

РЕШЕНИЕ № 064/07/3-1439/2021

о признании жалобы обоснованной

16 декабря 2021 года
Саратов

Г.

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

1. ...
 - **заместитель руководителя управления, председатель Комиссии,**
2. ...
 - **старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, член Комиссии,**
3. ...
 - **ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,**

в присутствии представителя АО "ФПК" – ... (доверенность от 23.12.2021),

рассмотрев жалобу ООО «Ромакс» на действия заказчика – Приволжский филиал АО "ФПК" при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ на право заключения договора на оказание комплекса услуг по внутренней уборке пассажирских вагонов, очистке от снега и льда ходовых частей и подвагонного оборудования пассажирских вагонов в пути следования и в пунктах оборота в составах поездов формирования Вагонного участка Волгоград - структурного подразделения Приволжского филиала АО «ФПК» (извещение № 32110772839), руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135–ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «Ромакс» (далее – Заявитель) на действия заказчика – Приволжский филиал АО "ФПК" (далее – Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ на право заключения договора на оказание комплекса услуг по внутренней уборке пассажирских вагонов, очистке от снега и льда ходовых частей и подвагонного оборудования пассажирских вагонов в пути следования и в пунктах оборота в составах поездов формирования Вагонного участка Волгоград - структурного подразделения Приволжского филиала АО «ФПК»

(извещение № 32110772839) (далее – Конкурс).

Из жалобы Заявителя следует, что при организации и проведении Конкурса Заказчиком были допущены нарушения действующего законодательства.

Заказчик с доводами Заявителя не согласился, пояснив, что при проведении Конкурса нарушений норм действующего законодательства допущено не было.

Изучив представленные сведения и документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из жалобы Заявителя следует, что Заказчиком неправомерно отказано ему в заключении договора.

28.10.2021 в единой информационной системе опубликовано извещение и документация о проведении Конкурса (далее – Документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 8 127 878,83 рублей.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявки от 17 ноября 2021 года № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ/1» и протоколу рассмотрения и оценки вторых частей № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ/2» от 01 декабря 2021 года к участию в Закупке допущена одна заявка ООО «Ромакс» (номер заявки участника 1).

В соответствии с протоколом заседания комиссии по осуществлению закупок Приволжского филиала АО «ФПК» № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ/3» от 02 декабря 2021 года Закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в конкурсе подана одна конкурсная заявка на основании подпункта 2 пункта 3.13.1. документации о закупке. Принято комиссионное решение договор по результатам закупки с единственным участником не заключать.

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 (ч. 2 ст. 2 Закона о закупках).

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО "ФПК", утвержденным решением Совета директоров АО "ФПК" от 27.08.2021 № 2 (далее – Положение о закупке).

Согласно п. 3.9.2. Документации если на участие в конкурсе не поступило ни одной заявки оформляется итоговый протокол, в котором указывается информация о признании конкурса несостоявшимся. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются.

Если на участие в конкурсе поступила одна заявка и заказчиком принято решение о признании конкурса несостоявшимся без рассмотрения 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. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются.

В нарушение п. 3.9.2. Документации Заказчик приступил к рассмотрению заявки ООО «Ромакс» и признал данную заявку соответствующей требованиям Документации, т.е. фактически признав победителем ООО «Ромакс».

Согласно п. 3.13.2. Документации если конкурс (в том числе в части отдельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника конкурса (в том числе в части отдельных лотов), с таким участником, при условии, что он будет допущен к участию в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) и его конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в конкурсной документации, а также с единственным допущенным к конкурсу (в том числе в части отдельных лотов) участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Из п. 335 Положения следует, что если открытый конкурс признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника, а также если к участию в открытом конкурсе допущен один участник, с таким участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Таким образом, как указывает Заказчик, пунктом 3.13.2 конкурсной документации и пунктом 335 Положения о закупке предусмотрено право, но не обязанность Заказчика, заключать договор с единственным участником Закупки в порядке, установленном нормативными документами Заказчика, если Закупка не состоялась.

Вместе с тем, Заказчиком не учтено, что разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Комиссия приходит к выводу, что Положение не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. Кроме того, оно не может изменять правовое регулирование, установленное федеральным законодательством для проведения торгов, и должно применяться в той мере, в которой не противоречит нормам Гражданского кодекса.

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.

Из приведенного выше следует, что 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.

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

В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к конкурсу, ввиду прямого указания на то ч. 4 ст. 447 ГК РФ.

Положениями статей 447 - 448 названного кодекса не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем конкурентной процедуры, а потому следует признать, что рассматриваемые действия заявителя по отказу от заключения контракта противоречат требованиям гражданского законодательства и нарушают права третьего лица на возможность стать контрагентом заказчика. Поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, положение о закупках не может.

Таким образом, отказ Заказчика от заключения договора с единственным участником, чья заявка была допущена к конкурентной процедуре, произведен в нарушение норм действующего законодательства.

При таких обстоятельствах, доводы жалобы являются обоснованными.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1, ст. 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Ромакс» на действия заказчика – Приволжский филиал АО «ФПК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 3881/ОКЭ-АО «ФПК»/2021/ПРИВ на право заключения договора на оказание комплекса услуг

по внутренней уборке пассажирских вагонов, очистке от снега и льда ходовых частей и подвагонного оборудования пассажирских вагонов в пути следования и в пунктах оборота в составах поездов формирования Вагонного участка Волгоград - структурного подразделения Приволжского филиала АО «ФПК» (извещение № 32110772839) обоснованной.

2. Выдать организатору торгов, ЭТП предписание об устранении нарушений порядка организации и проведения торгов.

3 .Передать материалы жалобы уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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