

Исх. № АЯ-04/3743 от 24.03.2020 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 представителей заказчика АО «Татэнерго» – <...> (доверенность от 21.05.2019г. №119/20-308), <...> (доверенность от 17.07.2019г. №119/20-337), представителя заявителя ООО «Ремспецэнерго» – <...> (доверенность от 10.03.2020г. №б/н), рассмотрев жалобу ООО «Ремспецэнерго» (вх. №2627 от 02.03.2020г.), перенаправленную по подведомственности из ФАС России на действия заказчика АО «Татэнерго» при проведении закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278, 32008830604, 32008841598,

У С Т А Н О В И Л А:

1. Извещение о проведении открытого запроса цен в электронной форме №31908468342 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 31.10.2019 года.

Предмет: «Текущий ремонт металлоизделий (баков и трубопроводов) для нужд филиала АО «Татэнерго» Казанская ТЭЦ-1 в 2020 году».

Начальная (максимальная) цена договора – 9 947 095,20 рублей.

Победитель закупки – ООО «Ремспецэнерго».

2. Извещение о проведении открытого запроса цен в электронной форме №31908583148 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 28.11.2019 года.

Предмет: «Оказание услуг по подготовке технических устройств к проведению экспертизы промышленной безопасности, технического освидетельствования, технического диагностирования, контроля металла (в том числе снятие изоляции, зачистка, выполнение сварочных работ, восстановление антикоррозионной защиты, изоляции) для нужд филиала АО «Татэнерго» Набережночелнинская ТЭЦ в 2020 году».

Начальная (максимальная) цена договора – 37 551 841,20 рублей.

Победитель закупки – ООО «Ремспецэнерго».

3. Изменение извещения о проведении открытого запроса цен в электронной форме №31908579278 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 11.12.2019 года.

Предмет: «Текущий и средний ремонт паровых и водогрейных котлов, вырезка образцов поверхностей нагрева котлов для нужд филиала АО «Татэнерго» Казанская ТЭЦ-1 в 2020 году».

Начальная (максимальная) цена договора – 13 363 605,60 рублей.

Победитель закупки – ООО «Ремспецэнерго».

4. Изменение извещения о проведении открытого запроса цен в электронной форме №32008830604 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 07.02.2020 года.

Предмет: «Текущий и средний ремонт паровых котлов ТГМ-84 Б, ТКУ-13, водогрейных котлов ПТВМ-50, ПТВМ-180 и вырезка образцов поверхностей нагрева котлов для нужд филиала АО «Татэнерго» Казанская ТЭЦ-1 в 2020 году».

Начальная (максимальная) цена договора – 13 223 674,80 рублей.

Победитель закупки – ООО «Стройлидер».

5. Извещение о проведении открытого запроса цен в электронной форме №32008841598 было размещено на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> – 04.02.2020 года.

Предмет: «Оказание услуг по подготовке паровых котлов, трубопроводов пара и горячей воды, подогревателей и прочего теплотехнического оборудования электрической станции к проведению экспертизы промышленной безопасности, технического освидетельствования, технического диагностирования, контроля металла (в том числе снятие изоляции, зачистка, выполнение сварочных работ, восстановление антикоррозионной защиты, изоляции) для нужд филиала АО «Татэнерго» Набережночелнинская ТЭЦ в 2020 году.».

Начальная (максимальная) цена договора – 37 551 391,20 рублей.

Победитель закупки – ООО «Камэнергоремонт».

Суть жалобы, по мнению заявителя, заказчиком принято неправомерное решение об отказе заключения договоров с победителем закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 ООО «Ремспецэнерго».

На заседание Комиссии 11 марта 2020 года заказчик не явился, о времени и месте рассмотрения жалобы извещен надлежащим образом.

Учитывая вышеизложенное, в заседании Комиссии Татарстанского УФАС России был объявлен перерыв до 19 марта 2020 года для обеспечения явки представителей заказчика.

