

## РЕШЕНИЕ

054/01/18.1-2131/2023

24 октября 2023 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>;

рассмотрев посредством ВКС жалобу Акционерного общества «Геофизическое научно-производственное предприятие «Аэрогеофизика» (далее – АО «ГНПП «Аэрогеофизика») (вх. № 18980-ЭП/23 от 13.10.2023 г.) на действия заказчика общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская Теплосетевая Компания» (далее – ООО «НТСК») при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания» (Закупка №7033-2023-ЗСФ) (извещение № 32312749901 на сайте <...>),

в присутствии представителей АО «ГНПП «Аэрогеофизика» - <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступила жалоба АО «ГНПП «Аэрогеофизика» (вх. № 18980-ЭП/23 от 13.10.2023 г.) на действия заказчика ООО «НТСК» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания» (Закупка №7033-2023-ЗСФ) (извещение № 32312749901 на сайте <...>).

### **Заявитель сообщает следующее.**

Заказчик провел запрос предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания».

Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме было размещено 11.09.2023 года на сайте <...> (извещение № 32312749901) и на электронной торговой площадке <...> (извещение № 32312749901).

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными

видами юридических лиц» (далее - 223-ФЗ) и Положением «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская теплосетевая компания» (далее – Положение).

Протокол № 74 ЗСФ по вопросу повестки дня заседания Закупочной комиссии Западно-Сибирского филиала ООО «Сибирская генерирующая компания» (далее – Протокол) был опубликован 03.10.2023 года.

В соответствии с Протоколом:

- заявка Заявителя признана соответствующей пункту 7.2. Документации о конкурентной закупке;

- заявка с порядковым номером № 1142186 отклонена;

- запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания». (Закупка № 7033-2023-ЗСФ) признан несостоявшимся в соответствии с пунктом 7.9.5.4. Документации о конкурентной закупке, по причине: в запросе предложений принял участие один участник.

Заявитель считает, что отказ Заказчика от дальнейшего проведения запроса предложений в электронной форме, заключения договора по итогам рассмотрения заявки Заявителя не соответствует нормам действующего законодательства.

Обоснование позиции Заявителя:

В соответствии с пунктом 7.9.5.4. Документации закупочная комиссия вправе признать запрос предложений несостоявшимся в следующих случаях, если:

7.9.5.1 в ходе оценки заявок возникает необходимость корректировки документации о конкурентной закупке;

7.9.5.2 изменяется источник финансирования;

7.9.5.3 ни одна из заявок не удовлетворяет требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке;

7.9.5.4 в запросе предложений принял участие один участник;

7.9.5.5 в запросе предложений не принял участие ни один участник;

7.9.5.6 в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей;

7.9.5.7 запрос предложений признан несостоявшимся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

В соответствии с пунктом 7.9.6. Документации закупочная комиссия вправе принять решение о заключении договора с участником закупки, заявка которого только

одна признана соответствующей требованиям настоящей документации.

В соответствии с пунктом 9.7.1.10. Положения организатор вправе признать запрос предложений в электронной форме несостоявшимся: ни одна из заявок не удовлетворяет установленным в документации о конкурентной закупке, требованиям в отношении участника запроса предложений, продукции, условий договора или оформления заявки; в запросе предложений принял участие один участник; в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей; не принял участие ни один участник.

В соответствии с пунктом 9.1.7.15. Положения в случае признания запроса предложений в электронной форме несостоявшимся организатор принимает решение о закупке у единственного участника закупки или о проведении повторной процедуры закупки. При повторном проведении процедуры закупки условия закупки могут быть изменены.

Таким образом, решение вопроса о признании запроса предложений несостоявшимся ничем не обусловлено, что предоставляет Заказчику право действовать по собственному усмотрению. Подобное усмотрение не отвечает положениям действующего законодательства, Заказчик не вправе отказаться от заключения договора с единственной организацией, подавшей заявку на участие в закупке и соответствующей требованиям документации. Данный вывод неоднократно подтверждался решениями Федеральной антимонопольной службы и судебных органов, в том числе Конституционного судом РФ.

Разрабатываемые заказчиками положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса РФ).

С учетом наличия в рассматриваемых правоотношениях публично-правовых элементов действующее законодательство предъявляет к Заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Поскольку Положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не резюмируется), следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами Гражданского кодекса РФ, Положение о закупках не может.

