

## РЕШЕНИЕ № 80-18/оп

### о признании жалобы обоснованной

2 августа 2018 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

1. ....
  - вр.и.о. руководителя управления, председатель Комиссии,
2. ....
  - начальник отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,
3. ....
  - ведущий специалист-эксперт отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоПромКомплект» на действия заказчика ФГУП «ГВСУ № 5» при проведении запроса котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497), в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Саратовское УФАС России поступила жалоба ООО «ЭнергоПромКомплект» (далее – Заявитель) на действия заказчика ФГУП «ГВСУ № 5» (далее – Заказчик, Организатор) при проведении запроса котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497) (далее – Запрос котировок цен).

Из Жалобы следует, что по результатам проведенного Запроса котировок цен Заказчик не стал заключать договор с Заявителем.

*Рассмотрев представленные материалы, Комиссия установила следующее.*

В соответствии с ч. 5 ст. 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при закупке в единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru> (далее – Единая информационная система) размещается информация о закупке, в

том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в Единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных ч. 15 и 16 ст. 4 Закона о закупках.

30.05.2018 в Единой информационной системе было размещено извещение и документация о проведении Запроса котировок цен (далее – Извещение, Документация). Начальная (максимальная) цена – 2 455 891,50 (два миллиона четыреста пятьдесят пять тысяч восемьсот девяносто один) рубль.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При этом, согласно 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг Федерального государственного унитарного предприятия «Главное военно-строительное управление № 5» (далее – Положение о закупке).

В соответствии с п. 6.4 Протокола оценки и сопоставления заявок на участие в запросе котировок цен в электронной форме по закупочной процедуре № 206 от 13.06.2018 (далее – Протокол) Запрос котировок цен был признан несостоявшимся, так как была допущена только одна заявка (ООО «ЭнергоПромКомплект»).

В соответствии с п. 6.5 Протокола закупочная комиссия Заказчика приняла решение заключить договор с единственным участником – ООО «ЭнергоПромКомплект»

При этом, согласно п. 30.29 Положения о закупке организатор закупки по истечении 10 дней со дня размещения протокола в единой информационной системе передает Победителю в проведении запроса котировок цен один экземпляр протокола и проект договора, который составляется путем включения в него условий исполнения договора, предусмотренных извещением о проведении Запроса котировок цен, и цены, предложенной Победителем Запроса котировок цен в котировочной заявке.

Из жалобы следует, что Организатор не передал ООО «ЭнергоПромКомплект» проект договора.

Заявителем было направлено письмо (исх. № 670 от 02.07.2018) в адрес Заказчика с просьбой предоставить проекта договора.

В своем ответе (исх. № 44/18-3602 от 24.06.2018) Заказчик, ссылаясь на условия в Документации и п. 30.2 Положения о закупке, пояснил, что процедура Запроса котировок цен не является торгами, и ее проведение не регулируется ст. 447-449 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ), в связи с чем у Заказчика отсутствуют обязательства по обязательному заключению договора с ООО «ЭнергоПромКомплект».

Согласно п. 30.2 Положения о закупке процедура Запроса котировок цен не является торгами, и ее проведение не регулируется статьями 447—449 ГК РФ и не накладывает на Заказчика обязательств по обязательному заключению договора с Победителем Запроса котировок или иным его Участником.

Информация о том, что Запрос котировок цен не налагает на Заказчика юридической обязанности заключения договора с участником процедуры закупки, была также отражена в Документации (абз. 20 гл. 1).

Согласно ч. 1 ст. 1 Закона о закупках целями регулирования настоящего Федерального закона являются, в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Предусматривая в Положении о закупке право отказаться от заключения договора, заказчик должен регламентировать и основания такого отказа, а также сроки и порядок его реализации с учетом прав участников закупки.

Согласно ст. 30.3 Положения о закупке Заказчик вправе на любом этапе отказаться от проведения Запроса котировок цен, разместив извещение об отказе от проведения запроса котировок цен в Единой информационной системе.

Комиссией установлено, что извещение об отказе от проведения запроса котировок цен не было размещено в Единой информационной системе.

