

Решение № 055/07/3.4-1436/2023

о признании жалобы обоснованной

18.12.2023

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «Полимер-Инфраструктура» (далее – Заявитель, Общество) на действия акционерного общества «Омскоблводопровод» (далее – Ответчик, Заказчик, АО «Омскоблводопровод») при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки объекта: труба ПЭ 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевая 3996 м.п. (извещение в ЕИС № 32312964631) (далее – Аукцион, закупка),

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

при участии представителя Ответчика: <...>. (Доверенность от 03.05.2023 № 78, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 07.12.23 № 11565-ЭП/23) и аналогичная жалоба из ФАС России (вх. от 13.12.2023 № 11808-ЭП/23). Заявитель полагает, что неприостановление процедуры торгов после направления Омским УФАС России уведомления о поступлении жалобы, нарушает положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

30.11.2023 Заявитель получил от оператора электронной торговой площадки ООО «ЭТП ГПБ» (далее – ЭТП ГПБ) уведомление Омского УФАС России (исх. от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23) о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Центр капитального ремонта».

01.12.2023 Заявитель получил от оператора электронной торговой площадки ЭТП ГПБ уведомление Омского УФАС России (исх. от 01.12.2023 № ГЛ/7540/23) о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Ленгазстрой».

01.12.2023 Заказчик публикует в Единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» протокол № 28.1 о рассмотрении первых частей заявок.

06.12.2023 Заказчик публикует протокол проведения торгов в электронной форме.

Общество отмечает, что в уведомлении Омского УФАС России содержится информация о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы на действия Заказчика по существу, однако Аукцион проведен 06.12.2023 в 09:00 часов при отсутствии решения Омского УФАС России в рамках рассмотрения поданных ранее жалоб.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), выдать предписание об отмене протокола проведения Аукциона по результатам закупки, обязать Заказчика провести Аукцион повторно.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 12.12.2023 № ГЛ/7746/23 АО «Омскоблводопровод» представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 15.12.2023 № 11958/23).

В письменных пояснениях Заказчик сообщает, что уведомление о приостановлении рассмотрения первых частей заявок ему выдано не было, соответственно, 01.12.2023 заявки были рассмотрены в первых частях.

Также АО «Омскоблводопровод» отмечает, что приостановление процедуры должно было проводиться оператором ЭТП ГПБ, поскольку с момента размещения процедуры на электронной торговой площадке проходят стадии, предусмотренные регламентом площадки, и у Заказчика отсутствует возможность как-либо воздействовать на этапы процедуры закупки.

В свою очередь, обязанность о незаключении договора по результатам закупки Заказчиком выполнена, итоги Аукциона не подведены.

На основании изложенного, Заказчик просит признать жалобу Общества необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что АО «Омскоблводопровод» на официальном сайте 15.11.2023 разместило извещение о проведении Аукциона, документацию о проведении Аукциона (далее – Документация).

Согласно данной Документации предметом закупки являлась поставка трубы полиэтиленовой 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевой 3996 м.п.

Начальная (максимальная) цена договора: 37 786 176,00 руб., в том числе НДС.

Прием заявок на участие в закупке осуществлялся Заказчиком с момента публикации документации (с 15.11.2023) до 06:00 (по московскому времени) 01.12.2023.

Дата рассмотрения и оценки первых частей заявок: на 2 (второй) рабочий день после окончания подачи заявок.

Проведение аукциона: на 3 рабочий день после окончания подачи заявок в 10:00 (по московскому времени).

Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведение итогов: не позднее следующего рабочего дня после окончания проведения аукциона.

Заключение договора по результатам закупки: договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

В соответствии с уведомлением Омского УФАС России о принятии к рассмотрению жалобы ООО «Центр капитального ремонта» от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23 Аукцион приостановлен.

01.12.2023 составлен протокол № 28.1 рассмотрения первых частей заявок, по

итогах рассмотрения которых к участию в Аукционе допущено 8 участников.

06.12.2023 составлен протокол проведения торгов в электронной форме, по результатам рассмотрения которого 3 участника из 8 подали ценовое предложение.

Уведомлением Омского УФАС России от 12.12.2023 № ГЛ/7746/23 о принятии к рассмотрению жалобы Заявителя Аукцион приостановлен.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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.

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 №

135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, 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 том числе, в случае осуществления 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.

В соответствии с частью 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 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона 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.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлены в статье 3.4 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 Закона о закупках, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 Закона о закупках и с учетом требований, предусмотренных статьей 3.4 Закона о закупках.

Согласно пункту 4 статьи 3.3 Закона о закупках обмен между участником конкурентной закупки в электронной форме, заказчиком и оператором электронной площадки информацией, связанной с получением аккредитации

на электронной площадке, осуществлением конкурентной закупки в электронной форме, осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.