Нормы, предусмотренные Положением и Документацией в части наделения Заказчика правом признать процедуру несостоявшейся, противоречат требованиям статьи 1, 10, 447 Гражданского кодекса РФ, в связи с чем не подлежат применению.

Предусмотренный Заказчиком механизм нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников

гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для Заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от дальнейшего проведения процедуры.

Принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений действия Заказчика также не отвечают. Таким образом, немотивированное решение Заказчика о признании запроса предложений несостоявшимся является злоупотреблением правом (часть 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ) и не подлежит правовой защите.

Согласно пункту 4 статьи 1 Гражданского кодекса РФ никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Исходя из общих начал гражданского законодательства (пункт 3 статьи 1, статья 10 Гражданского кодекса РФ) можно сделать вывод о том, что 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 не способно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах принимал участие 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 Гражданского кодекса РФ).

Таким образом, конечным результатом процедуры, даже признанного несостоявшимся, при условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям документации, является заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

В Постановлении от 23 декабря 2022 года № 57-П Конституционный Суд дал оценку конституционности пункта 2 статьи 432, пункта 1 статьи 438, пункта 5 статьи 447 и пункта 4 статьи 448 Гражданского кодекса РФ.

Предметом рассмотрения являлись указанные законоположения, на основании которых в их взаимосвязи решается вопрос об обязанности лица, осуществляющего закупки в соответствии с 223-ФЗ, заключить договор - в случае признания торгов несостоявшимися - с единственным участником торгов, если данный вопрос не решен иным образом в специальном законодательстве.

Оспоренные законоположения были признаны не противоречащими Конституции РФ, поскольку по их конституционно-правовому смыслу в системной связи с указанным Федеральным законом:

- не предполагается обязанность заказчика (организатора торгов) заключить договор, на право заключения которого проводятся обязательные торги, с единственным участником торгов в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов, если в положении о закупке, принятом в соответствии с данным Федеральным законом, прямо предусмотрено, что в этом

случае договор не заключается и торги проводятся повторно;

- когда же в названном документе подобное решение вопроса не предусмотрено либо допускается произвольное усмотрение заказчика (организатора торгов) в вопросе о заключении такого договора, признание торгов несостоявшимися на указанном основании не влечет отказа от заключения договора с единственным участником торгов, если объективных препятствий к заключению договора с этим участником не имеется (заказчик имеет возможность заключить договор с единственным участником, предложение которого является конкурентным, соответствует закупочной документации, а она, в свою очередь, не ограничивает условия для свободной конкуренции).

В Решении ФАС России от 05.03.2021 года по делу № 223ФЗ-121/21 отмечено следующее:

Вместе с тем в соответствии с частью 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.

Таким образом, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 1 223-ФЗ целями регулирования данного закона являются, в том числе обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 1 статьи 3 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 3 223-ФЗ 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.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства установлены в статье 3.4 223-ФЗ.

В соответствии с частью 28 статьи 3.4 223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика.

В соответствии с частью 29 статьи 3.4 223-ФЗ Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с частью 10 статьи 3 223-ФЗ 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» (далее – 135-ФЗ), 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.

В соответствии с подпунктом 1 части 10 статьи 3 223-ФЗ обжалование, в том числе осуществляется в случае осуществления заказчиком закупки с нарушением требований 223-ФЗ и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с частью 5 статьи 18.1 135-ФЗ в случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается в течение трех месяцев со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», со дня такого размещения.

### **ООО «НТСК» представило следующие возражения на жалобу.**

В своей жалобе Заявитель указывает, что отказ Заказчика от дальнейшего проведения запроса предложений в электронной форме и заключения договора по итогам рассмотрения заявки Заявителя - не соответствует нормам действующего законодательства.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями законодательства, Положения «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская теплосетевая компания» (далее по тексту – Положение) (Приложение № 3 к возражениям) и Документации о закупке (далее по тексту – Закупочная документация,

Документация) (Приложение № 4 к возражениям), размещенной в ЕИС.

Заказчик провел запрос предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «НТСК». Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме было размещено 11.09.2023 года на сайте <...> и на электронной торговой площадке <...>.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ, Закон о закупках) и Положением.

По результату проведения закупочной процедуры Заказчиком был оформлен Протокол № 74 ЗСФ (Приложение № 2 к возражениям), опубликованный в ЕИС 03.10.2023.