Таким образом, наличие в Положении о закупке условий о праве заказчика в одностороннем порядке без обоснования причин отказаться от заключения договора с единственным участником закупки, при том, что заключение договора с таким участником было продиктовано Протоколом, не отвечает целям регулирования отношений между заказчиками и участниками закупок, закрепленным в ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.

Не заключение договора по результатам Запроса котировок цен противоречит общим принципам гражданского законодательства и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному ч. 1 ст. 1 ГК РФ.

Доводы Заказчика относительно правомерности действий по не заключению

договора с Заявителем ввиду закрепления в Документации декларативной нормы, а также ссылка в Положении о закупках на то, что процедура запроса котировок цен не является торгами и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 – 449 ГК РФ, отклоняются Комиссией ввиду следующего:

Согласно положениям п. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Законодательством Российской Федерации не закреплено определение торгов, однако определяются основные признаки, которые позволяют квалифицировать соответствующую процедуру в качестве торгов.

Так, основными признаками торгов являются, в том числе:

- состязательность участников торгов, претендующих на заключение договора;
- заключение по результатам торгов договора с победителем торгов;
- обязательность заключения договора между организатором торгов и победителем, обеспечиваемая неблагоприятными последствиями в случае уклонения одного из них от заключения договора.

Таким образом, для квалификации процедуры в качестве торгов важно не название данной процедуры, а её существо и природа.

Исходя из этого, процедура запрос котировок цен является торгами.

Согласно ч. 1 ст. 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.

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.

Комиссией установлено, что извещение о проведении Запроса котировок цен содержит сведения, предусмотренные ч. 2 ст. 448 ГК РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 — 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения

закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Согласно п. 30.29 Положения о закупке, договор может быть заключен не ранее чем через десять дней со дня размещения на Официальном сайте протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок, а при проведении закрытого Запроса котировок со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

Согласно п. 30.30 Положения о закупке, если Победитель в проведении Запроса котировок в срок, указанный в извещении о проведении Запроса котировок, не представил Организатору закупки подписанный договор, он признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

При этом, Заказчик оставляет за собой право немотивированно не заключать договор с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

Комиссия считает, что при проведении закупочных процедур является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей.

Соответственно абз. 20 гл. 1 Документации и п. 30.2 Положения о закупке неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя таким образом участника закупки.

Принимая во внимание изложенное Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя обоснованной.

На основании вышеизложенного и в соответствии с ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

## **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоПромКомплект» (ОГРН 1157746414011, ИНН 7716793674) на действия заказчика ФГУП «ГВСУ № 5» (ОГРН 1026403045261, ИНН 6453050402) при проведении запроса котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497) обоснованной.
2. Выдать ФГУП «ГВСУ № 5» предписание о совершении действий направленных

на устранение нарушений порядка организации и проведения закупки, а именно:

1. в срок до 20.08.2018 завершить запрос котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497) в соответствии с положениями ч. 1 ст. 447 ГК РФ без учета требований абз. 20 гл. 1 Документации и п. 30.2 Положения о закупке.
2. в срок до 24.08.2018 сообщить об исполнении настоящего предписания, представив в Саратовское УФАС России документы, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

*Решение и предписание могут быть обжалованы в судебном порядке в течение трех месяцев со дня их принятия.*

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 80-18/оп**

2 августа 2018 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

1. ....
  - вр.и.о. руководителя управления, председатель Комиссии,
2. ....
  - начальник отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,
3. ....
  - ведущий специалист-эксперт отдела контроля обязательных процедур, член Комиссии,

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоПромКомплект» на действия заказчика ФГУП «ГВСУ № 5» при проведении запроса котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497)

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ФГУП «ГВСУ № 5»:

1. в срок до 20.08.2018 завершить запрос котировок цен в электронной форме «Закупка № 208-Поставка технологического оборудования (металлическая мебель для склада) на объект 13021 г. Знаменск Астраханской области» (извещение № 31806544497) в соответствии с положениями ч. 1 ст. 447 ГК РФ без учета требований абз. 20 гл. 1 Документации и п. 30.2 Положения о закупке.
2. в срок до 24.08.2018 сообщить об исполнении настоящего предписания, представив в Саратовское УФАС России документы, подтверждающие исполнение настоящего предписания.

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