

Исх. №04-04/3189 от 04.04.2024 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:

Заместитель Председателя <...> – (должностное лицо)  
Комиссии:  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

в присутствии представителей заказчика ООО «Челныводоканал» – <...> – (должностное лицо) (по доверенности №66/24 от 29.03.2024 г.), <...> – (должностное лицо) (по доверенности №65/24 от 29.03.2024 г.), в присутствии представителей заявителя ООО «Базальт» – <...> – (должностное лицо) (по доверенности №10/10 от 24.03.2024 г.), рассмотрев посредством видеоконференции жалобу заявителя ООО «Базальт» (вх. №2886/ж от 21.03.2023 г.) на действия заказчика при проведении закупки по извещению №3023917 на предмет: Поставка стального затвора поворотного дискового Ду 1200 с электроприводом и КОФ,

У С Т А Н О В И Л А:

Извещение о проведении запроса цен (тендера) №3023917 размещено на официальном сайте <https://www.rts-tender.ru/> – 15.03.2024 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 10 686 119,55 рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, закупка проводится с нарушениями норм действующего законодательства.

Заказчик с доводами, изложенными в жалобе не согласился, на заседании Комиссии представил устные и письменные пояснения, а также 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 ч. 1, 5 ст. 4 Закона о закупках, Положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

При осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Согласно доводам жалобы заявителя, Заказчиком нарушен порядок составления Технического задания в части указания конкретных производителей закупаемого товара. Однако обоснования установления данного требования заказчиком не размещено, тем самым, по мнению заявителя, заказчик ограничивает

конкуренцию, создавая участникам закупки преимущественные условия.

Изучив материалы дела и пояснения сторон, Комиссия Татарстанского УФАС пришла к следующему.

Согласно техническому заданию (приложение №2) заказчиком установлено что:

Завод-изготовитель: затвор должен быть производства одного из следующих производителей:

1. АО «Пензтяжпромарматура», г. Пенза, Россия;
2. ООО НПП «Нифти», г. Москва, Россия;
3. ООО «Гусевский арматурный завод «Гусар», г. Гусь-Хрустальный, Россия.
4. ООО «КМС ГРУПП», г. Москва, Россия.

При этом, в ходе заседания Комиссии, представитель заявителя устно сообщил, что готов поставить затворы иного производителя.

В соответствии с представленными пояснениями заказчика, местом установки закупаемых затворов является объект жизнеобеспечения населения г. Набережные Челны – Станция очистки воды. Оборудование указанных производителей ранее уже было использовано при оснащении Станции очистки воды, то есть соответствует критериям совместимости, идентичности и взаимозаменяемости.

Кроме того, оборудование исключительно указанных производителей отличается высокой надежностью, зарекомендовало себя успешным опытом эксплуатации, отсутствием нареканий, отказов в работе и достаточным сроком службы.

По мнению заказчика, требования п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ не означают, что Заказчик не вправе закупать товары, идентифицируемые определенного производителя в случаях, не установленных п. 3 ч. 6.1 ст. 3 Закона №223-ФЗ. Данные требования установлены в отношении описания предмета именно конкурентной закупки.

При этом способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются Положением о закупке.

Таким образом, действующим законодательством Заказчику предоставлено право самостоятельно определять способы закупки товаров (работ, услуг) в соответствии с Положением о закупках, согласно пояснениям заказчика.

ООО «ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ» при проведении закупки руководствуется Положением о закупке, утвержденным 01.09.2022 г.

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 пункту 3.1.2.2. Положения о закупке, тендер является неконкурентной закупкой.

Закупка №3023917 проводилась на ЭТП способом закупки – тендер.

В соответствии с пунктом 5.6 Положения о закупке Заказчик вправе провести закупку товаров, работ, услуг путем проведения тендера в случае указания конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов и производителей товара, исходя из своих потребностей.

При этом, проанализировав Положение о закупках, Комиссией Татарстанского УФАС установлено что, ограничений по цене договора, заключенного по итогам тендера, не предусмотрено.

Порядок проведения тендера определен в разделе 14 Положения о закупке Заказчика. В связи с изложенным, Заказчик вправе не применять правила описания предмета конкурентной закупки при составлении документации о тендере, определенные частью 6.1 статьи 3 223-ФЗ, согласно пояснениям заказчика.

Также заказчиком в п. 14.1.2 Положения о закупках установлено, что Заказчик вправе без объяснения причин отказаться от заключения договора, не возмещая победителю или иному участнику понесенные им расходы в связи с участием в процедуре тендера, в случае: если тендер проводился с целью исследования рыночных предложений или в условиях недостаточности информации о закупаемых товарах, работах, услугах.

Разделе 14.4 Положения установлено, что:

14.4.1. Заказчик вправе отменить тендер по одному и более предмету закупки (лоту) в любой момент его проведения.

14.4.2. Решение об отмене тендера размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения. Заказчик не несет обязательств или ответственности в случае не ознакомления претендентами, участниками закупок с извещением об отказе от проведения тендера.

14.4.3. По истечении срока приема заявок и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика).

Таким образом, Заказчик имеет право не заключать договор по итогам проведенного тендера (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 тендере).

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.

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.

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 ООО «Челныводоканал» процедура запроса цен (тендера) соответствует правовой природе торгов, и, как следствие, должна была быть проведена конкурентным способом, а, следовательно, заключение договора по ее итогам является обязательным.

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.

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.

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 тендер относится к торгам, как следуя его правовой природе, так и на основании норм Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 3.2 Закона о закупках конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Также согласно ч. 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 ч. 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 либо отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, а также должен заключить договор по результатам закупки в сроки установленные ч. 15 ст. 3 223-ФЗ.

Таким образом, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что нормы п.5.6, 14.1.2, 14.4 Положения о закупках заказчика являются неправомерными и не соответствуют требованиям части 1 статьи 4, части 1 статьи 3, частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

К тому же, ввиду того, что закупка, размещенная заказчиком, на сайте



<https://www.rts-tender.ru/> №3023917 должна была быть проведена конкурентным способом, описание предмета закупки должно было быть произведено в соответствии с требованиями ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Так, согласно ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках, При описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами: 2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

На основании приведенных норм законодательства следует вывод об обязательности при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки руководствоваться правилами согласно ч. 6.1 ст 3 Закона о закупках.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу, что указание заказчиком в документации конкретных производителей предмета закупки является неправомерным, ограничивает конкуренцию, поскольку данная закупочная процедура относится к торгам, как следуя его правовой природе, так и на основании норм Закона о закупках и является конкурентными способами закупок и описание объекта закупки должно быть произведено в соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках.

Заказчиком нарушены требования части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая выявленные нарушения, Комиссия Татарстанского УФАС принимает решение о выдаче Заказчику предписания для устранения нарушений действующего законодательства и на внесение изменений в Положение о закупках.

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 «Базальт» (вх. №2886/ж от 21.03.2023 г.) на действия заказчика ООО «Челныводоканал» при проведении закупки по извещению №3023917 на предмет: Поставка стального затвора поворотного дискового Ду 1200 с электроприводом и КОФ, обоснованной.

Признать Заказчика ООО «Челныводоканал» нарушившим требования ч. 6.1 ст. 3, части 1 статьи 4, части 1 статьи 3, частей 5, 7, 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 г. N223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Выдать Заказчику ООО «Челныводоканал», Оператору ЭТП – ООО "РТС-ТЕНДЕР" предписание об устранении 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 законодательства о контрактной системе.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)