

РЕШЕНИЕ

№054/07/18.1-172/2019

20 февраля 2019 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Кузина А.А. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Венттехника» на действия организатора торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» при проведении аукциона на поставку клапана обратного поворотного стального (извещение № 31807274000 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

в присутствии: представителей ООО «Венттехника» - <...> (по доверенности №10 от 20.02.2019г.) и <...> (по доверенности №8 от 20.02.2019г.);

в присутствии: представителей МУП г. Новосибирска «Горводоканал» - <...> (по доверенности от 19.02.2019г.) и <...> (по доверенности от 19.02.2019г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «Венттехника» (вх. № 875э от 12.02.2019г.) на действия организатора торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» при проведении аукциона на поставку клапана обратного поворотного стального, (извещение № 31807274000 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Заявитель сообщает следующее.

Аукцион был назначен на 29.12.2018, в этот день площадка работала с перебоями и многие участники не смогли зайти.

Заявителю пришло уведомление:

Аукцион состоялся 09 января 2019г. и компания ООО «Венттехника» была участником №3.

МУП «ГОРВОДОКАНАЛ» в лице <...> запросил коммерческое предложение, ООО «Венттехника» предоставило КП согласно заявке.

На запросы Заявителя на заключение договора и совместному сотрудничеству, Заявитель получал ответ о том,- «что решения не принято». После Заявителю сообщили, что будет перетожка по данному лоту №513585. Заявителем были сделаны многократные телефонные звонки с целью выслать договор для подписания. Ответа получено не было.

6 февраля 2019г, Заявителю на почту пришло уведомление следующего характера:

ООО «Венттехника» оплатила услуги площадки «ртс-тендер», выиграла на них, чему свидетельствуют сайт [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru), <https://kontur.ru>,

Жалоба состоит в том, что по лоту №513585, намеренно было оказано бездействие и затягивание процесса подписания договора.

ООО «Веттехника» предоставило дополнения к жалобе, следующего содержания.

Пункт 5 ч.1 ст. 10 ФЗ "О защите конкуренции" предусматривает запрет экономически или технологически не обоснованного отказа либо уклонения от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара. Не допускается также отказ в заключении договора в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Федеральным законом от 08.03.2015 № 42-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации" в п. 4 ст. 447 ГК РФ были внесены изменения, согласно которому торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом, то есть законодатель расширил формы для торгов. Способ закупок - запрос предложений - по своей правовой природе отвечает определению "торгов", вне зависимости от того, какое наименование присвоено организатором данной процедуре закупок. Согласно ч. 2 ст. 448 ГК РФ извещение о проведении торгов должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. Положения закупочной документации содержат все сведения, предусмотренные ч. 2 ст. 448 ГК РФ. Указанная 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 ч. ч. 2, 3 ст. 448 ГК РФ. Согласно ч. 4 ст. 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. В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями ст. ст. 447-448 названного кодекса не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.

Таким образом, возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры, поскольку исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено. В связи с вышеуказанным у Заказчика наступает обязанность по заключению договора с лицом, выигравшим торги (п. 1 ст. 447 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 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 статьи 2 Закона о закупках 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.

Толкование положений Закона № 223-ФЗ как допускающих заключение договоров способами иными, чем конкурентный отбор, фактически может привести к злоупотреблениям со стороны организаторов торгов, так как определение победителя может быть основано исключительно на субъективном усмотрении организатора закупки, что не соответствует целям и задачам, ради достижения которых принимался указанный закон».

Жалоба ООО «Веттехника» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

**Муниципальное унитарное предприятие города Новосибирска «Горводоканал» представило следующие**

## возражения на жалобу.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ закупочная деятельность МУП г. Новосибирска «ГОРВОДОКАНАЛ» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг МУП г.Новосибирска «ГОРВОДОКАНАЛ» (далее Положением), размещенным в единой информационной системе. В соответствии с подпунктом 8.4.4.10 Положения: в случае если в аукционе участвовал один участник, аукцион признается несостоявшимся. В соответствии с подпунктом 8.4.5.1 Положения: если аукцион признан несостоявшимся Заказчик вправе: повторно объявить о проведении аукциона, отказаться от повторного проведения аукциона, либо вынести на рассмотрение руководителя Заказчика или уполномоченным им лицом вопрос о проведении конкурентной процедуры отличной от аукциона или о заключении договора с единственным поставщиком, при этом, договор должен быть заключен с единственным поставщиком на условиях, предусмотренных аукционной документацией.

