Заявитель:

ООО «ТрансСервис»

654066, РФ, Кемеровская область-

Кузбасс, г. Новокузнецк,

ул. Транспортная, д. 85, офис 1

(6 этаж)

Заказчик:

АО «БСК»

453110, РБ, г. Стерлитамак,

ул. Техническая, д. 32

zalimov.RR@soda.ru

РЕШЕНИЕ № ТО002/10/18.1-1595/2021

16.08.2021 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председателя Комиссии:

– заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

Членов Комиссии:

– начальника отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

– специалиста 1 разряда отдела естественных монополий и финансовых рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

рассмотрев жалобу ООО «ТрансСервис» (от 05.08.2021 №12911) на действия заказчика – АО «БСК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку твердого топлива (Уголь марки Т), извещение №32110448935,

при участии представителей от ООО «ТрансСервис» – _____(доверенность), от АО «БСК» – _____ (доверенность),

в соответствии со ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Башкортостанского УФАС России поступила жалоба ООО «ТрансСервис» (от 05.08.2021 №12911) на действия заказчика – АО «БСК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку твердого топлива (Уголь марки Т), извещение №32110448935.

Согласно доводам жалобы Заявителя АО «БСК» принято неправомерное решение о признании закупки несостоявшейся без заключения договора с единственным участником закупки ООО «ТрансСервис».

АО «БСК» просило отказать в удовлетворении жалобы Заявителя, указывая на то, что закупочная процедура осуществлялась в соответствии с Положением о закупке АО «БСК» (утв. Советом директоров АО «БСК» от 01.06.2021 № 34), а также Извещением о проведении конкурса (участниками которого могут быть только субъекты МСП). Представило документы и сведения согласно уведомлению Башкортостанского УФАС России от 09.08.2021 г. №5/9598.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по правилам настоящей статьи 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 № 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Заказчик при проведении закупки руководствовался Гражданским кодексом Российской Федерации, Положением о закупке АО «БСК» (утв. Советом директоров АО «БСК» от 01.06.2021 № 34) (далее - Положение), а также Извещением о проведении конкурса (участниками которого могут быть только субъекты МСП) (далее - Извещение).

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в заседании, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции», Закона № 135-ФЗ, Закон о защите конкуренции), установила следующее.

06.07.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - http://zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) размещено извещение №32110448935 конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку твердого топлива (Уголь марки Т). Действующая редакция вышеуказанного извещения размещена в ЕИС: 06.07.2021.

Дата начала приема заявок – 06.07.2021.

Дата окончания приема заявок – 21.07.2021.

Дата рассмотрения первых частей заявок– 22.07.2021.

Дата рассмотрения вторых частей заявок– 26.07.2021.

Дата подведения итогов – 28.07.2021.

Начальная (максимальная цена) лота – 378 720 000 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. №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, 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.

В силу 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.

Изучив предоставленную сторонами информацию, Комиссия Башкортостанского УФАС России установила следующее.

Согласно протоколу о рассмотрении результатов оценки вторых частей заявок участников и дополнительных ценовых предложений №01.07.02.01-16-20-02 от 26.07.2021 (далее- протокол оценки вторых частей заявок и дополнительных ценовых предложений) заявка ООО «ТрансСервис» (участник №262050) признана соответствующей Документации. Вместе с тем, в протоколе оценки вторых частей заявок и дополнительных ценовых предложений Закупочная комиссия АО «БСК» приняла решение о признании закупки несостоявшейся (на основании п. 4.22.1 а Документации о закупке, так как по окончанию срока приема заявок поступило менее 2 (двух) заявок), а также в соответствии с п. 4.22.3 Документации Закупочная комиссия приняла решение об отказе от повторного проведения данной закупки и отказе от заключения договора с единственным участником несостоявшейся закупки.

Согласно п. 9.1.4 Положения извещение о закупке и/или документация о закупке должны содержать нормы, обязательные для применения в соответствующей закупке. Такие нормы в том числе могут конкретизировать и дополнять нормы законодательства Российской Федерации в сфере закупок, нормы Положения, а также дополнительные условия порядка проведения конкурентной закупки, которые могут определяться локально-нормативной документацией заказчика.

В пунктах 1.1.6, 9.1.8 и 9.2.11 Положения закреплено, что Заказчик исходит из того, что подавая заявку или осуществляя иные действия, относящиеся к закупке, любое третье лицо изучило Положение и согласилось с его нормами. Организатор будет расценивать факт подачи заявки участником как принятие (акцепт) тех правил и условий, в отношении которых проводится закупка, а также предложение участника о заключении договора (оферты).

Пунктом 2.1.2 Извещения указаны подробные требования к участникам, а также к документам, подтверждающим соответствие установленным требованиям, приведены в разделе 3. Порядок проведения закупки и участия в ней, инструкции по подготовке заявок, а также последующий порядок заключения договора приведены в разделах 4-5. Порядок применения отдельных дополнительных элементов проводимой

закупки изложен в разделе 6. Образцы форм документов, которые необходимо подготовить и включить в состав заявки, приведены в разделе 7.

По окончании срока подачи заявок по вышеуказанной закупке объявился один участник – ООО «ТрансСервис» (№262050). С ценовым предложением 369 998 400 рублей.

