

<...>

Решение по жалобе № 032/10/18.1-882/2022 ООО «Промо-С» на действия организатора и аукционной комиссии заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241)

«04» октября 2022 года
Брянск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

<...>.

В присутствии:

<...>.

рассмотрев жалобу № 032/10/18.1-882/2022 ООО «Промо-С» на действия организатора и аукционной комиссии заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241), в части отказа от заключения договора с ООО «Промо-С»,

установила:

26.09.2022 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба № 032/10/18.1-882/2022 ООО «Промо-С» на действия организатора и аукционной комиссии заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области: www.bryansk.fas.gov.ru.

Как следует из жалобы, комиссия заказчика при проведении электронного аукциона на поставку электрозапальников, горелок газовых (извещение № 32211665241) при подведении итогов приняла решение не заключать договор с ООО «Промо-С».

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 755-ЭА-РЭ-32211665241 от 21.09.2022 г. обе части заявки ООО «Промо-С» признаны соответствующим требованиям.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 23.09.2022 № 762-ЭА-ПИ-32211665241 заказчиком принято решение не заключать договор с ООО «Промо-С».

В своём решении заказчик ссылается на подпункт б пункта 6.1 статьи 6 Положения о закупках товаров, работ, услуг ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго», а также на Приказ № 192 от 09.04.2021, Приказ № 517 от 20.09.2022, в содержании которых не содержится случаев для отказа от заключения договора.

Заявитель считает, что действия заказчика противоречит нормам ГК РФ.

В соответствии с пунктом 4 статьи 448 ГК РФ организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за 3 дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса.

Из буквального толкования этой нормы следует, что организатор вправе отказаться лишь от проведения торгов до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора.

Заявитель считает, что Положение о закупках ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» не является НПА и должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, Положение о закупках не может. Правила Положения о закупках ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» и закупочной документации в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора, на которые ссылается заказчик, противоречат требованиям ГК РФ, а также требованиям Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), в связи с чем не могут являться основанием для отказа от заключения договора с ООО «Промо-С».

ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» не согласно с доводами заявителя. Из представленных пояснений вх. № 1302-ЭП/22 от 28.09.2022, следует:

Положение о закупке товаров, работ, услуг ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» (далее Положение) в соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика. Положение разработано в соответствии с требованиями Закона о закупках и не противоречит ГК РФ.

Согласно пункта 1.8.14. Положения заказчик вправе отменить проведение конкурентной закупки по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Решение об отказе от проведения закупки размещается в ЕИС и на электронной площадке в день его принятия.

После окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке заказчик вправе отменить проведение закупки только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Заказчик считает, что в конкретной закупке требования пункта 4 статьи 448 ГК РФ и пункта 1.8.14 Положения не применимы, т.к. заказчик не отказывался от проведения закупки.

Согласно протоколу № 755-3А-РЗ-32211665241 от 21.09.2022 года и в соответствии с подпунктом 3.5.7., пункта 3.5., раздела 3 Положения, в связи с тем, что на участие в электронном аукционе подана только одна заявка, признанная соответствующей требованиям аукционной документации, проведенный аукцион в электронной форме (аукцион с двумя частями заявок), признан несостоявшимся.

Заключение договора способом «У единственного поставщика» по несостоявшимся торгам, предусмотренное подпунктом 6. пункта 6.1. статьи 6 Положения, является правом, а не обязанностью Заказчика. В связи с чем, единой комиссией по осуществлению конкурентных закупок принято решение не заключать договор с ООО «Промо- С». Данное решение отражено в протоколе № 762-ЭА-ПИ-32211665241 от 23.09.2022 года, который размещен в ЕИС.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках заказчик ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» относится к юридическим лицам,

деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг Государственного унитарного предприятия Брянской области «Брянсккоммунэнерго» с учетом изменений, утвержденных приказами № 192 от 09.04.2022, № 517 от 20.09.2022 (далее - Положение).

Порядок проведения электронного аукциона установлен Разделом 3 Положения.

02.09.2022 ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241).

