

Исх. № АЯ-04/6401 от 15.05.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителя заказчика ФКП «Казанский государственный казенный пороховой завод» – <...> (доверенность от 10.04.2020г. №37), в отсутствие представителей заявителя ООО «ГРИЦ», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленным надлежащим образом, рассмотрев жалобу заявителя ООО «ГРИЦ» (вх. №6179/ж от 06.05.2020г.) на действия заказчика ФКП «Казанский государственный казенный пороховой завод» при проведении закупки №32009075784 на предмет: «Поставка оборудования технологической линии синтеза синтетических смол и бисерных мельниц»,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №32009075784 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 13.04.2020 года.

Начальная (максимальная) цена договора – 11 639 720,00 рублей.

Заказчик – ФКП «Казанский государственный казенный пороховой завод».

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком принято неправомерное решение о незаключении договора по результатам аукциона с победителем закупки.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил письменные и устные пояснения, а также документацию по закупке, которые приобщены к материалам дела.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной

системе положении о закупке такого заказчика;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно абзацу 2 части 2 Разъяснений ФАС России от 23.01.2018 г. «О рассмотрении жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг» по правилам ст. 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

Данная жалоба рассматривается в соответствии с пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона 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 указанными положениями Закона о защите конкуренции, а также Разъяснениями ФАС России, Комиссия установила, что жалоба заявителя подлежит рассмотрению в рамках статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по правилам которой 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 Федеральным законом от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика и позиции заказчика, изучения документации приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

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

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках установлено, что 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.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального казенного предприятия «Казанский государственный казенный пороховой завод» (далее – Положение), утвержденным 27 декабря 2019 года.

Пунктом 3.5.9 положения заказчика установлено, что если по результатам рассмотрения заявок принято решение об отказе в допуске к участию в аукционе всех участников закупки, подавших заявки, или о допуске к участию в аукционе только одного участника, аукцион признается несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 8.1.2 Положения закупка у единственного поставщика осуществляется Заказчиком если по окончании срока подачи заявок на участие в закупке подана только одна заявка на участие в закупке, она соответствует требованиям документации и конкурентная процедура, проведенная в рамках Федерального закона № 223-ФЗ признана несостоявшейся.

В соответствии с протоколом №32009075784-2 подведения итогов аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 23 апреля 2020г. в связи с тем, что при рассмотрении заявок допущен только один участник закупки, подавший заявку на участие в аукционе, аукцион признан несостоявшимся.

По окончании срока подачи заявок оператором электронной площадки направлены вторые части заявок на участие в таком аукционе:

Код участника	Дата и время регистрации заявки	Наименование участника
2	Вх.№ 127831 от 20.04.2020 22:18:49 (+03:00)	ООО "ГЛАВНЫЙ РЕГИОНАЛЬНЫЙ ИНФОРМАЦИОННЫЙ ЦЕНТР" ИНН 3906345698 Место нахождения: 236022, ОБЛ КАЛИНИНГРАДСКАЯ 39, Г КАЛИНИНГРАД, УЛ УРАЛЬСКАЯ, ДОМ 18, ОФИС 502; Почтовый адрес: 236022, г. Калининград, ул. Уральская, д.18, оф.502

Заявка участника ООО «ГРИЦ» признана соответствующей требованиям аукционной документации.

Заказчиком принято решение договор с единственным поставщиком не заключать.

Согласно пояснениям заказчика, в связи с тем, что заявка участника с вх. № 127831 была единственной допущенной, аукцион признан несостоявшимся, у участника закупки отсутствовала возможность подачи низкой цены по сравнению с другими участниками. Данная позиция прописана в п. 3.5.9 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального казенного предприятия «Казанский государственный казенный пороховой завод». Кроме того, данная позиция также прописана в п. 26.1 Документации, где прописано следующее: Заключение договора с участником закупки, признанным единственным участником электронного аукциона и заявка которого соответствует требованиям документации, осуществляется в соответствии с пунктом 8.1.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг. Заказчик оставляет за собой право заключения договора, исходя из экономической целесообразности закупки.

