

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № 072/07/18.1–191/2020

Резолютивная часть решения оглашена 06.10.2020 года

В полном объёме решение изготовлено 09.10.2020 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению жалоб при проведении торгов (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии:

заместитель руководителя
управления, начальник
отдела контроля за
соблюдением
законодательства;

Члены комиссии:

специалист-эксперт отдела
контроля органов власти,

специалист-эксперт отдела
контроля органов власти,

рассмотрев посредством ВКС в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), дело № 072/07/18.1–191/2020 по жалобе ООО «Абалак» на действия АО «СУЭНКО» при проведении аукциона в электронной форме,

участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку щепы топливной (закупка 589/2020) (извещение № 32009440346) (далее – Закупки), в присутствии

представителя Заявителя:

Б (на основании доверенность от 13.09.2020 г.),

представителя Заказчика:

К (на основании доверенности № 66-20 от 13.12.2019 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 20.08.2020 (вх. № 8454) поступила жалоба ООО «Абалак» (далее – Заявитель, Общество) на действия АО «СУЭНКО» (далее – Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку щепы топливной (закупка 589/2020) (извещение № 32009440346).

Статьей 18.1 Закона о защите конкуренции установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов, а также ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции закреплено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Тюменским УФАС России вышеупомянутая жалоба Заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным ч. 6 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции и принята к рассмотрению по существу.

На основании ч. 11 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, информация о поступлении указанной жалобы и её содержании размещена на официальном сайте Тюменского УФАС России <http://tyumen.fas.gov.ru/>.

В соответствии с ч. 11, 19 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Тюменским УФАС России в адрес Заказчика направлено требование о приостановлении Закупки до рассмотрения жалобы по существу и уведомлении лиц, подавших заявки на участие в Закупке, о факте поступления жалобы, её содержании, месте и времени её рассмотрения.

Из доводов жалобы следует, что согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе было допущено 2 заявки, в соответствии с протоколом сопоставления ценовых предложений Заявителем была

снижена цена на 5 % (1 500 000 руб.) от начальной (максимальной) цены договора. Протоколом рассмотрения вторых частей заявок заявка второго участника (ООО СК «Лидер») отклонена по причине несоответствия заявки требованиям документации. По результатам подведения итогов Заказчик отказался заключать договор с Заявителем, что является нарушением прав и законных интересов Общества.

Представитель Заказчика с доводом жалобы не согласилась и пояснила, что в соответствии с положением Заказчика, а также документацией, в случае если при рассмотрении заявок заявка только одного участника признана соответствующей требованиям документации, такой участник считается единственным участником аукциона. Заключать договор с участником, подавшим такую заявку, является правом Заказчика, но не обязанностью.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение).

В силу ч. 2 ст. 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.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципами информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путём установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Таким образом, Заказчик самостоятельно устанавливает требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям, с учётом требований действующего законодательства Российской Федерации, однако они должны соответствовать Положению о закупке Заказчика, разработанному в соответствии с Законом о закупках.

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом подведения итогов заочного голосования Совета директоров от 05.02.2019 г.

утверждено положение о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг акционерным обществом «Сибирско-Уральская энергетическая компания» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 12.02.2019 г. размещено на официальном сайте единой информационной системы (далее – ЕИС) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/>.

Как установлено материалами дела 27.08.2020 г. на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> Заказчиком было размещено извещение, а также документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 589/2020 (далее – Документация).

Предметом аукциона в электронной форме является поставка щепы топливной (закупка 589/2020) СМП.

Начальная (максимальная) цена договора – 30 000 000, 00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 1855852 от 07.09.2020 на участие в аукционе было подано 2 заявки, которые допущены до участия в аукционе и признаны его участниками.

Согласно протоколу сопоставления ценовых предложений № 1855852 от 07.09.2020 участником закупки № 2 (ООО «Абалак») была предложена цена исполнения договора 28 000 000 руб.

Протоколом рассмотрения вторых частей заявок № 589/2020-2 от 08.09.2020 заявка № 1 (ООО СК «Лидер») отклонена по причине несоответствия заявки требованиям документации.

На основании протокола подведения итогов № 589/2020-3 от 08.09.2020 аукцион признан не состоявшимся по причине соответствия требованиям документации только одного участника. Также комиссией Заказчика принято решение договор с единственным участником не заключать.

Проведение электронного аукциона установлено Разделом 1.5.2 Документации.

В соответствии с п. 1.5.2.2 Документации процедура аукциона проводится на ЭТП в порядке, предусмотренном Регламентом ЭТП. Оператор ЭТП обеспечивает непрерывность проведения аукциона, надежность функционирования используемых программных и технических средств, равный доступ Участников к участию в нем, а также выполнение предусмотренного Регламентом ЭТП порядка на протяжении всего срока проведения аукциона.

