

РЕШЕНИЕ № 014/07/18.1-62/2019

по результатам рассмотрения жалобы

г. Якутск
года

04 апреля 2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

в отсутствие представителей заявителя общества с ограниченной ответственностью «Ремстройтранс» (место нахождения: 678960, г. Нерюнгри, пр. Мира, 3, ИНН 1434033716, КПП 143401001, ОГРН 1071434000439) и представителей заказчика акционерного общества «Нерюнгринский городской водоканал» (место нахождения: 678960, г. Нерюнгри, ул. им. Кравченко, 1, ИНН 1434039203, КПП 143401001, ОГРН 1091434001350),

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «Ремстройтранс» (далее – ООО «Ремстройтранс», заявитель) на действия (бездействие) заказчика, акционерного общества «Нерюнгринский городской водоканал» (далее – АО «НГВК», заказчик, общество) при проведении конкурса «Реконструкция водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничныи комплекс)» (извещение № 31907610655),

у с т а н о в и л а :

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) 29.03.2019 поступила жалоба ООО «Ремстройтранс» на действия (бездействие) АО «НГВК» при проведении конкурса «Реконструкция водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничныи комплекс)» (извещение № 31907610655), нарушающие законодательство о закупках.

Из содержания жалобы следует, что заказчик при проведении вышеуказанной закупки нарушил требования законодательства о закупках, путем не указания в протоколе рассмотрения заявок конкретных сведений об основании отклонения заявки конкурента ООО «НТН», а также неправомерно отказалось от заключения договора с единственным участником ООО «Ремстройтранс» соответствующим требованиям документации о закупке.

Из представленных письменных пояснений АО «НГВК» (исх. №5-02-168 от 02.04.2019) следует, что причиной признания заявки конкурента ООО «НТН» несоответствующей требованиям документации о закупке являлось «Непредставление обязательных документов и (или) наличие в обязательных документах недостоверных сведений об участнике закупки», а именно: отсутствие сведений об 2-х летнем положительном опыте выполнения работ по замене или прокладке стальных трубопроводов подземным способом; отсутствие документов подтверждающих наличие допуска к работам от саморегулируемой организации; отсутствие заполненной формы заявки на участие в конкурсе, согласно

приложению к конкурсной документации в электронном виде; отсутствие расчета стоимости на выполнение работ по реконструкции водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничный комплекс), согласно пункту 16 раздела 1 документации о проведении конкурса.

По доводу заявителя о необоснованном отказе от заключения договора с единственным участником общество пояснило, что в соответствии с пунктом 19 документации о закупке заказчик имеет право отказаться от заключения договора и провести повторный конкурс в электронной форме на тех же или иных условиях либо провести закупку иным способом в соответствии с Положением о закупке, отказаться от проведения повторной закупки, если конкурс в электронной форме признан несостоявшимся, в том числе в случае если по результатам рассмотрения заявок на участие в конкурсе в электронной форме только одна заявка признана соответствующей требованиям документации о закупке.

Так, конкурсной комиссией было принято решение, провести повторный конкурс на тех же условиях.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, изучив имеющиеся в деле документы, пришла к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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 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.

АО «НГВК» провело обжалуемую закупку в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «НГВК», размещенном на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru [27.12.2018](#) (далее – Положение).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и

документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке.

Как следует из материалов рассмотрения жалобы, 06.03.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907610655 о проведении конкурса «Реконструкция водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничный комплекс)» (далее – извещение), документация о закупке «Документация о проведении конкурса в электронной форме выполнение работ по реконструкции водоводов от насосной станции 3-го подъёма до цтп-15 (больничный комплекс)», утвержденная генеральным директором АО «НГВК» А.Н. Куликовым (далее – документация о закупке).

Согласно извещению и документации о закупке предметом договора является выполнение работ по реконструкции водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничный комплекс), начальная (максимальная) цена договора составляет 11 168 032,00 рублей. Место поставки товара, оказания услуг, выполнения работ: г. Нерюнгри, Нерюнгринский район, Республика (Саха) Якутия, срок поставки товара, оказания услуг, выполнения работ: с момента заключения договора до 01.10.2019 года.

В силу части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами информационной открытости закупки и равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Статьей 3.2 Закона о закупках установлен порядок осуществления конкурентной закупки, согласно части 16 которого под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 9 статьи 3.2 Закона о закупках для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные в том числе [частью 10 статьи 4](#) настоящего Федерального закона.

