

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 055/01/17-1039/2021 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

08.11.2021

г. Омск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области, рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/17-1039/2021,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) рассмотрено заявление общества с ограниченной ответственностью «Телекомстройпроект+» (далее – ООО «Телекомстройпроект+», Заявитель, Общество) (вх. от 10.09.2021 № 9097э) о нарушении акционерным обществом «Омскоблводопровод» (далее – АО «Омскоблводопровод», Заказчик) норм антимонопольного законодательства.

Из заявления ООО «Телекомстройпроект+» следует, что Общество принимало участие в аукционе на право заключения договора на капитальный ремонт объектов водопровода в Полтавском районе Омской области, проводимом АО «Омскоблводопровод», который был признан несостоявшимся, в связи с отсутствием других заявок. Заявитель указывает, что в соответствии с действующим положением о закупке Заказчик мог заключить договор с Обществом, как с единственным участником аукциона, но делать этого не стал. Также АО «Омскоблводопровод» не провело новую конкурентную закупку, а заключило договор с иным поставщиком, что, по мнению Заявителя, является нарушением норм антимонопольного законодательства.

Омским УФАС России установлено, что Заказчиком 18.06.2021 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», размещено извещение и документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты

малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на капитальный ремонт объектов водопровода в Полтавском районе Омской области (извещение № 32110394068) (далее – аукцион, закупка).

Согласно извещению № 32110394068 и документации о проведении аукциона заявки на участие в закупке принимались с 18.06.2021 по 05.07.2021.

Из протокола № 24 рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 05.07.2021 следует, что на участие в закупке была подана 1 заявка – ООО «Телекомстройпроект+». По результатам рассмотрения первой части заявки комиссией АО «Омскоблводопровод» принято решение о соответствии первой части заявки ООО «Телекомстройпроект+» требованиям документации о закупке. При этом в соответствии с подпунктом 2 пункта 318 Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Омскоблводопровод», утвержденным советом директоров АО «Омскоблводопровод» протоколом № 6 от 05.03.2021 (далее – Положение о закупке), аукцион признан несостоявшимся.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 подзаконными 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.

Согласно части 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.

При проведении оспариваемого аукциона Заказчик руководствовался Положением о закупке. Порядок проведения аукциона регламентирован разделами 43 – 52 Положения о закупке.

Из пунктов 305, 308 Положения о закупке следует, что срок рассмотрения аукционных заявок не может превышать 20 дней с даты окончания подачи аукционных заявок, если иное не предусмотрено аукционной документацией.

По итогам рассмотрения аукционных заявок заказчик составляет протокол. Если по итогам рассмотрения аукционных заявок к участию в открытом аукционе не допущен ни один участник, аукцион признается несостоявшимся. Соответствующая информация указывается в итоговом протоколе.

Также в соответствии с подпунктом 2 пункта 318 Положения о закупке открытый аукцион признается несостоявшимся в случае, если на участие в аукционе подана одна аукционная заявка.

Согласно пункту 319 Положения о закупке, если открытый аукцион признан несостоявшимся вследствие поступления аукционной заявки от одного участника закупки, с таким участником при условии, что он будет допущен к участию в аукционе и его аукционная заявка соответствует требованиям, изложенным в аукционной документации, а также с единственным допущенным к аукциону участником, с участником, который один явился на аукцион, с таким участником заказчик вправе заключить договор. Цена заключаемого договора не может быть выше начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Аналогичное положение содержится в пункте 11 документации о проведении аукциона.

В соответствии с пунктом 5.2 документации о проведении аукциона заявка на участие в аукционе в электронной форме состоит из двух частей. Первая часть заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктом 3 части 5.1 документации. Вторая часть заявки должна содержать информацию и документы, предусмотренные пунктами 1-2, 4-9 части 5.1 документации.

Пунктом 6.2 документации о проведении аукциона установлено, что Заказчик рассматривает заявки на предмет соответствия их требованиям, документации.

При рассмотрении первых частей заявок комиссия проверяет соответствие представленных предложений участников закупки в отношении предмета закупки (технических предложений) требованиям документации.

После рассмотрения первых частей заявок (и проведения аукциона посредством ЭТП, в случае проведения закупки в форме аукциона) комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в закупке.