После перерыва в заседании Комиссии, заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения и материалы по закупкам, 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 АО «Татэнерго», утвержденным от 09.09.2019г. (далее – Положение).

В соответствии с протоколом сопоставления заявок на участие в закупке и подведения итогов закупки 31908468342-02 (вх.№ 63122) от 29.11.2019г. на участие в закупке была подана одна заявка:

п/п	Участник	Дата и время регистрации заявки	Решение	Ценовое предложение	Ценовое предложение с НДС	Результат оценки по критериям	Занятое место
1	ООО «РЕМСПЕЦЭНЕРГО»	13.11.2019 16:10:59 (+03:00)	Соответствует требованиям	9 250 800,00	Да	100,00	1

На основании протокола принято решение о признании победителем закупки и заключении договора с ООО «Ремспецэнерго».

В соответствии с протоколом сопоставления заявок на участие в закупке и подведения итогов закупки 31908583148-02 (вх.№ 71794) от 28.12.2019г. на участие в закупке были поданы три заявки:

п/п	Участник	Дата и время регистрации заявки	Решение	Ценовое предложение	Ценовое предложение с НДС	Результат оценки по критериям	Занятое место
1	ООО «КамЭнергоРемонт»	09.12.2019 12:18:11 (+03:00)	Соответствует требованиям	37 431 841,20	Да	96,65	3
2	ООО «РЕМСПЕЦЭНЕРГО»	09.12.2019 18:10:49 (+03:00)	Соответствует требованиям	34 923 200,00	Да	100,00	1
4	ООО «Ремонтно-строительная компания»	10.12.2019 10:52:11 (+03:00)	Соответствует требованиям	36 392 000,00	Да	97,98	2

На основании протокола принято решение о признании победителем закупки и заключении договора с ООО «Ремспецэнерго».

В соответствии с протоколом сопоставления заявок на участие в закупке и подведения итогов закупки 31908579278-02 от 28.12.2019г. на участие в закупке были поданы три заявки:

п/п	Участник	Дата и время регистрации заявки	Решение	Ценовое предложение	Ценовое предложение с НДС	Результат оценки по критериям	Занятое место
1	ООО «РЕМСПЕЦЭНЕРГО»	10.12.2019 18:13:20 (+03:00)	Соответствует требованиям	12 999 787,00	Да	96,81	1
2	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "РАР"	16.12.2019 16:58:05 (+03:00)	Соответствует требованиям	13 363 605,60	Да	90,46	3
3	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОЙЛИДЕР"	18.12.2019 10:57:02 (+03:00)	Соответствует требованиям	12 870 405,60	Да	95,00	2

На основании протокола принято решение о признании победителем закупки и заключении договора с ООО «Ремспецэнерго».

Согласно доводам заявителя, до настоящего времени, после истечения срока, установленного частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках, заказчиком не были заключены договора по результатам проведенных закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 с победителем ООО «Ремспецэнерго». Кроме того, по двум закупкам, по которым ООО «Ремспецэнерго» было признано победителем, заказчиком АО «Татэнерго» размещены в единой информационной системе и на электронной торговой площадке новые закупки с аналогичным предметом договора – №32008830604 и №32008841598.

В соответствии с пояснениями заказчика, у него отсутствует обязанность по заключению договора с победителем закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 ООО «Ремспецэнерго», поскольку данные закупочные процедуры не носят характера торгов и заключение договора по их итогам не является для заказчика обязательным в соответствии с пп.4 п.2.1.6 Положения о закупках АО «Татэнерго».

Главой 2 Положения заказчиком определены способы и формы закупок, общий порядок подготовки и осуществления закупок.

Пунктом 2.1.6 главы 2 Положения АО «Татэнерго» установлены порядок подготовки и осуществления запроса цен:

«Запрос цен – не являющийся торгами конкурентный способ закупки, по которому обязательным критерием оценки является цена. То есть оценка и сопоставление заявок на участие в закупке проводится исходя из цены как единственного критерия оценки или нескольких критериев оценки, одним из которых является цена.