В соответствии с размещенным Протоколом № 74 ЗСФ:

- заявка Заявителя признана соответствующей пункту 7.2. Документации о конкурентной закупке, т.е. первая часть заявки Заявителя соответствует требованиям, изложенным в таблице 1.1 Документации о закупке, при этом вторая часть заявки оценена не была, по основаниям, изложенным ниже;
- заявка с порядковым номером № 1142186 отклонена;
- запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «НТСК» признан несостоявшимся в соответствии с пунктом 7.9.5.4. Документации о конкурентной закупке, по причине: в запросе предложений принял участие один участник.

Заявитель считает, что отказ Заказчика от дальнейшего проведения запроса предложений в электронной форме и заключения договора по итогам рассмотрения заявки Заявителя, не соответствует нормам действующего законодательства.

Изучив жалобу Заявителя, ООО «НТСК» считает ее необоснованной и подлежащей отклонению в связи со следующим.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с предусмотренными ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями правового регулирования:

- удовлетворение потребностей юридических лиц 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 для нужд заказчиков и стимулирование такого участия;

- развитие добросовестной конкуренции.

Следовательно, оспариваемые АО «ГНПП «Аэрогеофизика» нормы Положения о закупках и условия Документации о закупке направлены, в первую очередь, на то, чтобы в наибольшей мере соответствовали указанным целям как непосредственно процедура закупки, так и порядок определения победителя закупки.

Положение о закупках является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность Заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, порядок подготовки и проведения процедур закупок (включая способы закупок) и условия их применения устанавливаются Заказчиками путем принятия в соответствии с Законом № 223-ФЗ Положения о закупках. Заказчики, по смыслу требований Закона № 223-ФЗ, вправе самостоятельно определять порядок, механизмы, оценочные факторы при проведении закупки, принимая во внимание прямые императивные нормы, содержащиеся в Законе № 223-ФЗ, а также в принятых в соответствии с ним подзаконных нормативных правовых актах.

В соответствии с пунктом 9.7.1.10 утвержденного в соответствии с требованиями законодательства Положения, Организатор вправе признать запрос предложений в электронной форме несостоявшимся в следующих случаях: ни одна из заявок не удовлетворяет установленным в Документации о конкурентной закупке требованиям в отношении участника запроса предложений, продукции, условий договора или оформления заявки; в запросе предложений принял участие один участник; в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей; не принял участие ни один участник.

Согласно пункту 9.7.1.15 Положения в случае признания запроса предложений в электронной форме несостоявшимся Организатор принимает решение о закупке у единственного участника закупки или о проведении повторной процедуры закупки. При повторном проведении процедуры закупки условия закупки могут быть изменены.

Заявителем указано на то, что Организатору данным пунктом предоставлено ничем не обусловленное право выбора. Однако, необходимо отметить следующее. Пункт 9.7.1.15 Положения является обобщенным и содержит варианты решений для разных случаев (по разным основаниям) признания запроса предложения несостоявшимся, указанных в пункте 9.7.1.10 Положения. Очевидно, что в случаях, когда ни одна из заявок не удовлетворяет установленным требованиям, либо когда не принял участие ни один участник – Организатор должен принять решение о проведении повторной процедуры закупки. В случаях, когда в запросе предложений принял участие один участник, а также в случае, когда в результате

оценки заявок только одна заявка признана соответствующей – Организатором принимается решение о закупке у единственного участника. Однако также совершенно очевидно, что указанное решение (о закупке у единственного участника) не может быть принято Заказчиком на этапе рассмотрения первых частей заявок. Такое решение принимается только по итогам рассмотрения вторых частей заявок участников и оценки этих заявок.

Между тем, при проведении оспариваемой Заявителем закупки, вторая часть его заявки не оценивалась, поскольку протоколом №74 ЗСФ от 03.10.2023 запрос предложений в электронной форме признан несостоявшимся.

Согласно пункту 5 статьи 447 ГК РФ аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом. Закон N 223-ФЗ, в отличие от Закона N 44-ФЗ, иные основания признания торгов несостоявшимися не устанавливает.

Отклонение заявки № 1142186 создало ситуацию, когда участником запроса предложения остался только Заявитель. В создавшейся ситуации Организатор, действуя в соответствии с требованиями законодательства и Положения о закупках, вынужден был признать запрос предложений несостоявшимся. Соответственно, признание запроса предложений несостоявшимся повлекло прекращение процедуры закупки и сделало невозможным рассмотрение второй части заявки.

При этом, на основании предоставленных в составе первой части заявки документов невозможно определить соответствие участника требованиям Закупочной документации.