В соответствии с пунктом 3 части 22 статьи 3.4 Закона о закупках оператор электронной площадки в следующем порядке направляет заказчику:

1) первые части заявок на участие в аукционе в электронной форме - не позднее дня, следующего за днем окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке с участием только субъектов малого и среднего предпринимательства;

2) вторые части заявок на участие в аукционе, протокол, предусмотренный частью 7.1 названной статьи (протокол подачи предложений о цене договора) - в сроки, установленные извещением о проведении аукциона, документацией о конкурентной закупке. *Указанные сроки не могут быть ранее сроков размещения заказчиком в единой информационной системе протокола, составляемого в ходе проведения аукциона по результатам рассмотрения первых частей заявок.*

Согласно части 24 статьи 3.4 Закона о закупках по итогам рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме заказчик направляет оператору электронной площадки протокол. В течение часа с момента получения указанного протокола оператор электронной площадки размещает его в единой информационной системе.

В соответствии с пунктом 12.5 и пунктом 12.6 регламента электронной площадки ООО «ЭТП ГПБ» от 02.10.2023 № 36 (далее – Регламент № 36) заказчиком или организатором производится рассмотрение заявок в срок, указанный ими в извещении о проведении процедуры. По итогам рассмотрения заявок заказчик или организатор имеет возможность сформировать средствами ЭТП электронный документ протокола рассмотрения заявок, загрузить его к себе на рабочее место, ознакомиться, и, при необходимости, опубликовать его или собственный вариант протокола рассмотрения заявок в соответствующем разделе Личного кабинета ЭТП.

В силу пункта 6.2 Документации о проведении Аукциона по итогам рассмотрения первых частей заявок Заказчик оформляет протокол, с указанием о допуске или отказе в допуске (с указанием причин такого отказа) участников закупки к участию в Аукционе.

В соответствии с пунктом 12.7.2 Регламента № 36 ЭТП не позволяет пользователю направлять результаты рассмотрения заявок в случае, если электронный документ протокола рассмотрения заявок не прикреплен.

Согласно пункту 10.4 и пункту 10.5 Регламента № 36 ЭТП обеспечивает проведение этапа (стадии) торгов в назначенные дату и время проведения, указанные в извещении, при условии, что по итогам рассмотрения заявок к

участию в процедуре были допущены не менее двух Участников закупки. Начало и окончание проведения этапа (стадии) торгов, а также время поступления ценовых предложений определяется по времени сервера, на котором размещена ЭТП.

Так, поскольку ЭТП ГПБ – это автоматическая высокотехническая система, то в момент опубликования Заказчиком протокола рассмотрения первых частей заявок электронная площадка автоматически перешла к этапу проведения Аукциона.

Комиссией установлено, что после получения АО «Омскоблводопровод» уведомления от 29.11.2023 № ГЛ/7460/23 о приостановлении торгов от антимонопольного органа, Заказчиком по результатам рассмотрения первых частей заявок составлен протокол № 28.1 от 01.12.2023, который был опубликован на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 01.12.2023.

В соответствии с частью 11 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в случае принятия жалобы к рассмотрению антимонопольный орган размещает в течение трех рабочих дней со дня ее поступления информацию о поступлении жалобы и ее содержании на официальном сайте торгов или на сайте антимонопольного органа, направляет заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую эксплуатацию сетей, уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с частью 18 статьи 18.1 Закона о защите со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

Согласно части 19 статьи 18.1 Закона о защите в случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 указанной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением требования, установленного настоящим пунктом, является ничтожным.

Также Верховный Суд Российской Федерации в своем решении от 14.05.2020 № АКПИ20-161 указывает, что в соответствии с Законом о защите конкуренции обязательное приостановление торгов обусловлено фактом принятия жалобы к рассмотрению антимонопольным органом и направлением соответствующего уведомления заявителю, организатору торгов, оператору электронной площадки, в конкурсную или аукционную комиссию, уполномоченный орган и (или) организацию, осуществляющую

эксплуатацию сетей (часть 11 статьи 18.1 названного закона). Данным федеральным законом определен и период приостановления торгов - со дня направления уведомления до дня рассмотрения жалобы по существу.

При этом, Закон о защите конкуренции не содержит предписаний, что при рассмотрении антимонопольным органом жалобы в порядке, предусмотренном статьей 18.1 указанного закона, полномочия антимонопольного органа ограничиваются возможностью приостановления торгов только в части заключения договора.

Так, приостановление процедуры торгов должно осуществляться в полной мере.

Таким образом, Комиссия Омского УФАС России считает, что приостановление антимонопольным органом процедуры торгов в связи с поступлением жалобы распространяется на любые действия, связанные с проведением торгов, в том числе на рассмотрение заявок и на составление протоколов, а не только на заключение договора по результатам проведения торгов.

В связи с чем, Заказчик после получения уведомления о приостановлении закупки не вправе совершать какие-либо действия в рамках данной закупки до рассмотрения жалобы по существу и принятия решения антимонопольным органом.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Закона о защите конкуренции.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссией учтено, что неприостановление процедуры торгов Заказчиком после выдачи Омским УФАС России уведомления о поступлении жалобы, нарушает положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания об аннулировании аукциона.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «Полимер-Инфраструктура» на действия

АО «Омскоблводопровод» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки объекта: труба ПЭ 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевая 3996 м.п. (извещение № 32312964631 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Выдать АО «Омскоблводопровод» предписание об аннулировании аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки объекта: труба ПЭ 100 SDR 26 – 560*21,4 питьевая 3996 м.п. (извещение № 32312964631 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>