

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступила жалоба(вх. № 11363п от 25.06.2020 года) Общества с ограниченной ответственностью «НСК Трейд» (далее – ООО «НСК Трейд») на действия заказчика торгов Муниципального унитарного предприятия «Коммунальщик» (далее – МУП «Коммунальщик») при проведении электронного аукциона на поставку угля каменного (извещение № 32009148146 на сайте <http://zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

МУП «Коммунальщик» был объявлен электронный аукцион на поставку угля каменного. Электронный аукцион проводился на электронной площадке в сети «Интернет» ЗАО «Сбербанк - АСТ» <http://www.sberbank-ast.ru/> 02.06.2020 года с 10:00 до 10:52 (время московское).

Закупка проводилась в соответствии с утвержденным и размещенным на сайте <http://www.sberbank-ast.ru/> планом закупок товаров и услуг на 2019-2020г.

В соответствии с Протоколом №1/2 подведения итогов электронного аукциона от 03.06.2020года победителем электронного аукциона признано ООО «НСК Трейд» (630084, г. Новосибирск, ул. Трикотажная, д. 55, оф. 404.). Цена договора составляет 108 893 893,75 (сто восемь миллионов восемьсот девяносто три тысячи восемьсот девяносто три рубля 75 копеек). Протокол размещен на сайте <https://zakupki.gov.ru> 08.06.2020года.

Затем на сайте <https://zakupki.gov.ru>(закупка № 32009148146) появилась информация о том, что закупка завершена и признана несостоявшейся

На сайте <https://zakupki.gov.ru> размещено письмо от 05.06.2020года, содержащее уведомление о том, что Администрацией Карасукского района Новосибирской области не выдавалось согласие на совершение крупной сделки.

До настоящего момента договор поставки угля каменного по результатам проведенного аукциона не заключен с ООО «НСК Трейд».

Заявитель считает, что действия Заказчика являются незаконными.

Вторым участником аукциона являлось Общество с ограниченной ответственностью «Новосибирская Топливная Корпорация», которое ранее уже являлось участником закупки в 2019года (единственным) у данного Заказчика и с которым был заключен договор поставки угля каменного на прошедший отопительный сезон.

В настоящей закупке более выгодное ценовое предложение поступило от ООО «НСК Трейд», объявленного победителем.

Между тем, после подведения итогов закупки на сайте появилась информация о том, что Администрацией Карасукского района Новосибирской области не выдавалось согласие на совершение крупной сделки на поставку угля каменного для МУП «Коммунальщик» (при начальной максимальной цене договора в размере 140 508 250 (сто сорок миллионов пятьсот восемь тысяч двести пятьдесят) рублей 00 копеек.

Заявитель полагает, что указанные действия направлены на искусственное создание формальных условий со стороны Заказчика - Администрации Карасукского района Новосибирской области - якобы наличия препятствий для заключения договора с добросовестным поставщиком, что является незаконным.

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения, пресечения недобросовестной конкуренции.

Согласно части 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения то свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации на момент участия заявителя в открытых аукционах определялись Законом № 135-ФЗ.

Статья 4 ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, реет или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства и прав участников закупочных процедур.

Под конкуренцией в силу пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность в

одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Соблюдение приведенных принципов при осуществлении закупок является гарантом справедливых, конкурентных начал закупочных процедур, отвечает целям законодательства о закупках.

Согласно части 1 статьи 8 Гражданского кодекса РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В соответствии с пунктами 1-3 статьи 2 ФЗ «О задатках 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.

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. Согласно пункту 6 части 3 статьи 2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в случае, если заказчиком выступает государственное унитарное предприятие или муниципальное унитарное предприятие, положение о закупке утверждается руководителем унитарного предприятия.

В соответствии с частью 2 статьи 1 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг закрепленные в данном законе обязательны для соблюдения:

а) государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов;

б) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 1 настоящей части юридическим лицам;

в) дочерними хозяйственными обществами, в уставном капитале которых более пятидесяти процентов долей в совокупности принадлежит указанным в пункте 2 настоящей части дочерним хозяйственным обществам;

г) бюджетным учреждением при наличии правового акта, утвержденного в соответствии с частью 3 статьи 2 настоящего Федерального закона и размещенного до начала года в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в соответствии с частью 1 статьи 4 настоящего Федерального закона, при осуществлении им закупок: за счет грантов, передаваемых безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, субсидий (грантов), предоставляемых на конкурсной основе из соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, если условиями, определенными грантодателями, не установлено иное; в качестве исполнителя по контракту в случае привлечения на основании договора в ходе исполнения данного контракта иных лиц для поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, необходимых для исполнения предусмотренных контрактом обязательств данного учреждения; за счет средств, полученных при осуществлении им иной приносящей доход деятельности от физических лиц, юридических лиц, в том числе в рамках предусмотренных его учредительным документом основных видов деятельности (за исключением средств, полученных за оказание и оплату медицинской помощи по обязательному медицинскому страхованию).

Для МУП «Коммунальщик» в силу пункта 1 части 2 статьи 1 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, закрепленные в данном законе, являются обязательными для соблюдения.