В силу пунктов 2, 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе: требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке; требования к участникам такой закупки.

В соответствии с частью 10 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Пунктом 12 документации о закупке установлены единые требования к участникам закупки, в том числе специальные (квалификационные требования): участник должен иметь не менее чем 2-х летний положительный опыт выполнения работ по замене или прокладке стальных трубопроводов подземным способом; участник закупки должен быть членом саморегулируемой организации (СРО) в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Пунктом 13 документации о закупке определены требования к содержанию, форме и составу заявки на участие в закупке, согласно которым заявка на участие в электронном конкурсе предоставляется участником в форме электронного документа. На странице 17 документации о закупке приведена форма заявки на участие в конкурсе.

Согласно пункту 16 документации о закупке цена договора включает в себя все затраты, налоги, пошлины, страхование, и прочие сборы, которые исполнитель договора должен оплачивать в соответствии с условиями договора. Все расходы включены в общую цену НМЦД. Расчёт стоимости на выполнение работ по реконструкции водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничный комплекс) предоставляется в составе заявки.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 25 Положения при рассмотрении заявок на участие в открытом конкурсе участник процедуры закупки не допускается комиссией к участию в открытом конкурсе в случае: непредставления обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике процедуры закупки.

В соответствии с пунктом 18 документации о закупке участник закупки, подавший заявку, не допускается закупочной комиссией к участию в закупке, в том числе в случае:

— несоответствия участника процедуры закупки обязательным, дополнительным и специальным (квалификационным) требованиям, установленным документацией о закупке;

— отсутствия обязательных документов либо наличия в таких документах недостоверных сведений;

— несоответствия заявки требованиям документации о закупке, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора, превышающего установленную начальную (максимальную) цену договора.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе № 678261, размещенному на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 27.03.2019 на момент окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе поступило 2 заявки от участников: №1 - ООО

«Ремстройтранс»; №2 – ООО «НТН» и комиссией принято решение заявку №1 признать соответствующей требованиям, заявку №2 не соответствующей требованиям по основанию: непредставление обязательных документов и(или) наличие в обязательных документах недостоверных сведений об участнике закупки.

В силу части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать сведения, в том числе: результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка (подпункт б пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках); причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой (пункт 5 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках).

Соответствующие требования к содержанию протокола установлены и в пункте 13 статьи 13 Положения.

Протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов (часть 12 статьи 4 Закона о закупках).

Изучив доводы заказчика, указанные в пояснении исх. №5-02-168 от 02.04.2019 антимонопольный орган приходит к выводу, что заявка 2-го участника ООО «НТН» не содержала документы согласно пунктам 12, 13, 16 документации о закупке, в связи с чем была отклонена в соответствии с пунктом 18 документации о закупке.

Между тем, в нарушение принципа информационной открытости закупки, а также подпункта б пункта 3 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках протокол, составленный в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), а именно протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе № 678261, размещенный на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 27.03.2019, не содержит сведений о результатах рассмотрения заявок с указанием на основания отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка.

Кроме того, в нарушение пункта 5 части 13 статьи 3.2 Закона о закупках указанный протокол не содержит сведений о причинах, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой.

В дополнение, обществом в антимонопольный орган представлен протокол заседания закупочной комиссии по рассмотрению предложений участников закупочной процедуры, утвержденный председателем закупочной комиссии генеральным директором АО «НГВК» А.Н. Куликовым 27.03.2019, согласно которому рассматриваемая закупка признана не состоявшейся, который, так же как и вышеуказанный протокол не содержит сведений о причинах, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой.

Согласно пункту 2 статьи 25 Положения на основании результатов рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе комиссией принимается решение о допуске к участию в открытом конкурсе участника процедуры закупки и о признании участника процедуры закупки, подавшего заявку на участие в открытом конкурсе, участником открытого конкурса или об отказе в допуске такого участника процедуры закупки к участию в открытом конкурсе.

Согласно пункту 5 статьи 25 Положения в случае, если на основании результатов рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе принято решение об отказе в допуске к участию в открытом конкурсе всех участников процедуры закупки, подавших заявки на участие в открытом конкурсе, или о допуске к участию в открытом конкурсе и признании участником открытого конкурса только одного участника процедуры закупки, подавшего заявку на участие в открытом конкурсе, открытый конкурс признается несостоявшимся.