Согласно п. 3.1.3 Документации «Во второй части заявки указываются сведения об участнике закупки, документы, подтверждающие соответствие участника требованиям установленным Заказчиком в Документации».

Таким образом, довод Заявителя о соответствии его заявки требованиям Документации о закупке противоречит фактическим обстоятельствам дела, поскольку соответствие заявки Заявителя установленным требованиям не могло быть оценено по вышеуказанным объективным основаниям.

Соответственно, в рассматриваемой закупке у Организатора отсутствовали основания для применения пункта 9.7.1.15 Положения в части принятия решения о закупке у единственного участника, и, следовательно, отсутствовал выбор при принятии решения. Организатор был не вправе принять решение о закупке у единственного участника закупки, поскольку соответствие его заявки (второй части заявки) требованиям Документации о закупке не установлено и такое решение на данном этапе не могло быть принято. Следовательно, Организатор принял предусмотренное Положением решение о проведении повторной процедуры закупки. Иное противоречило бы Положению о закупках.

В соответствии с пунктом 7.9.5 Документации о закупке закупочная комиссия вправе признать запрос предложений несостоявшимся, в том числе в следующих случаях, которые также предусмотрены в пункте 9.7.1.10 Положения:

- если ни одна из заявок не удовлетворяет требованиям, установленным в

документации о конкурентной закупке;

- в запросе предложений принял участие один участник;
- в запросе предложений не принял участие ни один участник;
- в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей.

Согласно пункту 7.9.6 Документации о закупке, закупочная комиссия вправе принять решение о заключении договора с участником закупки, заявка которого только одна признана соответствующей требованиям Документации.

Однако, в данном случае необходимо также принимать во внимание следующее. Решение о заключении договора в этом случае (как и в любых других случаях с 2 этапами рассмотрения заявок) не может быть принято на этапе рассмотрения первых частей заявок. Такое решение принимается только после того, как закупочная комиссия рассмотрит вторые части заявок и оценит заявки участников.

Следовательно, для заключения договора с лицом, чья заявка единственная признана соответствующей Документации, необходимо признание и первой и второй частей заявки (заявки) соответствующими требованиям Документации о закупке. Таким образом, в рассматриваемой закупке у Заказчика отсутствовали основания применять п. 7.9.6 Документации и, соответственно, также отсутствовала возможность выбора решения, поскольку единственное решение, исходя из толкования Положения о закупках и Закупочной документации, которое мог принять Заказчик – это признать закупку несостоявшейся и провести повторную закупку. Следовательно, Заказчик был не вправе принять решение о заключении договора с Заявителем, поскольку Документацией о закупке такое право ему предоставлено не было.

В соответствии с п. 3.1.2 Документации о закупке, указание в первой части заявки сведений об участнике и сведений о ценовом предложении является недопустимым. Участник закупки, заявке которого был присвоен № 1142186, предоставил документы, раскрывающие сведения об участнике (наименование), вследствие чего Заказчик не имел права допустить его до дальнейшего участия в процедуре, согласно требованиям ч. 21 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, и заявка была отклонена.

В связи с тем, что одна из двух поступивших заявок была отклонена и запрос предложений признан несостоявшимся – Заказчик оказался лишен возможности оценить вторую часть заявки Заявителя.

Обращаем внимание, что решение о признании закупки несостоявшейся было принято Организатором после подведения итогов рассмотрения первых частей заявок, когда еще не должны быть известны наименования участников и их ценовые предложения, которые указаны во вторых частях заявок, что, в свою очередь, означает, что Организатор не имел намерений ограничить конкуренцию, отказаться от заключения договора с «неудобным» контрагентом или с не привлекательной по мнению Организатора ценой. Напротив, действуя в соответствии с принципами с целями и принципами законодательства о закупках, Организатор принял решение, не только соответствующее ГК РФ, Положения о закупках и Документации о закупке, но и позволяющее выбрать наилучшие, в т.ч. по

цене, условия для заключения договора в результате сравнения разных вариантов.

Соответственно, Организатор, преследующий цель выбрать победителя, предлагающего наилучшие условия для заключения договора, принял решение о проведении новой закупочной процедуры, руководствуясь п. 9.7.1.15 Положения о закупках.

Информация о проведении новой закупочной процедуры на аналогичных условиях была размещена в ЕИС 05.10.2023 (Извещение № 32312827949) (Приложение № 5 к возражениям), т.е. спустя 2 дня после опубликования Протокола № 74 ЗСФ.

Указанное обстоятельство свидетельствует о том, что права Заявителя не нарушены, поскольку он не был лишен возможности принять участие в закупке № 32312827949.