Комиссия приняла решение, о не заключении договора с единственным допущенным участником ООО «ГРИЦ» в том числе, в виду того, что заказчик

осуществляет данную закупку в целях диверсификации деятельности предприятия в целях развития выпуска продукции гражданского назначения, ведет хозяйственную деятельность с целью получения прибыли за счет собственных средств: Завышение расходов, по результатам несостоявшихся закупок делает продукцию ФКП «КГКПЗ» менее конкурентоспособной как на внешнем, так и на внутреннем рынке РФ, а также необоснованному занижению прибыли, исчисляемой для налогообложения. В связи с этим, Заказчиком принято решение о возможности проведения в отношении закупки на поставку оборудования технологической линии синтеза смол и бисерных мельниц повторной конкурентной процедуры и не целесообразности заключения договора с единственным поставщиком.

Вместе с тем, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений));

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

Комиссия приходит к выводу, что положения аукционной документации однозначно определяют проведенную процедуру в качестве торгов в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Закупочная документация размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит сведения о начальной цене договора, способе обеспечения обязательств, способе определения победителя (включая порядок оценки заявок и порядок заключения договора), особенностях исполнения обязательств по контракту, требования к участникам, то есть содержит информацию, предусмотренную частями 2, 3 статьи 448 ГК РФ.

Оценивая положения Закупочной документации, Комиссия Татарстанского УФАС России признает, что она содержит все сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

Таким образом, проведенная заказчиком процедура полностью удовлетворяет положениям о закупке как о форме торгов, предусмотренной гражданским законодательством.

В этой связи процедура закупки подлежит завершению по правилам части 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. Принципу стабильности и определенности положение общества в правоотношениях с заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения общества от заключения договора с заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время заказчик оставляет за собой право отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

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

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

Согласно части 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 ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Следовательно, 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.

Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.

Учитывая положения действующего законодательства, у заказчика отсутствовали основания для отказа от заключения договора с обществом.

На основании приведенных норм законодательства следует вывод об обязательности заключения договора по итогам проведенной закупки.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 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.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 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 случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Отказ от заключения договора с победителем фактически является для заказчика отменой закупки после даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке при отсутствии обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством, что является нарушением требований части 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального казенного предприятия «Казанский государственный казенный пороховой завод», утвержденным 27 декабря 2019 года.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе

порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией установлено, что раздел 1.11 Положения «Порядок заключения и исполнения договора» также не предусматривает право заказчика отказаться от заключения договора по результатам закупки.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что отказ от заключения договора с победителем закупки ООО «ГРИЦ» является неправомерным.

Доводы заявителя признаны обоснованными.

Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 3, частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Закона о закупках, раздела 1.11 Положения.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что заказчиком проведена аналогичная процедура закупки с реестровым номером 32009105405 на предмет: «Поставка оборудования технологической линии синтеза синтетических смол и бисерных мельниц».

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 14.05.2020г. заявитель ООО «ГРИЦ» также являлся участником закупки №32009105405. Комиссия заказчика приняла решение заключить договор с участником ООО «Химическая компания Лик», предложившим наименьшую цену.

Учитывая вышеизложенное, а также, что у заявителя имелась возможность повторного участия в аналогичной закупке, которой он воспользовался, предписание об устранении действующего законодательства не выдавать.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать ООО «ГРИЦ» (вх. №6179/ж от 06.05.2020г.) на действия заказчика ФКП «Казанский государственный казенный пороховой завод» при проведении закупки №32009075784 на предмет: «Поставка оборудования технологической линии синтеза синтетических смол и бисерных мельниц», обоснованной.

Признать заказчика ФКП «Казанский государственный казенный пороховой завод» нарушившим требования части 1 статьи 3, частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», раздела 1.11 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд федерального казенного предприятия «Казанский государственный казенный пороховой завод».

Предписание об устранении нарушений действующего законодательства не выдавать.

Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления

Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм действующего законодательства.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)