой Анны Минивалиевны – начальника
отдела топливно-энергетического комплекса;
Наумовой Валерии Валерьевны – начальника
отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Юканкина Дмитрия Сергеевича – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Ананьевой Галины Николаевны – главного специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического комплекса,

в присутствии представителей ООО «Энергия» и ООО «ЭнергоТранзит» (по доверенности),

рассмотрев в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Энергия» (634041, г. Томск, ул. Кузнецова, д. 20/4, 1, ИНН: 7017425389) (далее также – ООО «Энергия», Заявитель) и материалы по жалобе №042/07/3-1273/2022,

У С Т А Н О В И Л А:

Кемеровским УФАС России принята к рассмотрению жалоба ООО «Энергия» от 13.10.2022 исх. № 7/ФАС (вх. № 5965э от 14.10.2022) на действия заказчика ООО «ЭнергоТранзит» (**654006, Кемеровская область-Кузбасс, г. Новокузнецк, ул. Орджоникидзе, д. 12, оф.7**; ИНН: 5406603432, ОГРН: 165476072233) (далее – Заказчик, ООО «ЭнергоТранзит») при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного марки М-100 (ТКМ-16) для потребителей ООО «ЭнергоТранзит» в 2022 г., Извещение № 32211735033 (далее – Закупка), размещенной в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://zakupki.gov.ru> (далее также – ЕИС).

По мнению Заявителя, Заказчиком нарушены требования Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), путем необоснованного отказа от проведения закупки.

Уведомлением от 17.10.2022 № 03/7053 рассмотрение жалобы ООО «Энергия» было назначено на 21.10.2022. Данное уведомление было направлено по электронной почте в адрес Заказчика и Заявителя.

21.10.2022 представитель Заявителя, надлежащим образом извещенный о дате, времени и способе рассмотрения жалобы №

042/07/3-1273/2022 направил защитника, который поддержал требования, указанные в жалобе. Представитель Заказчика просил признать жалобу не обоснованной, направив возражения.

21.10.2022 в ходе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1273/2022 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий) (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 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.

1. Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ООО «ЭнергоТранзит», утвержденным протоколом внеочередного общего собрания участников ООО «ЭнергоТранзит» № 30 от 29.09.2022 (далее – Положение о закупке), размещенным в ЕИС.
2. Согласно положения о закупке запрос предложений – способ осуществления закупок, заключающийся в процедуре исследования рыночных предложений и выбора поставщика, при которой комиссия по размещению заказа по результатам

рассмотрения предложений поставщиков на основании критериев и порядка оценки, установленных в тексте запроса предложений, определяет участника запроса предложений, предложившего лучшие условия для исполнения контракта.

3. Оценка и сопоставление заявок, допущенных к проведению запроса предложений, осуществляется закупочной комиссией в соответствии с процедурами и критериями, установленными в извещении о проведении запроса предложений (пункт 14.12 Положения о закупке).

03.10.2022 ООО «ЭнергоТранзит» в ЕИС было размещено извещение и документация на проведение запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного марки М-100 (ТКМ-16) для потребителей ООО «ЭнергоТранзит» в 2022 г., Извещение № 32211735033 (далее – Документация).

В соответствии с протоколом от 11.10.2022 г. рассмотрения заявок на участие в запросе предложений в электронной форме № 32211735033 (214) на участие в Закупке была подана единственная заявка, а именно: заявка ООО «Энергия», поступила 10.10.2022 17:35:01, которой по итогам оценки было присвоено 100 баллов.

Между тем, закупочная комиссия Заказчика признала закупку несостоявшейся (на участие подана 1 заявка) и приняла решение не заключать договор с единственным участником запроса предложений.

Из пояснений Заказчика следует, что общество при принятии решения руководствовалось Положением о закупке.

Согласно пункту 14.8 Положения о закупке запрос предложений признается несостоявшимся в порядке, предусмотренном для процедуры конкурса. Действия комиссии при признании процедуры запроса предложений несостоявшейся аналогичны действиям, предусмотренным при проведении конкурса.

В случае, если на участие в конкурсе не поступило ни одной заявки или к участию в конкурсе был допущен только один участник, конкурс признается несостоявшимся (пункт 13.16 Положение о

закупке).

В соответствии с пунктом 13.17 Положения о закупке если закупка признана несостоявшейся, заказчик вправе принять одно из следующих решений:

- о повторном проведении закупки;
- об отказе от закупки;
- о заключении договора с единственным допущенным участником закупки (Такой участник аукциона не вправе отказаться от заключения договор).

По состоянию на 21.10.2022 договор по результатам Закупки между Заказчиком и Заявителем не заключен.

Согласно части 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 соответствии с частью 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.

В силу части 15 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

В части 22 статьи 3.2 Закона о закупках установлено следующее: под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается 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.

Положением о закупках определено, что конкурентная закупка - способ осуществления закупки, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц, с приложением документации, путем размещения информации в Единой Информационной Системе, либо путем направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке, с приложением документации не менее чем 2 лицам. При осуществлении конкурентной закупки обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках. Конкурентные закупки могут проводиться в любой форме, установленной настоящим положением, с особенностями, установленными Законом о закупках.