В соответствии с пунктом 6 статьи 25 Положения в случае, если открытый конкурс признан несостоявшимся и только один участник процедуры закупки, подавший заявку на участие в открытом конкурсе, признан участником открытого конкурса, заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе вправе направить такому участнику открытого конкурса проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявке на участие в открытом конкурсе, в проект договора, прилагаемый к конкурсной документации. При этом договор заключается на условиях и по цене договора, которые предусмотрены заявкой на участие в открытом конкурсе и конкурсной документацией, но цена такого договора не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении открытого конкурса. Также заказчик вправе провести с таким участником переговоры по снижению цены, представленной в заявке на участие в открытом конкурсе, без изменения иных условий договора и заявки и заключить договор по цене, согласованной в процессе проведения преддоговорных переговоров.

Согласно пункту 7 статьи 25 Положения договор должен быть заключен после размещения в ЕИС протокола, предусмотренного частью 2 настоящей статьи. При неподписании победителем открытого конкурса в срок, предусмотренный конкурсной документацией, договора, а также непредоставлении обеспечения исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой участник открытого конкурса признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 1 статьи 27 Положения если открытый конкурс признан несостоявшимся по причине отсутствия или отклонения поданных заявок, заказчик вправе отказаться от проведения повторной процедуры закупки, объявить о проведении повторного открытого конкурса либо принять решение о проведении закупки способом, отличным от открытого конкурса или о заключении договора с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

При этом, Положением не предусмотрено право для заказчика отказаться от заключения договора по результатам проведения конкурса и проведения повторной закупки в случае: наличия одной заявки, соответствующей требованиям документации о закупке; по результатам рассмотрения заявок на участие в конкурсе в электронной форме только одна заявка признана соответствующей

требованиям документации о закупке; по результатам этапов отбора только один участник закупки признан соответствующим требованиям документации о закупке, и заявка такого участника признана соответствующей требованиям документации о закупке.

Как следует из содержания жалобы, заказчик отказался от заключения договора с ООО «Ремстройтранс», что по мнению заявителя нарушают права участника, а также ограничивают конкуренцию.

Как указано выше, в соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе Гражданским кодексом Российской Федерации и согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках принципом равноправия, справедливости, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно части 4 статьи 447 Гражданского кодекса РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Положениями статей 447-448 названного кодекса не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем.

В соответствии с частью 2 статьи 432 Гражданского кодекса РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Подача ООО «Ремстройтранс» заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 Гражданского кодекса РФ, поскольку согласно части 1 статьи 438 Гражданского кодекса РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Поскольку подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, при том, что заявка соответствует всем требованиям документации о закупке, у заказчика возникает обязанность заключить договор с единственным участником на условиях, предусмотренных документацией о торгах и предложением участника согласно заявке.

Положениями части 5 статьи 447 Гражданского кодекса РФ определены случаи, в которых торги признаются несостоявшимися. Однако правовые последствия такого признания упомянутой нормой права не установлены.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (части 3 статьи 1, статьи 10 Гражданского кодекса РФ) можно сделать вывод о том, что признание торгов несостоявшимися является их конечным результатом только в

случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и неспособно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах принимал участие только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным. Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (часть 1 статьи 1 Гражданского кодекса РФ).

Учитывая изложенное, доводы заказчика о том, что общество вправе не заключать договор, поскольку закупка признана несостоявшейся, подлежит отклонению, поскольку конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям документации о закупке, является заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

Таким образом, условия определенные в пункте 19 документации о закупке о праве заказчика отказаться от заключения договора даже в случае наличия одной заявки соответствующей требованиям документации о закупке не соответствует нормам Положения и противоречит требованиям статей 1, 10, 447 Гражданского кодекса РФ, и пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу Комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь статьями 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров,

р е ш и л а :

1. Признать жалобу ООО «Ремстройтранс» на действия (бездействие) заказчика АО «Нерюнгринский городской водоканал» при проведении конкурса «Реконструкция водоводов от насосной станции 3-го подъема до ЦТП-15 (Больничный комплекс)» (извещение № 31907610655) обоснованной.

2. Признать заказчика АО «Нерюнгринский городской водоканал» нарушившим пункты 1, 2 части 1 статьи 3; подпункт б пункта 3 части 13 статьи 3.2; пункт 5 части 13, статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

3. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание, направленное на

устранение выявленных нарушений;

4. Материалы настоящего дела передать должностному лицу Якутского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.