Как было указано ранее, после рассмотрения первой части заявки ООО «Телекомстройпроект+» АО «Омскоблводопровод» было принято решение о признании аукциона несостоявшимся. При этом вторая часть заявки Общества Заказчиком не рассматривалась.

Из пояснений АО «Омскоблводопровод» следует, что Положением о закупке, документацией о закупке установлена возможность, но не обязанность Заказчика заключать договор по результатам аукциона, признанного несостоявшимся вследствие поступления одной аукционной заявки. В связи с чем, считает, что в его действиях отсутствуют нарушения норм действующего законодательства.

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 соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447 – 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем. Согласно части 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Проведенная Заказчиком конкурентная процедура является торгами. В свою очередь предусмотренный заказчиком механизм, оставляющий за собой право отказываться от рассмотрения заявки, 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 проведения процедуры после окончания подачи заявок.

Кроме того, согласно позиции ФАС России, изложенной в письме 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.

Из вышеизложенного следует, что нормы, предусмотренные Положением о закупке и закупочной документацией в части наделения Заказчика правом отказаться от заключения договора, противоречат требованиям статьи 447 ГК РФ, статьи 15.2 Закона о закупках.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции

Учитывая, что по результатам закупки заказчик обязан заключить договор в случае признания закупки несостоявшейся при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации, действия АО «Омскоблводопровод», выразившиеся в нерассмотрении второй части заявки ООО «Телекомстройпроект+», фактически являются немотивированным отказом Заказчика от проведения процедуры закупки после окончания срока подачи заявок.

Указанными действиями АО «Омскоблводопровод» лишило возможности ООО «Телекомстройпроект+» реализовать свое право на заключение договора по результатам аукциона, в случае признания его заявки соответствующей всем требованиям, установленным документацией о закупке, в связи с чем, в действиях АО «Омскоблводопровод» при организации и проведении аукциона усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Омского УФАС России от 08.11.2021 № 235 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Омскоблводопровод» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 055/01/17-1039/2021 к рассмотрению **на 18.11.2021 в 15:30 часов** по адресу: 644010. г. Омск, пр-кт К. Маркса. 12 А. каб. 203.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

- заявителя: ООО «Телекомстройпроект+» (ИНН 5528203030, ОГРН 1085543063231, юридический адрес: 644123, Омская область, город Омск, улица Конева, дом 14, помещение 6);
- ответчика: АО «Омскоблводопровод» (ИНН 5528022202, ОГРН 1045553004430, юридический адрес: 644520, Омская область, Омский район, село Троицкое, улица Дорстрой, дом 8);
- заинтересованного лица: ООО «Регионстроймонтаж» (ИНН 5501064501, ОГРН 1025500534003, юридический адрес: 644083, Омская облпсть, город Омск, улица коммунальная, дом 2, корпус 1, помещение 37).

3. Ответчику, заинтересованному лицу представить на заседание Комиссии – **18.11.2021** письменные мотивированные пояснения относительно фактов, изложенных в определении о назначении дела № 055/01/17-1039/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

Омское УФАС России сообщает, что в связи с угрозой распространения на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV), в соответствии со статьей 14 Федерального закона от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», в целях обеспечения соблюдения положений Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией Омского УФАС России может быть осуществлено в отсутствие представителей сторон при

наличии соответствующего ходатайства, направленного в антимонопольный орган заблаговременно.

Также в связи с эпидемиологической обстановкой с 1 апреля 2020 года Омское УФАС России предоставляет возможность удаленного рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства.

Для организации дистанционного рассмотрения необходимо направить ходатайство (с приложением доверенности, паспорта представителя) о предоставлении возможности участия в рассмотрении жалобы путем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) не позднее 1 рабочего дня перед днем рассмотрения дела по существу. В данном ходатайстве необходимо также указать адрес электронной почты представителя стороны, который будет принимать участие в рассмотрении жалобы, на который будет направлено приглашение в участии в ВКС.

С инструкцией для участников ВКС можно ознакомиться по ссылке: <https://omsk.fas.gov.ru/news/20541>.

Заместитель руководителя управления,

председатель

<...>

Комиссии