Процедура запроса цен не является торгами. Проведение запроса цен не регулируется статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Процедура запроса цен не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057—1065 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. При проведении запроса цен извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о закупке не является офертой. Исходя из вышеизложенного, процедура запроса цен не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Таким образом, Заказчик имеет право не заключать договор по итогам проведенного запроса цен (отказаться от заключения договора) с Победителем либо иным Участником, не неся при этом никакой ответственности перед Победителем или иными Участниками (в том числе, не компенсируя расходы, связанные с участием в запросе цен).

Кроме того, заказчик пояснил, что возможность заказчика АО «Татэнерго» отказаться от заключения договора была одним из условий закупки и была отражена в Документации о конкурентной закупке.

Вместе с тем, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к следующим выводам.

При проведении закупочной деятельности заказчик руководствуется Положением о закупках АО «Татэнерго», утвержденным 09.09.2019г.

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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

Частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

Комиссия приходит к выводу, что положения закупочной документации однозначно определяют проведенную заявителем процедуру в качестве торгов в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

Согласно части 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом. В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребности заказчика.

Закупочная документация размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит сведения о начальной цене договора, способе обеспечения обязательств, способе определения победителя (включая порядок оценки заявок и порядок заключения договора), особенностях исполнения обязательств по контракту, требования к участникам, то есть содержит информацию, предусмотренную частями 2, 3 статьи 448 ГК РФ.

Оценивая положения Закупочной документации, Комиссия Татарстанского УФАС России признает, что она содержит все сведения, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

Также документацией предусмотрен алгоритм (порядок) оценки заявок, определения предложения, наиболее удовлетворяющего потребности заказчика в соответствии с утвержденным им порядком оценки. Закупочной документацией предусмотрены требования к квалификации, опыту участников, деловой репутации, гарантийному сроку выполненных работ, что свидетельствует об осуществлении заказчиком выбора участника и предложения, наиболее удовлетворяющего его потребности, исходя из стоимостных и не стоимостных критериев.

Таким образом, проведенная заказчиком процедура полностью удовлетворяет положениям о закупке как о форме торгов, предусмотренной гражданским законодательством.

В этой связи 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. Принципу стабильности и определенности положение общества в правоотношениях с заказчиком не отвечает. 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 АО «Татэнерго» процедура запроса цен 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, вне зависимости от того, как оно названо.

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.

Положения приведенной нормы не могут быть истолкованы в качестве исключения «иных форм» из числа торгов.

Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем, поскольку возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры.

В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к иным торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика.

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

Оценка проведенной закупки в любом случае должна производиться не из формального ее наименования, а на основании анализа ее положений и требований.

Таким образом, вопреки доводам заказчика, проведенный им запрос цен относится к торгам, как следуя его правовой природе, так и на основании норм Закона о закупках. На основании приведенных норм законодательства следует вывод об обязательности заключения договора по

итогам проведенной закупки.

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.

Заказчиком пунктом 2.1.6 главы 2 Положения установлено, что запрос цен является конкурентным способом закупки.

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 до 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 закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 ООО «Ремспецэнерго» на основании пп.4 п.1.2.6 главы 2 Положения фактически является для заказчика отменой закупок 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.

Также Комиссией, установлено, что согласно информации представленной оператором электронной площадки по запросу антимонопольного органа размер задатка и комиссионного сбора по результатам проведения на электронной площадке 223eip.zakazrf.ru установлены Приказом № 8 от 07 февраля 2019 года. Согласно этому приказу размер платы за услуги оператора (комиссионный сбор) при проведении универсальной закупки на электронной площадке для нужд АО «Татэнерго» и его подведомственных организаций от 1 млн. рублей составляет 1,2 % от начальной цены закупки.

