

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-446/22

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»

14.11.2022 Москва

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

<...>,

при участии представителей:

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

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

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

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу <...> б/н б/д, направленную письмом Московского УФАС России от 02.11.2022 № 73965/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договоров на поставку специального съемного оборудования вагонов для перевозки рельсов и рельсошпальных решеток (извещение № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>), 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) б/н б/д, направленная письмом Московского УФАС России от 02.11.2022 № 73965/22, на действия (бездействие) заказчика <...> (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения

договоров на поставку специального съемного оборудования вагонов для перевозки рельсов и рельсошпальных решеток (извещение № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте <https://www.rts-tender.ru>) (далее – Конкурс, Жалоба).

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 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.

Согласно 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 и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, 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 закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением совета директоров <...> (протокол от 18.06.2022 № 26) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 30.09.2022 .
2. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1 – 263 793 312, 59 руб., по лоту № 2 – 263 812 791, 18 руб.
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 18.10.2022.
4. Дата рассмотрения заявок – 26.10.2022.
5. На участие в закупке подано 3 заявки участников закупки;
6. По результатам рассмотрения заявок участников Конкурса единственная заявка участника признана соответствующей требованиям Документации;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 27.10.2022.
8. Конкурс признан несостоявшимся, в связи с чем Заказчиком принято решение не заключать договор с единственным допущенным участником.

В ходе заседания 10.11.2022 Комиссией ФАС России в целях полного и всестороннего изучения Жалобы объявлен перерыв до 14.11.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном в статье 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 Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса, ввиду признания закупки несостоявшейся, и, как следствие, принятия решения о проведении закупки с предметом закупки, аналогичным предмету Конкурса.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса 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 Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

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.

Аналогичное положение установлено пунктом 467 Положения о закупке.

Согласно пункту 286 Положения о закупке установлено, что если на участие в открытом конкурсе поступила одна конкурсная заявка и заказчиком принято решение о признании открытого конкурса несостоявшимся без рассмотрения конкурсной заявки и заключения договора с единственным участником закупки, такая заявка не рассматривается заказчиком, конкурс признается несостоявшимся, договор с таким участником не заключается, соответствующая информация указывается в итоговом протоколе.

В соответствии с пунктом 4 пункта 3.9.1 части 3 Документации Конкурс признается несостоявшимся, в связи с тем, что по результатам проведения Конкурса отклонены все заявки, за исключением одной заявки, поданной

на участие в Конкурсе.

Пунктом 3.9.3 части 3 Документации установлено, что в случае если закупка (в том числе в части отдельных лотов) признана несостоявшейся, заказчик вправе объявить новую закупку (в том числе в части отдельных лотов) или осуществить ее другим способом.

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 27.10.2022 № 01/2710 Заказчиком принято решение признать Конкурс несостоявшимся, поскольку

на участие в Конкурсе допущена единственная заявка участника закупки

–
Заявителя, признанная соответствующей требованиям Документации, при этом

Заказчиком принято решение не заключать договор с Заявителем.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчик в соответствии с Положением о закупке, Документацией вправе

отказать в заключении договора участнику закупки в случае признания Конкурса несостоявшимся и допуска к участию в закупочной процедуре одного участника закупки, в результате чего Заказчик вправе объявить новую закупку.

Дополнительно представитель Заказчика пояснил, что решение Заказчика об отказе от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса принято с целью расширения круга участников, повышения конкуренции, а также достижения эффекта экономии своих денежных средств, при этом на основании пункта 3.9.3 части 3 Документации, Заказчиком принято решение о проведении новой закупочной процедуры.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Заказчика, Комиссией ФАС России установлено, что при проведении закупки Заказчик должен руководствоваться, в том числе пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а именно принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также принципом признания равенства участников регулируемых им отношений в соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Акцепт

должен быть полным и безоговорочным.

В соответствии с пунктом 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Пунктом 1 статьи 438 ГК РФ установлено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

При этом подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, в случае, если заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, в связи с чем у Заказчика возникает обязанность заключить договор с единственным допущенным участником на условиях, предусмотренных закупочной документацией.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что согласно пункту 3.9.2 части 3 Документации заключение или незаключение договора с участником полностью зависит от волеизъявления Заказчика, что нарушает принцип равноправия сторон публичных правоотношений.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, принявшего решение об отказе от заключения

договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса, ввиду признания закупки несостоявшейся, и, как следствие, объявлении новой закупочной процедуры, являются неправомерными, поскольку по результатам проведения Конкурса, соответствующего всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у Заказчика в соответствии с частью 15

статьи 3.2 Закона о закупках возникает обязанность заключить договор с единственным участником закупки, в том числе при наличии одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации о конкурентной закупке.

Кроме того, Законом о закупках не предусмотрено исключений в части отказа от заключения договора по результатам проведения закупочной процедуры в виде признания процедуры несостоявшейся.

ФАС России отмечает, что Закон о закупках не содержит запрета на участие в закупке единственного участника. Если участие в закупке принял единственный участник, то такая закупка является правомочной и порождает за собой правовые последствия в виде обязанности заказчика и такого участника заключить договор.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно принявшего решение об отказе от заключения договора с Заявителем, и как следствие, объявлении новой закупочной процедуры, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках, часть 1 статьи 2 Закона о закупках.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <...> б/н б/д, направленную письмом Московского УФАС России от 02.11.2022 № 73965/22, на действия (бездействие) заказчика <...> при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договоров на поставку специального съемного оборудования вагонов для перевозки рельсов и рельсошпальных решеток (извещение № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22, размещенное на сайте <https://www.fts-tender.ru>) обоснованной.
2. Признать <...> нарушившим часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках, часть 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 14.11.2022 по делу № 223ФЗ-446/22 не выдавать, поскольку предписание выдано ранее решением от 14.11.2022 по делу № 223ФЗ-447/22.

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