В соответствии с п. 4.7.2 Извещения подача участником заявки означает его безоговорочное согласие с условиями участия в закупке, содержащимися в документации о закупке, а также изучение им Положения о закупке заказчика и настоящей документацию о закупке (включая все приложения к ней).

ООО «ТрансСервис», подав заявку на участие, согласился с условиями участия в настоящей закупке.

Пунктом 9.7.15 Положения предусмотрено, что по результатам рассмотрения заявок принимается одно из следующих решений:

1) об утверждении результатов рассмотрения в случае, если заявки двух и более участников признаны соответствующими требованиям документации о закупке, и о принятии решения о возврате обеспечения заявок (если обеспечение предусматривалось) участникам, чьи заявки не допущены к дальнейшему участию в закупке;

2) о признании закупки несостоявшейся;

3) иное решение, предусмотренное настоящим Положением или вытекающее из его норм (например, о необходимости продлить срок рассмотрения заявок, запросить уточнение сведений, содержащихся в заявках).

При этом оценка и сопоставление заявок не осуществляются, если к участию в закупке была допущена только одна заявка (п. 9.10.5 Положения).

Согласно п. 9.11.3 Положения и п. 4.22.1 Извещения, закупка признается несостоявшейся, если:

а) по окончанию срока подачи заявок поступило менее 2 (двух) заявок (с учетом возможных отзывов заявок);

б) по результатам рассмотрения первых частей заявок (первых частей окончательных предложений участников) закупочной комиссией

принято решение о признании менее 2 (двух) заявок соответствующими требованиям документации о закупки;

в) по результатам рассмотрения вторых частей заявок и ценовых предложений закупочной комиссией принято решение о признании менее 2 (двух) участников соответствующими требованиям документации о закупки;

г) по результатам рассмотрения дополнительных ценовых предложений участников, закупочной комиссией принято решение о признании менее 2 (двух) заявок соответствующими требованиям документации о закупки.

Комиссия отмечает, в связи с тем, что поступила только одна заявка, конкурс по закупке твердого топлива (Уголь марки Т) признан несостоявшимся по п. 4.22 Извещения.

В соответствии с пунктом 9.11.4 Положения, организатор несостоявшейся закупки вправе принять следующие решения:

1) о признании закупки несостоявшейся и о завершении закупки без заключения договора, если ни одна заявка не соответствует установленным требованиям. При этом закупка завершается;

2) о признании конкурентной закупки несостоявшейся и о возможности заключения договора с единственным ее участником (в порядке, установленном в документации о закупке), если только одна заявка признана соответствующей требованиям. При этом закупка завершается.

Согласно подпункту «в» п. 4.22.3 Извещения в случае признания закупки несостоявшейся заказчик вправе отказаться от повторного проведения данной закупки и/или заключения договора с единственным участником несостоявшейся закупки.

Согласно Итоговому протоколу от 26.07.2021 №01.07.02.01-16-20-02 закупочная комиссия Заказчика решила признать открытый конкурс в электронной форме несостоявшимся в связи с тем, что по окончанию срока приема заявок поступило менее 2 (двух) заявок и на основании п. 4.22.3 отказаться от повторного проведения данной закупки и заключения договора с единственным участником несостоявшейся закупки.

Частью 16 ст. 3.2 Закона о закупках определено, что под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник

конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Согласно пункту 5 статьи 447 ГК РФ конкурс, в котором участвовал только один участник, является несостоявшимся в силу закона. В случае участия в торгах одного участника, отсутствует конкуренция и состязательность - один из основных признаков конкурентной закупки согласно пункту 3 статьи 3 Закона о закупках. По смыслу пункта 5 статьи 447 ГК РФ объявление торгов несостоявшимися является результатом проведения таких торгов. Указанная норма не подлежит расширительному толкованию. Данная позиция также подтверждена Постановлением Президиума ВАС РФ от 06.09.2011 №2436/11 по делу № А41-11850/10.Таким образом, сам факт признания торгов несостоявшимися в соответствии с пунктом 5 статьи 447 ГК РФ не влечет автоматически такого правового последствие для Заказчика, как обязательное заключение договора с единственным участником закупки. Заказчик самостоятельно в зависимости от особенностей осуществления закупочной деятельности вправе урегулировать в положении о закупке нормы, касающиеся признания закупки состоявшейся (несостоявшейся), в том числе предусмотрев случаи, если не было подано ни одной заявки либо все заявки, кроме одной, были отклонены. При этом закупку, в которой участвовал только один участник, нельзя считать состоявшейся согласно пункту 5 статьи 447 ГК РФ.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что положения Закона о закупках не регламентируют процедуры осуществления юридическими лицами закупочной деятельности, а определяют основные принципы и требования, направленные на обеспечение прозрачности закупочной деятельности, которыми должны руководствоваться заказчики.

Из указанного следует, что последствия признания торгов несостоявшимися устанавливаются заказчиками самостоятельно путем принятия в соответствии с Законом о закупках Положения о закупке.

Следовательно Комиссия Башкортостанского УФАС России считает, что доводы жалобы не обоснованы.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование актов и (или) действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих актов и (или) действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ТрансСервис» (от 05.08.2021 №12911) на действия заказчика – АО «БСК» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку твердого топлива (Уголь марки Т), извещение №32110448935 необоснованной.

Председатель комиссии

Члены комиссии:

Примечание: В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течении трех месяцев со дня принятия решения