В соответствии с протоколом № 755-ЭА-РЗ-32211665241 от 21.09.2022 до окончания срока подачи заявок, 19.09.2022 08 часов 00 минут включительно, подана 1 заявка на участие в закупке – ООО «Промо-С». Единая комиссия по осуществлению конкурентных закупок, руководствуясь Законом о закупках, Положением, рассмотрела первую и вторую части поданной заявки на участие в электронном аукционе на соответствие требованиям, установленным законодательством РФ, Положением и аукционной документацией и приняла решение о соответствии первой и второй части заявки ООО «Промо-С» требованиям аукционной документации.

Протоколом № 755-ЭА-РЗ-32211665241 от 21.09.2022 в связи с тем, что на участие в электронном аукционе подана только одна заявка, признанная соответствующей требованиям аукционной документации, проведенный аукцион в электронной форме, признается несостоявшимся, согласно подпункту 3.5.7., пункта 3.5. раздела 3 Положения в редакции Приказа № 192 от 09.04.2021 (с учетом изменений, внесенных Приказом № 517 от 20.09.2022).

В соответствии с протоколом № 762-ЭА-ПИ-32211665241 подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме (Аукцион с двумя частями заявок) от 23.09.2022 единой комиссией по осуществлению конкурентных закупок принято решение не заключать договор с ООО «Промо-С». Заказчик мотивирует данное решение тем, что заключение договора способом «У единственного поставщика» по несостоявшимся торгам, предусмотренное подпунктом 6. пункта 6.1. статьи 6 Положения является правом, а не обязанностью заказчика.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам

закупки.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках 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 соответствии с пунктом 1 части 3.1 статьи 3 Закона о закупках закупка, осуществляемая ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241) путем проведения аукциона в электронной форме, является конкурентной закупкой.

Законом о закупках предусмотрено, что после размещения в единой информационной системе итогового протокола договор подлежит заключению, при этом Закон о закупках не предусматривает исключений в виде признания процедуры несостоявшейся.

В Положении заказчика и в аукционной документации не указаны основания для незаключения договора с единственным участником закупки, заявка которого признана соответствующей аукционной документации. Подтверждение иного представителями заказчика на рассмотрении жалобы не представлено.

Кроме того, при рассмотрении настоящего спора управление также принимает во внимание правовую позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную в определении от 13.01.2022 N 305-ЭС21-25983, согласно которой конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия заявки единственного допущенного участника требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

Также, в соответствии с письмом ФАС России от 19.03.2020 № ME/22136/20 по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации.

Положение о закупках заказчика 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447 - 448 Гражданского кодекса Российской Федерации не предусмотрено право отказаться от заключения договора с победителем. Согласно пункту 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Процедура закупки подлежит завершению по правилам пункта 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации. В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого - исключительно обязанностей.

В случае уклонения заявителя от заключения договора с заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время заказчик оставляет за собой право отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

Проведенная заказчиком процедура соответствует правовой природе торгов, и, как следствие, заключение договора по ее итогам является обязательным.

Комиссия Брянского УФАС России пришла к выводу, что у единой комиссии заказчика по осуществлению конкурентных закупок отсутствовали основания для незаключения договора с ООО «Промо-С», являющегося единственным участником закупки, заявка которого признана единой комиссией заказчика соответствующей требованиям аукционной документации.

В связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о наличии нарушений требований пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ в действиях организатора и аукционной комиссии заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗНЗ--270) (извещение № 32211665241).

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок

в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь пунктом 13 статьи 3, частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

1. Жалобу № 032/10/18.1-882/2022 ООО «Промо-С» на действия организатора и аукционной комиссии заказчика ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» при проведении аукциона с двумя частями заявок на право заключения договора на поставку электрозапальников, горелок газовых (ЗнЗ--270) (извещение № 32211665241), в части отказа от заключения договора с ООО «Промо-С», признать обоснованной.

2. Признать в действиях ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» нарушения требований пункта 2 части 1 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ.

3. Выдать ГУП Брянской области «Брянсккоммунэнерго» предписание об устранении выявленных нарушений путем совершения следующих действий:

- отмены протокола № 762-ЭА-ПИ-32211665241 подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме (Аукцион с двумя частями заявок) от 23.09.2022 (извещение № 32211665241);

- принятия и размещения нового протокола подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме (Аукцион с двумя частями заявок) (извещение № 32211665241) с учетом решения Брянского УФАС России по жалобе № 032/10/18.1-882/2022.

4. Оператору электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

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