

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 02 декабря 2016 года

г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 07 декабря 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07. 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), действующая на основании Приказа № 114 от 24.10.2016 г. в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

<...>;

в присутствии представителя Заявителя - ООО «Центр-Комплект» (далее - Заявитель) <...>;

в присутствии представителя Заказчика – Акционерное общество «Государственная компания «Северавтодор» (далее – Заказчик), <...>;

рассмотрев жалобу ООО «Центр-Комплект» (вх. от 24.11.2016 № 1907-ж),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу — Югре в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика, при проведении запроса ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 31604037823.

В соответствии с частью 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заявителя и Заказчика направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении закупки до рассмотрения жалобы по существу (исх. от 26.11.2016 № 02/ОВ-6541). Рассмотрение жалобы назначено на 02.11.2016 г.

Из содержания жалобы следует, что Заявитель принимал участие в запросе ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор» (далее — запрос котировок).

Согласно протоколу от 09.09.2016 № 31604037823 Заявитель признан победителем запроса котировок.

20.11.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение об отказе от проведения запроса ценовых котировок № 31604037823 от 19.09.2016.

По мнению Заявителя действия Заказчика, выразившиеся в отказе от проведения закупки противоречат обстоятельствам, поскольку закупка проведена, выбран победитель, просит признать жалобу обоснованной, выдать Заказчику предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка заключения договора.

Заказчик с доводами Заявителя не согласен, считает, что жалоба является необоснованной ввиду следующего.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках 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 пункту 9 статьи 2 Положения о закупках, основаниями для отказа от заключения договора на любом этапе закупки (включая торговые процедуры) до заключения договора, являются в том числе иные основания, предусмотренные документацией о закупке. Данные основания предусмотрены в пункте 5 Документации о закупке.

Кроме того, настоящая закупка не является торгами, не регулируется статьями 447- 449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (неторговые закупки). Настоящая закупка также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Проведение настоящей неторговой закупки не накладывает на Заказчика гражданско-правовых обязательств, в том числе по обязательному заключению договора. Заказчик вправе на любом этапе неторговой закупки вплоть до заключения договора отказаться от её проведения. Соответственно по мнению Заказчика, Заявитель знакомясь с Документацией о закупке, был информирован с основаниями для отказа от заключения договора на любом этапе закупки до заключения договора.

Таким образом, по мнению Заказчика проведение Запроса ценовых котировок не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем или иным участником закупки.

Заказчик считает, что жалоба Заявителя не подтверждает факт нарушения Заказчиком Закона о закупках при проведении запроса ценовых котировок и является необоснованной.

Изучив имеющиеся материалы дела, представленные доказательства, заслушав представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Акционерного общества «Государственная компания «Северавтодор» (с Изменениями, утвержденными советом директоров АО «ГК «Северавтодор»), утвержденным советом директоров АО «ГК «Северавтодор» протоколом № 4 от 17.08.2015, с изменениями, утвержденными советом директоров АО «ГК «Северавтодор» (протоколы: от 30.11.2015 № 6; от 19.04.2016 № 1) (далее — Положение о закупках).

27.08.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru Заказчиком опубликовано извещение № 31604037823 о проведении запроса ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор».

На участие в запросе котировок поступило 2 (две) заявки:

-ООО «КМТС ДД» с ценой предложения 4 916 175,00 (с НДС);

-ООО «Центр-Комплект» с ценой предложения 4 817 350,00 (с НДС)

Согласно протоколу от 09.09.2016 № 31604037823, Комиссия Заказчика по результатам рассмотрения котировочных заявок приняла решение признать заявку ООО «Центр-Комплект» победителем.

20.11.2016 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение об отказе от проведения запроса ценовых котировок № 31604037823, согласно статье 1 Положения о закупках, а так же пункту 5.3 Документации о закупках.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 2 Положения о закупке товаров, работ, услуг, для нужд АО «ГК «Северавтодор», основаниями для отказа от заключения договора на любом этапе закупки (включая торговые процедуры) до заключения договора являются:

-непредставление документов, установленных документацией о закупке, либо наличие (установление) в таких документах недостоверных сведений;

-несоответствие Участника закупки требованиям, установленным документацией о закупке;

-непредставление документа или копии документа, подтверждающего внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, если требование обеспечения таких заявок указано в документации о закупке;

- установления недостоверности сведений, информации;

- иные основания, предусмотренные документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 5.3 Документации о закупке, основания для отказа от заключения договора на любом этапе закупки до заключения договора:

-непредставление документов, установленных настоящей Документацией, либо наличие (установление) в таких документах недостоверных сведений;

-несоответствие участника закупки требованиям, установленным настоящей Документацией;

-установление недостоверности сведений, информации;

-иные основания, предусмотренные Положением.