Решение о проведении новой закупочной процедуры также было принято исходя из указанных выше обстоятельств и отсутствия оснований для закупки у единственного участника.

При осуществлении закупок Заказчик руководствуется в том числе принципами, установленными п.2 ч.1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, что, в свою очередь, предполагает равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Размещая Извещение о новой закупке на аналогичных условиях, Заказчик вправе полагать, что в процедуре примут участие и участники закупки № 7033-2023-ЗСФ, предоставив корректные сведения, а также, вероятно, иные участники, предоставляющие аналогичный вид услуг.

Исходя из вышеизложенного считаем, что Заказчик действовал добросовестно, преследуя цели эффективного использования денежных средств, соблюдая принцип недопустимости необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки.

На основании изложенного и руководствуясь ст. 18.1 Закона № 223-ФЗ, просим признать жалобу АО «ГНПП «Аэрогеофизика» необоснованной.

**Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

11.09.2023 заказчик ООО «НТСК» разместил в ЕИС извещение № 32312749901 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания» (Закупка № 7033-2023-ЗСФ) (извещение № 32312749901 на сайте<...>).

Дата начала срока подачи заявок - 11.09.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 25.09.2023 16:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок - 16.10.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок - 17.10.2023.

Дата подведения итогов - 17.10.2023.

Начальная (максимальная) цена договора: 6 683 969,18 руб.

Согласно Протоколу № 74 ЗСФ по вопросу повестки дня заседания Закупочной комиссии Западно-Сибирского филиала ООО «Сибирская генерирующая компания», проводимого 03.10.2023 г. (далее – Протокол № 74 ЗСФ), 21.09.2023 в 18 час 38 мин 08 сек была подана заявка порядковый номер 1142186, 25.09.2023 в 11 час 00 мин 09 сек была подана заявка порядковый номер 1141233.

Согласно п. 1 Протокола № 74 ЗСФ принято решение отклонить заявку с порядковым номером 1142186. Основание отклонения: 7.3. В случае содержания в первой части заявки сведений об участнике и (или) о ценовом предложении либо не соответствия обязательным условиям, приведенным в Таблице 1.1, данная заявка подлежит отклонению (в документах 1 частей заявки участник приложил информационную карту и письмо о подаче оферты с печатью и подписью).

Согласно п. 1 Протокола № 74 ЗСФ принято решение признать заявку 1141233 соответствующей п. 7.2 Документации о конкурентной закупке.

Согласно п. 2 Протокола № 74 ЗСФ принято решение признать данную закупку несостоявшейся в соответствии с п. 7.9.5.4 Документации о конкурентной закупке, по причине: в запросе предложений принял участие один участник.

Согласно пояснениям заказчика (вх. № 19755-ЭП/23 от 23.10.2023 г.), при проведении оспариваемой Заявителем закупки, вторая часть его заявки не оценивалась, поскольку протоколом №74 ЗСФ от 03.10.2023 запрос предложений в электронной форме признан несостоявшимся. Отклонение заявки № 1142186 создало ситуацию, когда участником запроса предложения остался только Заявитель. В создавшейся ситуации Организатор, действуя в соответствии с требованиями законодательства и Положения о закупках, вынужден был признать запрос предложений несостоявшимся. Соответственно, признание запроса предложений несостоявшимся повлекло прекращение процедуры закупки и сделало невозможным рассмотрение второй части заявки. При этом, на основании предоставленных в составе первой части заявки документов невозможно определить соответствие участника требованиям Закупочной документации. В связи с тем, что одна из двух поступивших заявок была отклонена и запрос предложений признан несостоявшимся – Заказчик оказался лишен возможности оценить вторую часть заявки Заявителя. Решение о признании закупки несостоявшейся было принято Организатором после подведения итогов рассмотрения первых частей заявок, когда еще не должны быть известны наименования участников и их ценовые предложения, которые указаны во вторых частях заявок, что, в свою очередь, означает, что Организатор не имел намерений ограничить конкуренцию, отказаться от заключения договора с «неудобным» контрагентом или с не привлекательной по мнению Организатор ценой.

Комиссией Новосибирского УФАС России при рассмотрении жалобы установлено следующее.