Пунктом 1.5.2.3 Документации установлено, что в аукционе могут участвовать только участники, которые не были отклонены по результатам рассмотрения

первых частей заявок. Участники подают свои ценовые предложения анонимно для других участников под присвоенными им оператором ЭТП идентификационными номерами.

Электронный аукцион проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона в электронной форме (пункт 1.5.2.4 Документации).

Согласно п. 1.5.2.6 Документации величина снижения начальной (максимальной) цены договора (далее – «шаг аукциона») составляет от 0,5 процента до пяти процентов начальной (максимальной) цены договора и устанавливается в Извещении о проведении аукциона.

При проведении электронного аукциона его участники подают предложения о цене договора, предусматривающие снижение текущего минимального предложения о цене договора на величину в пределах "шага аукциона" (пункт 1.5.2.7 Документации).

В соответствии с п. 1.5.4.1 Документации победителем аукциона в электронной форме признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора (или общей цены единиц товара, работы, услуги).

Также п. 1.2 Положения установлено, что аукцион – это форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

При этом пунктом 1.5.1.4 Документации (п. 9.7.9 Положения) установлено, что в случае если при рассмотрении аукционных заявок заявка только одного участника признана соответствующей требованиям аукционной документации, такой участник считается единственным участником аукциона. Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, подавшим такую аукционную заявку на условиях аукционной документации, проекта договора и заявки, поданной участником. Такой участник не вправе отказаться от заключения договора с заказчиком. Аукцион в электронной форме в этом случае признается несостоявшимся. В случае, если заказчик принимает решение заключить договор с таким

участником, договор заключается на условиях, предусмотренных аукционной документацией, по начальной (максимальной) цене договора, указанной в извещении о проведении аукциона в электронной форме, или по согласованной с таким участником закупки и не превышающей начальной (максимальной) цены договора.

При рассмотрении материалов дела установлено, что на участие в аукционе было подано 2 заявки, которые по результатам рассмотрения первых частей заявок были допущены до участия в аукционе. В результате проведения торговой сессии Заявителем был сделан шаг аукциона в результате начальная (максимальная) цена договора (30 000 000 руб.) была снижена на 5 %, что составляет 1 500 000 руб.

В заседании Комиссии представитель Заказчика пояснила, что комиссия приняла решение не заключать договор с Заявителем по причине того, что Заказчик при проведении аукциона заинтересован в более значительном снижении цены.

При указанных обстоятельствах антимонопольный орган приходит к выводу, о наличии противоречия содержащегося в Документации, а также в Положении, с одной стороны победителем аукциона с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, с другой стороны Заказчик имеет право не заключать договор с участником закупки, чья заявка признана единственной соответствующей требованиям документации (далее – Единственный участник).

Также Управление полагает, что Положением о закупках Заказчика определено общее положение, предусматривающее право Заказчика заключать договор по результатам проведения аукциона, либо отказаться от заключения договора с Единственным участником.

Вместе с тем, в Документации аналогичное право Заказчика не конкретизировано, то есть, не определено при каких обстоятельствах Заказчик имеет право не заключать договор с Единственным участником, в том числе в случае минимального снижения начальной (максимальной) цены договора Единственным участником при проведении аукциона, что явилось следствием рассматриваемой жалобы и в совокупности нарушает принцип информационной открытости, установленный п.1 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

Так, в аукционе принимало участие 2 заявки, что свидетельствует о состоявшейся конкуренции среди хозяйствующих субъектов при проведении аукциона, в результате чего произошло значительное снижение начальной (максимальной) цены договора, что соответствует условиям, установленным п. 1.5.4.1 Документации и п. 1.2 Положения Заказчика.

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу, что Заказчик

злоупотребляет правом, определенным Положением о закупках, в части отказа от заключения договора с участником аукциона, при условиях состоявшейся конкуренции и значительного снижения начальной (максимальной) цены договора, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, установленный п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, что в свою очередь нарушает права и законные интересы Заявителя.

С учётом вышеизложенного, исследовав представленные документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России, пришла к следующим выводам:

1) о нарушении АО «СУЭНКО» п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках, при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку щепы топливной (закупка 589/2020) (извещение № 32009440346), выразившемся:

- в отсутствии в Документации конкретных обстоятельств регламентирующих право Заказчика не заключать договор с единственным участником аукциона, чья заявка соответствует требованиям Документации;

- в неправомерном отказе от заключения договора с Заявителем.

2) о наличии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания об отмене Протокола подведения итогов № 589/2020-3 от 08.09.2020.

С учётом изложенного, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Абалак» на действия АО «СУЭНКО» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку щепы топливной (закупка 589/2020) (извещение № 32009440346) **обоснованной**.

2. Признать в действиях АО «СУЭНКО» нарушение п. 1, п. 2 ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать АО «СУЭНКО» обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений с учётом принятого решения, путём отмены Протокола подведения итогов № 589/2020-3 от 08.09.2020.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тюменского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

В соответствии с ч. 23 статьей 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.