В Документации о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку угля каменного для МУП «Коммунальщик» предусмотрены следующие условия закупки:

- в пункте 1.9.1 установлено, что 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 пункте 1.9.2 установлено, что заказчик принимает решение об отказе от заключения договора в следующих случаях:

1) если участник закупки не соответствует требованиям, предъявляемым к участникам закупки, указанным в извещении, документации о закупке;

2) если участник закупки представил недостоверную информацию о своем соответствии указанным требованиям, а также недостоверные сведения в заявке на участие в закупке.

Обстоятельств, свидетельствующих о наличии оснований для отказа в заключении договора в данном случае не имеется.

Контракт подлежит заключению в соответствии с ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Положения данного закона не обязывают и не предусматривают какой-либо

возможности получения участниками торгов сведений о наличии или отсутствии в документах заказчика согласования на совершение крупной сделки.

Размещение заказа с учетом правил, предусмотренных ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», изначально предполагает, что заказчиком выполнены все необходимые формальности для проведения торгов, и имеется наличие всех необходимых по закону согласований.

По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом) не допускается.

В соответствии с подпунктом 3 части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

На основании изложенного, с учетом положений ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «НСК Трейд», принимая участие в торгах, не знало и не должно было знать о том, что отсутствовало согласие Администрации Карасукского района Новосибирской области на совершение крупной сделки.

Заявитель полагает, что МУП «Коммунальщик» сознательно допустило своими действиями несоблюдение требований к информационной открытости закупки путем либо намеренного сокрытия факта отсутствия предварительного согласия на совершение сделки, либо путем получения такого отказа уже после подведения итогов аукциона, что является незаконным.

При этом, исходя из предмета закупки - поставка угля каменного требуется в целях обеспечения таковым Карасукского района Новосибирской области, что свидетельствует о том, что такой уголь в любом случае подлежит закупке до начала отопительного сезона.

Следует учитывать и то, что по результатам закупки цена договора составляет 108 893 893,75 (сто восемь миллионов восемьсот девяносто три тысячи восемьсот девяносто три рубля 75 копеек), то есть является существенно меньшей по сравнению с ценой сделки, в отношении которой Администрацией Карасукского района Новосибирской области не выдавалось согласие на ее совершение.

Таким образом, последовательные действия Заказчика и Администрации

Карасукского района Новосибирской области могут свидетельствовать о том, что таковые направлены не на защиту прав и законных интересов Администрации Карасукского района Новосибирской области, а в целях незаключения договора с ООО «НСК Трейд».

При этом, следует учитывать, что в результате таких действий имеется риск срыва отопительного сезона в Карасукском районе Новосибирской области.

Кроме того, ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» не содержит положений, регулирующих порядок признания закупки несостоявшейся. Между тем в соответствии с частью 1 статьи 2 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Гражданским кодексом Российской Федерации.

Гражданским кодексом не предусмотрено в качестве основания для признания закупки несостоявшейся отсутствие согласия на совершение крупной сделки.

Более того, сделка, совершенная без согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления, необходимость получения которого предусмотрена законом, является оспоримой. Она может быть признана недействительной по иску такого лица или иных лиц, указанных в законе (пункт 1 статьи 173.1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

То есть сам по себе факт уведомления о несогласии на совершение сделки уже после проведения закупки не влечет признание такой закупки несостоявшейся.

В Документации о проведении аукциона в электронной форме также не содержится указание на возможность признания закупки несостоявшейся в случае выдачи уведомления о несогласии на совершение сделки уже после проведения закупки,

Информация о поступлении указанной жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области: www.novosibirsk.fas.gov.ru.

В соответствии с частью 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, обязаны представить на рассмотрение жалобы по существу документацию о торгах, изменения, внесенные в конкурсную документацию, документацию об аукционе, заявки на участие в конкурсе, заявки на участие в аукционе, протоколы вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в конкурсе, протоколы рассмотрения заявок на участие в аукционе, протоколы оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протоколы аукциона, аудио-, видеозаписи и иные документы и сведения, составленные в ходе организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного, МУП «Коммунальщик» надлежит представить в Новосибирское УФАС России в срок **до 03 июля 2020 года** документы и сведения,

указанные в части 15 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Со дня направления уведомления, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому направлено уведомление о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением установленного требования, является ничтожным.

Рассмотрение жалобы по существу комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области состоится **07 июля 2020 года в 11.00 часов** по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 915.

Организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, заявитель, а также лица, подавшие заявки на участие в торгах, вправе направить в антимонопольный орган возражение на жалобу или дополнение к ней и участвовать в рассмотрении жалобы лично или через своих представителей **(при наличии доверенностей на участие в рассмотрении жалобы или документов, подтверждающих полномочия руководителя; документов, удостоверяющих личность)**. Возражение на жалобу направляется в антимонопольный орган **не позднее, чем за два рабочих дня до дня рассмотрения жалобы**.

Регистрация участников рассмотрения жалобы в кабинете № 1016 (10 этаж).

Примечание:

Ответственность за непредставление информации антимонопольному органу либо представление недостоверных сведений предусмотрена статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях