

Заказчику, комиссии заказчика:

МПП ВКХ «Орелводоканал»  
302028, г. Орёл, ул. Пионерская, д. 8  
E-mail: 57voda@gmail.com

Заявителю:

ИП Зограбян Р.Ю.

<...>

Оператору ЭП:

ООО «РТС-ТЕНДЕР»  
E-mail: ko@rts-tender.ru

Извещение № 32312454331

## РЕШЕНИЕ

по делу № 057/07/3.4-375/2023

13.07.2023

г. Орёл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона «О защите конкуренции»), в составе: <...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf,

при участии представителей заказчика – МПП ВКХ «Орелводоканал»

(далее – Заказчик) <...>,

в отсутствие представителей заявителя – ИП Зограбян Р.Ю. (далее – Заявитель), надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела,

в соответствии со статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции», рассмотрев жалобу Заявителя на действия комиссии Заказчика при проведении аукциона на поставку погружного канализационного насоса (на сайте <http://zakupki.gov.ru> извещение № 32312454331, далее – Аукцион) (далее – Жалоба),

#### УСТАНОВИЛА:

Из Жалобы следует, что комиссией Заказчика было принято неправомерное решение об отказе в заключении договора с Заявителем.

27.06.2023 уведомление № 057/07/3.4-375/2023 о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу, а также Жалоба были размещены в Базе Решений ФАС России - <https://br.fas.gov.ru> и направлены в адреса лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Рассмотрение дела № 057/07/3.4-375/2023 было назначено на 05.07.2023.

05.07.2023 в ходе рассмотрения дела Комиссией была установлена необходимость получения дополнительной информации, в связи чем срок принятия решения был продлен до 13.07.2023.

13.07.2023 в Орловское УФАС России от Заявителя поступил письменный отзыв, из которого следует, что позиция, изложенная в Постановлении Конституционного суда Российской Федерации от 23.12.2022 № 57-П, относительно пункта 5 статьи 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации в настоящем случае не подлежит применению, поскольку на участие в Аукционе было подано больше одной заявки. Также Заявитель полагает, что комиссия Заказчика должна была рассмотреть вторые части заявок на участие в Аукционе с порядковыми номерами 1, 5, в связи с чем ссылка на пункт 33.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» неправомерна.

Таким образом, по мнению Заявителя, Заказчик обязан заключить с ним договор по результатам Аукциона.

В ходе заседания Комиссии 13.07.2023 представители Заказчика сообщили, что Жалобу считают необоснованной, поскольку комиссия Заказчика действовала в соответствии с требованиями действующего законодательства, Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» и документации об Аукционе. Полагают, что у Заказчика существуют объективные препятствия для заключения договора с Заявителем ввиду подозрений об участии Заявителя в картеле, о чем было подано соответствующее заявление в Управление.

Кроме того, было заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения настоящего дела до принятия Управлением решения по заявлению Заказчика о нарушении статьи 11 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия, рассмотрев указанное ходатайство, отказала в его удовлетворении ввиду следующего.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления мероприятий при реализации проекта по строительству объекта капитального строительства установлен статьей 18.1 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 настоящей статьи.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен однократно на срок, установленный частью 14 настоящей статьи.

Учитывая, что срок принятия решения по настоящему делу уже был однократно продлен, а статья 18.1 Закона «О защите конкуренции» не содержит положений, предусматривающих приостановление рассмотрения жалобы, то у Комиссии отсутствуют правовые основания для приостановления рассмотрения Жалобы.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к

следующим выводам:

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) 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 № 223 Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 8.1 документации об Аукционе установлено, что порядок заключения и исполнения договора регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, локальными актами Заказчика с учетом особенностей, указанных в разделе 8 документации об Аукционе.

В соответствии с пунктом 33.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» в случае, если электронный аукцион признан несостоявшимся и только одна заявка на участие в электронном аукционе, поданная Участником электронного аукциона, признана соответствующей требованиям, предусмотренным документацией об электронном аукционе,

Заказчик вправе направить такому Участнику проект договора.

Из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 16.06.2023 следует, что на участие в Аукционе было подано 5 заявок, которые были допущены до участия в Аукционе.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений Аукциона от 19.06.2023 ценовые предложения были поданы участниками Аукциона с порядковыми номерами заявок 2, 3, 4.

Как следует из протокола рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе от 20.06.2023 участники с порядковыми номерами заявок 2, 4 признаны не соответствующими требованиям документации об Аукционе ввиду их нахождения в реестре недобросовестных участников. Комиссией Заказчика Аукцион был признан несостоявшимся в связи с тем, что только одна вторая часть заявки на участие в Аукционе была признана соответствующей требованиям документации об Аукционе.

Комиссией Заказчика было принято решение не пользоваться правом на заключение договора с Заявителем в соответствии с пунктом 33.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал», что зафиксировано в протоколе подведения итогов Аукциона от 21.06.2023.

Таким образом, вторые части заявок на участие в Аукционе с порядковыми номерами 1, 5 комиссией Заказчика не рассматривались.

Вопрос рассмотрения либо нерассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе участников, не подававших ценовые предложения, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» не урегулирован.

Оператор электронной площадки ООО «РТС-ТЕНДЕР» сообщил (рег. № 4215/23 от 13.07.2023) сообщил, что вторые части заявок участников с порядковыми номерами 1, 5 не направлялись Заказчику на рассмотрение.

При указанных обстоятельствах у комиссии Заказчика отсутствовала возможность рассмотрения вторых частей заявок на участие в Аукционе с порядковыми номерами 1, 5.

Постановлением Конституционного Суда Российской Федерации от 23.12.2022 № 57-П признаны не противоречащими Конституции

Российской Федерации пункт 2 статьи 432, пункт 1 статьи 438, пункт 5 статьи 447 и пункт 4 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации, поскольку по конституционно-правовому смыслу этих норм в системной связи с Законом № 223 не предполагается обязанность заказчика (организатора торгов) заключить договор, на право заключения которого проводятся обязательные торги, с единственным участником торгов в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов, если в положении о закупке, принятом в соответствии с данным Федеральным законом, прямо предусмотрено, что в этом случае договор не заключается и торги проводятся повторно. Когда же в названном документе подобное решение вопроса не предусмотрено либо допускается произвольное усмотрение заказчика (организатора торгов) в вопросе о заключении такого договора, признание торгов несостоявшимися на указанном основании не влечет отказа от заключения договора с единственным участником торгов, если объективных препятствий к заключению договора с этим участником не имеется (заказчик имеет возможность заключить договор с единственным участником, предложение которого является конкурентным, соответствует закупочной документации, а она, в свою очередь, не ограничивает условия для свободной конкуренции).

Таким образом, вышеуказанная позиция Конституционного Суда Российской Федерации относительно заключения договора с единственным участником торгов применима в случае их признания несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов.

В рассматриваемом случае было 5 участников Аукциона, что напрямую следует из протокола рассмотрения первых частей заявок на участие в Аукционе от 16.06.2023.

Исходя из пункта 33.11 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» Заказчик вправе направить участнику закупки, заявка которого признана единственной соответствующей требованиям документации о закупке, то есть имеет возможность выбора - либо заключить договор с таким участником, либо объявить ее повторно, что само по себе это не вступает в противоречие с основными началами гражданского законодательства, включая осуществление гражданских прав своей волей и в своем интересе и свободу договора.

Таким образом, учитывая положения Гражданского Кодекса

Российской Федерации, Закона № 223 и Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МПП ВКХ «Орёлводоканал» у Заказчика отсутствует обязанность по заключению договора с Заявителем.

Положения части 29 статьи 3.4 Закона № 223 об обратном не свидетельствуют, поскольку данные положения Закона № 223 регламентируют условия, на которых заключается договор, и не могут рассматриваться как нормы, устанавливающие требование об обязательном заключении договора в том случае, когда аукцион признан несостоявшимся и не определен его победитель.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции», Комиссия,

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ИП Зограбян Р.Ю. необоснованной.
2. Приостановление проведения Аукциона отменить.

Председатель Комиссии:  
<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 23 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции» решение или предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.