Согласно итоговым протоколам вышеуказанных закупок, закупочной комиссией принято решение заключить договор с победителем процедуры. В связи с чем, комиссионный сбор в размере 1,2 % от начальных цен закупок списан с лицевого счета ООО «Ремспецэнерго» (акт №126113 от 29.11.2019г. на сумму 195 365,14 рублей (комиссионный сбор по извещению №31908468342), акт №141438 от 30.12.2019г. на сумму 520 363,27 рублей (комиссионный сбор по извещениям №31908583148, 31908579278)).

Оператор электронной площадки предоставил все условия для проведения вышеуказанных закупочных процедур в соответствии с требованиями нормативных правовых актов, Регламента, приказа и не имеет права отступать от требований, изложенных в этих документах. Учитывая изложенное, основание для возврата денежных средств, списанных Агентством с ООО «Ремспецэнерго», в качестве задатка на участие в закупочных процедурах, отсутствует.

Таким образом, победитель закупки при отказе заказчика от заключения договора несет, в том числе, и расходы, связанные с участием в запросе цен в виде комиссионного сбора оператора электронной площадки.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что отказ от заключения договора с победителем закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 ООО «Ремспецэнерго» является неправомерным, поскольку данные закупочные процедуры относятся к торгам, как следуя его правовой природе, так и на основании норм Закона о закупках и являются конкурентными способами закупок.

Довод заявителя относительно неправомерного отказа от заключения договоров по закупкам №31908468342, 31908583148, 31908579278 признан обоснованным.

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

Кроме того, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что нормы п.2.1.6 главы 2 Положения заказчика о наличии у заказчика права не заключать с победителем закупки договор, не неся при этом никакой ответственности по итогам проведенного запроса цен, является неправомерным и не соответствуют требованиям действующего законодательства (части 1 статьи 3, частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Закона о закупках).

Относительно жалобы заявителя на закупки №32008830604, 32008841598, проводимые АО «Татэнерго» Комиссия сообщает следующее.

Частью 11 статьи 3 Закона о закупках установлено, что в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Пунктом 4 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что жалоба на акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей (далее - жалоба), подается в письменной форме в антимонопольный орган и должна содержать указание на обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, на нормативный правовой акт, устанавливающий порядок осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, а также соответствующие доводы.

Согласно пункту 1 части 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба возвращается заявителю, если не содержит сведения, предусмотренные частью 6 настоящей статьи.

Учитывая, что ООО «Ремспецэнерго» не является участником закупок №32008830604, №32008841598, а также жалоба заявителя (вх. №2627 от 02.03.2020г.) не содержит указания на обжалуемые действия заказчика, Комиссия оставляет жалобу ООО «Ремспецэнерго» на действия заказчика АО «Татэнерго» при проведении закупок №32008830604, №32008841598 без рассмотрения.

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 ООО «Ремспецэнерго» (вх. №2627 от 02.03.2020г.), перенаправленную по подведомственности из ФАС России на действия заказчика АО «Татэнерго» при проведении закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278, обоснованной.

Оставить жалобу ООО «Ремспецэнерго» (вх. №2627 от 02.03.2020г.), перенаправленную по подведомственности из ФАС России на действия заказчика АО «Татэнерго» в части проведения закупок №32008830604, 32008841598, без рассмотрения.

Признать заказчика АО «Татэнерго» 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».

Признать п. 2.1.6 главы 2 Положения о закупках АО «Татэнерго», утвержденного 09.09.2019г. в части наличия у заказчика права по итогам проведенного запроса цен не заключать с победителем закупки договор, неправомерным и несоответствующим требованиям 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 АО «Татэнерго» предписание об устранении нарушений действующего законодательства в части завершения процедуры закупок №31908468342, 31908583148, 31908579278 в соответствии с требованиями статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, статей 3, 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Выдать заказчику АО «Татэнерго» предписание о внесении изменений в п. 2.1.6 главы 2 Положения о закупках АО «Татэнерго», утвержденного 09.09.2019г. в части исключения условия о праве заказчика отказаться от заключения договора по итогам проведенного запроса цен с победителем либо иным участником.

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)