Аукцион на поставку клапана обратного поворотного стального (извещение № 31807274000) единой комиссией Заказчика был признан несостоявшимся, так как до окончания проведения аукциона только один участник из допущенных к участию в аукционе подал свое ценовое предложение (Протокол от 10.01.2019 №513585). В связи с несостоявшимся аукционом Заказчиком принято решение о закупке у единственного поставщика на условиях аукционной документации в соответствии с подпунктом 8.4.5.1 Положения и частью 7 Документации об аукционе. С целью выбора поставщика были направлены запросы коммерческих предложений на поставку обратного клапана трем поставщикам. На основании сопоставления полученных коммерческих предложений, в том числе и от заявителя жалобы, было принято решение о заключении договора на поставку с ООО «ГАЗГИДРОСНАБ», предложившим наименьшую цену договора.

В силу вышеизложенного МУП «Горводоканал» считает, что закупка обратного клапана стального поворотного у единственного поставщика в связи с несостоявшимся аукционом осуществлена в соответствии с требованиями действующего законодательства, Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП г.Новосибирска «ГОРВОДОКАНАЛ».

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

10.12.2018г. на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) МУП «Горводоканал» было опубликовано извещение об аукционе на поставку клапана обратного поворотного стального, № 31807274000.

Начальная (максимальная) цен договора: 788 135,59 рублей (без НДС).

Аукцион проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

МУП «Горводоканал» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке о закупке товаров, работ, услуг МУП г.Новосибирска «ГОРВОДОКАНАЛ» утвержденным Директором МУП «Горводоканал» <...> (далее – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона являются создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 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.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 10 статьи 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках

товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно п.п.2 п. 8.13.4 Положения, закупка у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя может осуществляться в случае если: конкурентная процедура закупки была признана несостоявшейся и (или) ее проведение не привело к заключению договора. При этом договор должен быть заключен с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на условиях, предусмотренных конкурентной процедурой закупки, цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры закупки.

В соответствии с п. 8.4.4.10. Положения о закупке, в случае если в аукционе участвовал один участник или при проведении аукциона не присутствовал ни один участник аукциона, либо в случае если в связи с отсутствием предложений о цене договора, предусматривающих более низкую цену договора, чем начальная (максимальная) цена договора, «шаг аукциона» снижен до минимального размера и после трехкратного объявления предложения о начальной (максимальной) цене договора не поступило ни одно предложение о цене договора, которое предусматривало бы более низкую цену договора, аукцион признается несостоявшимся.

Согласно п. 8.4.5.1. Положения о закупке, если открытый аукцион признан несостоявшимся Заказчик вправе: повторно объявить о проведении открытого аукциона, отказаться от повторного проведения открытого аукциона, либо вынести на рассмотрение руководителем Заказчика или уполномоченным им лицом вопрос о проведении конкурентной процедуры отличной от открытого аукциона или о заключении договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). При этом договор должен быть заключен с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на условиях, предусмотренных аукционной документацией, цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении открытого аукциона.

В соответствии с ч.6 Документации об аукционе в электронной форме утвержденной Заместителем директора по снабжению и комплектации оборудования МУП г. Новосибирска «Горводоканал» В.П. Степановым (далее – Документация), в случае, если при проведении аукциона ни один из его участников не подал предложение о цене договора или до окончания проведения аукциона только один из допущенных к участию в аукционе участников подал свое ценовое предложение, такой аукцион признается несостоявшимся.

На основании Положения о закупке ч. 7 Документации установлены последствия признания аукциона несостоявшимся, а именно: если аукцион признан несостоявшимся, Заказчик вправе: повторно объявить о проведении аукциона, отказаться от повторного проведения аукциона, либо вынести на рассмотрение руководителем Заказчика или уполномоченным им лицом вопрос о проведении конкурентной процедуры отличной от аукциона или о заключении договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком). При этом договор должен быть заключен с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, цена заключенного договора не должна превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении аукциона.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 27.12.2018г. на участие в аукционе было подано четыре заявки (ООО ТД «Протэк стройкомплект», ООО «ТД Контур», ООО «Венттехника» и ООО «Газгидроснаб»). При рассмотрении первых частей заявок, все были допущены к участию.

Согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона от 10.01.2019г. в электронном аукционе принимал участие только ООО «Венттехника», предложив сумму исполнения договора 784 194,00 рублей (без НДС). Электронный аукцион был признан несостоявшимся, так как до окончания проведения аукциона только один из допущенных к участию в аукционе участников подал свое ценовое предложение.

Таким образом, Заказчиком на основании Положения о закупках, Документации об аукционе, аукцион был признан несостоявшимся.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что далее Заказчик провел закупку у единственного поставщика, на основании п. 8.4.5.1., п.п.2 п. 8.13.4 Положения о закупке, 2.7 Документации об аукционе.

Нарушение порядка организации и проведения электронного аукциона не усматривается.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Венттехника» на действия организатора торгов МУП г. Новосибирска «Горводоканал» при проведении аукциона на поставку клапана обратного поворотного стального, (извещение № 31807274000 на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) необоснованной.

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