Статья 18 Положения о закупке товаров, работ, услуг, для нужд АО «ГК «Северавтодор», регулирующая способ закупки: запрос ценовых котировок, не предусматривает оснований для отказа от заключения договора.

Таким образом, Заказчик должен был руководствоваться пунктом 9 статьи 2 Положения о закупках, а так же пунктом 5.3 Документации о закупках.

В результате вышеизложенного действия Заказчика выразившиеся в отказе от заключения договора по основаниям не предусмотренным Положением о закупках и Документации о закупках, нарушают пункт 9 статьи 2 Положения о закупках и пункт 5.3 Документации о закупках.

Довод Заказчика, о применении пункта 5 статьи 1 Положения о закупках, согласно которого Закупки, не являющиеся конкурсом либо аукционом, на право заключить договор не являются торгами, не регулируются статьями 447 – 449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (неторговые закупки), а так же не являются публичным конкурсом и не регулируются статьями 1057 – 1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации, является необоснованным в связи со следующим.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о Закупках, целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в [части 2](#) настоящей статьи (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения

договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

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.

Исходя из положений названной нормы права, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

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.

Заказчик опубликовал извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как общество именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 2 статьи 448 ГК РФ извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене, что соблюдено Заказчиком в полном объеме.

Таким образом, правовая природа проводимой процедуры — запрос ценовых котировок, полностью соответствует правовой природе — торгов.

Указанная позиция подтверждается определением Верховного суда Российской Федерации от 08.09.2015 № 305-ЭС15-12265, определением Верховного суда Российской Федерации от 12.05.2015 № 305-КГ15-11682.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает, что довод Заказчика, о том, что запрос ценовых котировок не является формой торгов подлежит отклонению, так как Закон о закупках подразумевает заключение договоров только посредством конкурентного отбора контрагентов (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) путем оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, применяемых в равной степени ко всем участникам закупки (часть 6 статьи 3 Закона о закупках)

У Заказчика не имелось оснований не заключать договор с победителем запроса ценовых котировок по основаниям предусмотренным пунктом 5 статьи 1 Положения о закупках, в связи с тем, что данной статьей, а именно пунктом 6 установлено, что общие требования и положения настоящего Положения применяются в случае, если иное не предусмотрено специальными нормами настоящего Положения или Документацией о закупке.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с частью 1 статьи 27 Положения о закупках, заключение договора по итогам закупки осуществляется по истечении 10 (десяти) календарных дней и не позднее 20 (двадцати) рабочих дней со дня размещения на Официальном сайте протокола по итогам закупки, но в любом случае не ранее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 5.3 Документации о закупке, заключение договора по итогам закупки осуществляется по истечении 10 (десяти) календарных дней и не позднее 20 (двадцати) рабочих дней со дня размещения на Официальном сайте протокола по итогам закупки, но в любом случае не ранее срока, установленного частью 4 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В результате вышеизложенного, действия Заказчика, выразившиеся в необоснованном отказе от проведения закупки и не заключении договора с ООО «Центр-Комплект», признанным победителем закупки, нарушают требования части 1 статьи 27 Положения о закупках, а так же пункта 5.3 Документации о закупках.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Центр-Комплект» на действия Заказчика — АО «ГК «Северавтодор» при проведении запроса ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 31604037823, обоснованной;

2. Признать в действиях АО «ГК «Северавтодор» выразившихся в отмене запроса ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 31604037823, нарушение части 1 статьи 27 Положения о закупках, а так же пункта 5.3 Документации о закупках

3. Выдать АО «ГК «Северавтодор» обязательное для исполнения предписание;

4. Опубликовать данное решение на официальном сайте антимонопольного органа.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

- За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель

<...>

Комиссии

Члены Комиссии:

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 100

07.12.2016 г.

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», действующая на основании Приказа № 114 от 24.10.2016г. в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

<...>;

на основании своего решения от 07.12.2016, вынесенного по жалобе ООО «Центр-

Комплект» (вх. От 24.11.2016 № 1907-ж), руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Акционерному обществу «Государственная компания «Северавтодор» отменить извещение об отказе от проведения запроса ценовых котировок на поставку щебня фракции 20-40 мм. для СМФ №8 АО «ГК «Северавтодор», извещение № 31604037823.

2. Вернуться на стадию заключения договора, извещение № 31604037823.

3. Акционерному обществу «Государственная компания «Северавтодор» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре информацию, об исполнении пунктов 1-2 настоящего предписания в срок до 31 декабря 2016 года с приложением подтверждающих документов.

4. Контроль за исполнением настоящего предписания возложить на <...>

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.