В соответствии с пунктом 9.7.1.10 Положения «О порядке проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская теплосетевая компания» Пл-НТСК-В5-01 (Приложение 10 к Приказу от 24.07.2023 № ГО/148) (далее – Положение о закупках), организатор вправе признать запрос предложений в электронной форме несостоявшимся: ни одна из заявок не удовлетворяет установленным в документации о конкурентной закупке, требованиям в отношении участника запроса предложений, продукции, условий договора или оформления заявки; в запросе предложений принял участие один участник; в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей; не принял участие ни один участник.

Согласно пункту 9.7.1.15 Положения о закупках в случае признания запроса предложений в электронной форме несостоявшимся организатор принимает решение о закупке у единственного участника закупки или о проведении повторной процедуры закупки. При повторном проведении процедуры закупки условия закупки могут быть изменены.

Согласно п. 9.7.1.16 Положения о закупках по итогам оценки и сопоставления заявок на участие в запросе предложений в электронной форме составляется протокол, содержащий информацию, предусмотренную Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п. 7.9.5 Документации о конкурентной закупке для проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания». (Закупка №7033-2023-ЗСФ) (далее – Документация о закупках), 7.9.5 Закупочная комиссия вправе признать запрос предложений несостоявшимся в следующих случаях, если:

7.9.5.1 в ходе оценки заявок возникает необходимость корректировки документации о конкурентной закупке;

7.9.5.2 изменяется источник финансирования;

7.9.5.3 ни одна из заявок не удовлетворяет требованиям, установленным в документации о конкурентной закупке;

7.9.5.4 в запросе предложений принял участие один участник;

7.9.5.5 в запросе предложений не принял участие ни один участник;

7.9.5.6 в результате оценки заявок только одна заявка признана соответствующей;

7.9.5.7 запрос предложений признан несостоявшимся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

Таким образом, заказчиком была нарушена процедура организации и проведения торгов, так как заказчик рассмотрел только первую часть заявки 1141233 и сразу признал закупку несостоявшейся. При этом исходя из п. 9.7.1.10 Положения о закупках, п. 7.9.5 Документации о закупках, прежде чем признавать закупку несостоявшейся, заказчику необходимо было рассмотреть также вторую часть заявки.

При этом с учетом положений Документации о закупках, а также Положения о закупках в случае признания запроса предложений в электронной форме несостоявшимся заказчик вправе принять решение о проведении повторной процедуры закупки.

Так, согласно п. 3.3 Постановления Конституционного Суда РФ от 23.12.2022 № 57-П «По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 432, пункта 1 статьи 438, пункта 4 статьи 445, пункта 5 статьи 447 и пункта 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой акционерного общества «Системный оператор Единой энергетической системы», если организатор торгов имеет возможность выбора - либо заключить договор с участником закупочной процедуры, в отношении которого было принято решение о заключении договора, либо объявить ее повторно, то само по себе это не вступает в противоречие с основными началами гражданского законодательства, включая осуществление гражданских прав своей волей и в своем интересе и свободу договора. Возможность ограничения свободы договора организатора торгов путем понуждения к его заключению с единственным участником торгов предусмотрена частью 5 статьи 52 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с учетом задач данного Федерального закона, которые предполагают не только поддержку конкуренции, но и повышение эффективности закупок с использованием бюджетных средств. В отличие от правоотношений, складывающихся на основе норм данного Федерального закона, организатор обязательных торгов, проводимых в соответствии с Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", должен руководствоваться положением о закупке, а уполномоченные государственные органы, следуя требованиям статьи 15 Конституции Российской Федерации, не вправе, не считаясь с волей организатора торгов, нарушать принципы свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, беспрепятственного осуществления гражданских прав.

Таким образом, в действиях заказчика ООО «НТСК» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания» (Закупка № 7033-2023-ЗСФ) (извещение № 32312749901 на сайте <...>), усматривается нарушение порядка проведения торгов.

В связи с тем, что 05.10.2023 года заказчик разместил в ЕИС извещение № 32312827949 о проведении новой закупочной процедуры на аналогичных условиях, Комиссия Новосибирского УФАС России приняла решение не выдавать предписание.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу Акционерного общества «Геофизическое научно-производственное предприятие «Аэрогеофизика» (вх. № 18980-ЭП/23 от 13.10.2023 г.) на действия заказчика общества с ограниченной ответственностью «Новосибирская Теплосетевая Компания» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по обследованию тепловых сетей г. Новосибирска методом площадной тепловизионной аэросъемки с последующим циклом наземных диагностических работ для нужд ООО «Новосибирская теплосетевая компания» (Закупка №7033-2023-ЗСФ) (извещение № 32312749901 на сайте <...>) обоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.