

Заказчик:

КГУП «Приморский водоканал»

ул. Центральная, д. 5, п. Штыково,
Шкотовский р-н, Приморский край,
692841

e-mail: zakupki@primvoda.ru

Заявитель –

ООО «Линк»

ул. Сельскохозяйственная, д. 12б,
стр. 4, вн. тер. муниципальный округ
Ростокино, г. Москва, 129226

e-mail: info@link-trade.ru

АО «Единая Электронная Торговая
Площадка»

ул. Каретный ряд, 2/1, г. Москва,
127006

e-mail: ko@roseltorg.ru

Р Е Ш Е Н И Е

дело № 025/07/3-1227/2023

04 сентября 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по

рассмотрению жалоб на нарушение 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)

рассмотрев жалобу ООО «Линк» (далее - Заявитель),

в присутствии:

от Заявителя: Мирошниченко В.В. – генеральный директор, Сидяев Д.А. – представитель по доверенности;

от Заказчика: Полевщикова Г.В. – представитель по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила жалоба ООО «Линк» на действия Заказчика – КГУП «Приморский водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку люков смотровых колодцев полимерно-песчаных типа «Т», «ТМ» по заявкам заказчика для нужд КГУП «Приморский водоканал» в 2023 году (извещение № 32312652466).

По мнению Заявителя, организатор торгов допустил нарушение требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридическими лицами» (далее – Закон о закупках), так как неправоммерно принял решение не заключать договор с единственным участником закупки.

Заказчик представил письменные возражения, с доводами, изложенными в жалобе, не согласился.

Оценив доводы, изложенные сторонами, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность КГУП «Приморский водоканал» регулируется нормами Закона о закупках, Положением об организации закупок товаров, работ и услуг КГУП «Приморский водоканал» (далее - Положение).

В соответствии с пунктом 4.12.2 Документации об осуществлении закупки, в случае, если по окончании срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме была подана только одна заявка, и она была допущена к участию в закупке в соответствии с документацией об аукционе, а также в случае, если на участие в аукционе было подано

несколько заявок, и только одна была допущена к участию в закупке в соответствии с документацией об аукционе, аукцион признается несостоявшимся.

18.08.2023 заказчиком размещен протокол рассмотрения вторых частей заявок, согласно которому заявка ООО «Линк» признана соответствующей требованиям документации о закупке.

Вместе с тем, Заказчик, на основании части 7 раздела 48 Положения, признал закупку не состоявшейся и отказался от заключения договора.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках названный закон устанавливает, что 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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.

Закон о закупках является рамочным и в полной мере не регулирует всего комплекса правоотношений в сфере закупок субъектами, в нем поименованными. 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 части 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, 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 (пункт 1 статьи 1 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

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 законодательства, положение о закупках не может.

Согласно части 5 статьи 3.2. Закона № 223-ФЗ, 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.

Согласно части 7 статьи 3.2. Закона № 223-ФЗ, 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.

В соответствии с пунктом 12 Информационной карты, дата окончания срока подачи заявок на участие в закупке – 16.08.2023.

В соответствии с частью 5 раздела 48 Положения, в случае, если аукцион признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником аукциона Единая комиссия вправе принять решение о заключении договора (спецификации) с единственным поставщиком. При этом договор заключается на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, по начальной (максимальной) цене договора (цене лота),

указанной в извещении о проведении аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона и не превышающей начальной (максимальной) цены договора (лота). Денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе, возвращаются такому участнику в течение пяти рабочих дней со дня заключения с ним договора. При непредставлении Заказчику таким участником аукциона в срок, предусмотренный документацией об аукционе, подписанного договора, а также обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой участник аукциона признается уклонившимся от заключения договора..

При этом, ни пунктом 4.12.2 Документации об осуществлении закупки, ни разделом 6 «Порядок заключения договора» Документации об осуществлении закупки не установлено, что Заказчик вправе отказаться от заключения договора.

В пункте 4 Постановления Конституционного суда Российской Федерации от 23.12.2022 № 57-П указано, что нормы Гражданского кодекса РФ и Закона № 223-ФЗ, не предполагают обязанности заказчика (организатора торгов) заключить договор, на право заключения которого проводятся обязательные торги, с единственным участником торгов в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов, если в положении о закупке, принятом в соответствии с данным Федеральным **законом**, прямо предусмотрено, что в этом случае договор не заключается и торги проводятся повторно. Когда же в названном документе подобное решение вопроса не предусмотрено либо **допускается произвольное усмотрение заказчика (организатора торгов) в вопросе о заключении такого договора, признание торгов несостоявшимися на указанном основании не влечет отказа от заключения договора с единственным участником торгов**, если объективных препятствий к заключению договора с этим участником не имеется (заказчик имеет возможность заключить договор с единственным участником, предложение которого является конкурентным, соответствует закупочной документации, а она, в свою очередь, не ограничивает условия для свободной конкуренции).

Часть 5 Раздела 48 Положения устанавливает право заказчика заключить договор, что свидетельствует о произвольном усмотрении Заказчика в данном вопросе.

В пункте 12 Протокола о рассмотрении вторых частей заявок указано, что Заказчик вправе объявить проведение данной закупки повторно.

Таким образом, Комиссия, изучив представленные документы и

сведения в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика нормам Закона о закупках и Положения о закупках.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что 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) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 данного Федерального закона.

Комиссия Приморского УФАС России приняла решение выдать предписание об устранении нарушений.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Линк» на действия Заказчика – КГУП «Приморский водоканал» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку люков смотровых колодцев полимерно-песчаных типа «Т», «ТМ» по заявкам заказчика для нужд КГУП «Приморский водоканал» в 2023 году (извещение № 32312652466) обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3, части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику и комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений
4. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия

2023-6518