Рассматриваемая Закупка проводилась способом запроса предложений в электронной форме, т.е. являлась конкурентной закупкой.

В соответствии с письмом ФАС России от 19.03.2020 № МЕ/22136/20 по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у Заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации.

Согласно части 5 статьи 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 части 6 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что Решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Из вышеуказанной информации следует, что нельзя провести повторную закупку не отменив предыдущую процедуру закупки путем принятия решения об отмене конкурентной закупки и размещения его

в единой информационной системе в день принятия этого решения.

В процессе рассмотрения жалобы № 042/07/3-1273/20222 Комиссия установила, что Заказчик на момент окончания срока подачи заявок на участие в рассматриваемой конкурентной закупке не принимал решение об её отмене и не размещал в единой информационной системе соответствующую информацию.

Законом о закупках предусмотрено, что после размещения в единой информационной системе итогового протокола договор подлежит заключению, при этом Закон о закупках не предусматривает исключений в виде признания процедуры несостоявшейся.

Ввиду того, что указанные действия Заказчиком не были произведены, действия Заказчика нарушают часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации-далее – ГК РФ). Согласно пункту 1 статьи 8 ГК РФ, гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Соответственно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на

реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо. Оценка положений закупочной документации позволила суду прийти к выводу о том, что проведенная заказчиком процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 ГК РФ) договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем.

Согласно пункту 4 статьи 447 ГК РФ, торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Таким образом, положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика. Истолкованный заказчиком механизм, оставляющий за собой право отказываться от заключения договора, нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

В то же время, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора, а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Иное толкование заказчиком последствий признания торгов несостоявшимися при наличии допущенной единственной заявки приводит к противоречиям действующему законодательству, а право заказчика устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от

необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

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

Таким образом, учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Поскольку Положение Заказчика прямо не предусматривает такого порядка

отказа от заключения договора и права на проведение повторных закупочных процедур, Положение о закупках может быть истолковано Заказчиком в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, Заказчик по своему усмотрению не может.

Процедура закупки в данном случае подлежит завершению по правилам

пункта 1 статьи 447 ГК РФ. В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого - исключительно обязанностей.

Ввиду указанных обстоятельств Комиссия приходит к выводу о том, что проведенная Заказчиком процедура соответствует правовой природе торгов, и, как следствие, заключение договора по ее итогам является обязательным.

В соответствии с пунктом 2 статьи 432 ГК РФ, договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Подача ООО «Энергия» заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 ГК РФ,

поскольку согласно пункту 1 статьи 438 ГК РФ, акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Поскольку подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, при том, что заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, у Заказчика (организатора торгов) возникает обязанность заключить контракт с единственным допущенным участником на условиях, предусмотренных документацией о торгах.

Положениями пункта 5 статьи 447 ГК РФ определены случаи, в которых торги признаются несостоявшимися. Однако правовые последствия такого признания указанной нормой права не установлены. Исходя из общих начал гражданского законодательства (пункт 3 статьи 1, статья 10 ГК РФ), признание торгов несостоявшимися является их конечным результатом только в случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и неспособно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав. Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что на участие в названных торгах допущен только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным. Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (пункт 1 статьи 1 ГК РФ).

Таким образом, довод Заказчика о том, что он вправе не заключать договор, поскольку закупка признана несостоявшейся, является необоснованным, поскольку конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия заявки единственного допущенного участника требованиям закупочной документации является заключение с этим участником контракта по результатам таких торгов.

На основании вышеизложенного Комиссия пришла к выводу, что довод Заказчика о том, что он вправе не заключать договор, поскольку оспариваемая Закупка признана несостоявшейся, является неправомерным, так как конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия требованиям закупочной документации поданной единственным

участником заявки, считается заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о признании жалобы Заявителя обоснованной, а действия Заказчика, выразившиеся в неправомерном отказе ООО «Энергия» в заключение договора по результатам Закупки, противоречат требованиям части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона 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.

Решая вопрос о выдаче Заказчику предписания о совершении действий, направленных на устранение Заказчиком нарушений порядка проведения запроса предложений, в соответствии с полномочиями, предусмотренными пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия считает необходимым в целях устранения нарушения порядка организации и проведения торгов выдать ООО «ЭнергоТранзит», предписание об отмене протокола в части отказа от заключения договора с единственным участником.

На основании вышеизложенного **Комиссия**, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Энергия» на действия ООО «ЭнергоТранзит» при осуществлении закупки путем проведения запроса предложений на право заключения договора на поставку мазута топочного марки М-100 (ТКМ-16) для потребителей ООО «ЭнергоТранзит» в 2022 г., Извещение № 32211735033, обоснованной.

2. Признать ООО «ЭнергоТранзит» нарушившим часть 15 статьи

3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. В соответствии с пунктом 3¹ части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений порядка организации и проведения торгов, путем отмены протокола от 11.10.2022 в части отказа от заключения договора с единственным участником.

Заместитель руководителя управления
Члены комиссии:

Т.Ю. Моисеева
А.М. Давыдова
В.В. Наумова
Д.С. Юканкин
Г.Н. Ананьева

Исп. Давыдова А.М.

тел. (3842) 36-35-98 вн. (3842) 36-35-98

2022-168