

Исх. №АЯ-04/4030 от 06.04.2021 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 после перерыва в заседании Комиссии представителей заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" – <...> – (должностное лицо) (доверенность от 11.01.2021г. №6-Д), <...> – (должностное лицо) (доверенность от 11.01.2021 г. №2-Д), <...> – (должностное лицо) (доверенность от 18.03.2021 г. №82-Д), представителя заявителя ООО «Экопром» – <...> – (должностное лицо) (доверенность от 19.03.2021 г. №3), рассмотрев жалобу заявителя ООО «Экопром» (вх. 3175/ж от 15.03.2021 г.) на действия Заказчика - АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" при проведении закупки № 32109942860 на предмет: Оказание услуг по утилизации или обезвреживанию шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическим средствами, отработанных для филиала АО "ТГК-16"- "Нижнекамская ТЭЦ (ПТК-1)" на 2021-2022 г.,

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 №32109942860 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 29.01.2021года.

Предмет: «Оказание услуг по утилизации или обезвреживанию шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическим средствами, отработанных для филиала АО "ТГК-16"- "Нижнекамская ТЭЦ (ПТК-1)" на 2021-2022 г.».

Начальная (максимальная) цена договора – 2 960 100,00 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, Заказчиком принято неправомерное решение об отказе заключения договора с победителем закупки №32109942860 – ООО «Экопром».

После перерыва в заседании Комиссии, Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения и материалы 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 ОАО «ТГК-16», утвержденным от 28.05.2018г., вступило в силу с 01 июля 2018 года (далее – Положение).

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе №1962598, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 17.02.2021 г. на участие в рассматриваемой закупке было подано 5 заявок, 1 из которых была отклонена аукционной Комиссией.

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок аукциона №1962598, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 01.03.2021 г. из четырех заявок, допущенных до участия в аукционе, аукционная Комиссия отклонила 3 заявки, одна заявка была признана соответствующей требованиям аукционной документации:

Порядковый номер заявки	Решение о соответствии или несоответствии заявки на участие требованиям	Обоснование решения
1	Соответствует требованиям	
2	Не соответствует требованиям	Несоответствие участника закупки требованиям документации, а именно: не предоставлена лицензия на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, в части транспортирования (в случае Доставки силами Исполнителя) шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическими средствами, отработанных. Осуществление деятельности в соответствии с Лицензией от 05.11.2020 г. производится на участке по адресу: РТ, Зеленодольский муниципальный район, Айшинское сельское поселение, с. Айша, примерно в 800 м. от дома № 68 по улице Лесная по направлению на юг на земельном участке с кадастровым № (расположение пункта приема отхода от места нахождения Заказчика на расстоянии более 50 км.).
3	Не соответствует требованиям	Несоответствие участника закупки требованиям документации, а именно: не предоставлена лицензия на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, в части обезвреживания или утилизации шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическими средствами, отработанных.
4	Не соответствует	Несоответствие участника закупки требованиям документации, а именно: не предоставлена лицензия

	требованиям	на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV класса опасности, в части сбора, обезвреживания или утилизации шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическими средствами, отработанных.
--	-------------	--

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки:

«По результатам проведения аукциона определение победителя осуществляется по заявкам следующих участников:

Порядковый номер заявки	Дата и время подачи заявки	Наименование участника закупки	Страна производителя
1	03.02.2021 10:17 (по московскому времени)	ООО «Экопром»	Российская Федерация

Комиссия решила признать электронный аукцион, где участником могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, несостоявшимся в связи с наличием только 1 (одного) участника, согласно п. 9.8 Раздела 2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТГК-16» («Конкурентные закупки, в которых заявлено предложение только от одного участника, могут признаваться несостоявшимися закупочной комиссией»).

В соответствии с пояснениями заказчика, у него отсутствует обязанность по заключению договора с победителем закупки №32109942860 ООО «Экопром», поскольку заключение договора по результатам проведенной закупки не является для заказчика обязательным в соответствии с п. 9.8 Раздела 2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТГК-16».

Согласно пункту 4.7 раздела 1 Положения о закупках АО «ТГК-16» конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

- аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион, аукцион с предоставлением документов на бумажном носителе).

Пунктом 9.8 Раздела 2 Положения о закупках АО «ТГК-16» предусмотрено, что конкурентные закупки, в которых заявлено предложение только от одного участника, могут признаваться несостоявшимися закупочной комиссией.

Вместе с тем, Комиссия Татарстанского УФАС России отмечает, что на участие в

закупке было подано 5 заявок (заявлено 5 предложений) и заявка одного участника (ООО «Экопром») соответствовала требованиям закупочной документации.

В извещении о проведении закупки Заказчиком установлено, что «Заказчик производит оценку заявок и составляет итоговый протокол, в котором отражаются порядковые номера каждого участника и победителя аукциона. Победителю присваивается первый номер, и им признается участник, допущенный в протоколах рассмотрения первых частей и вторых частей заявок, и чья цена окажется наименьшей среди участников аукциона. В случае если участники аукциона подали одинаковые ценовые предложения, то победителем признается участник, подавший заявку ранее по времени (согласно ч. 14 ст.3.2. ФЗ-223 от 18.07.2011г.). Итоговый протокол размещается на ЭТП и в ЕИС в сроки, предусмотренные извещением о проведении конкурентной закупки».

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. 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 ОАО «ТГК-16» процедура соответствует правовой природе торгов, и, как следствие, заключение договора по ее итогам является обязательным.

В соответствии с пунктом 2 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков. В этой связи, 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.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 447 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.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (ч. 3 ст. 1, ст. 10 ГК РФ) признание торгов несостоявшимися - является их конечным результатом только в случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и не способно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Таким образом, конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при: условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником контракта по результатам таких торгов.

Учитывая положения действующего законодательства (в том числе на момент проведения закупочной процедуры), у заказчика отсутствовали основания для отказа от заключения договора с обществом.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьёй, 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.

Следовательно, к конкурентной закупке, в том числе, применяются требования частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Закона о закупках. Заказчик не вправе отменять конкурентную закупку после наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке, а также обязан заключить договор по результатам конкурентной закупки не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Отказ от заключения договора с победителем рассматриваемой закупки ООО «Экопром» на основании пункта 9.8 Раздела 2 Положения о закупках АО «ТГК-16» 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.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что отказ от заключения договора с победителем закупки №32109942860 ООО «Экопром» является неправомерным.

Довод заявителя признан обоснованным.

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

Комиссия по результатам рассмотрения настоящего дела приняла решение выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

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 жалобу заявителя ООО «Экопром» (вх. 3175/ж от 15.03.2021г.) на действия Заказчика - АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" при проведении закупки № 32109942860 на предмет: Оказание услуг по утилизации или обезвреживанию шпал железнодорожных деревянных, пропитанных антисептическими средствами, отработанных для филиала АО "ТГК-16"- "Нижнекамская ТЭЦ (ПТК-1)" на 2021-2022 г. обоснованной.

Признать заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" 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».

Выдать заказчику АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" предписание об устранении выявленных нарушений действующего законодательства

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)