



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-1904/2024

г. Екатеринбург

18.06.2024г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*,
*,
*,

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 11-00 при участии представителей:

— заказчика в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район — *, *

— заявителя в лице ООО «Теплоэнерго» - *,

рассмотрев жалобу ООО «Теплоэнерго» (вх. 11641-ЭП/24 от 03.06.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку котлов водогрейных и их комплектующих (извещение № 32413574607) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «Теплоэнерго» (вх. 11641-ЭП/24 от 03.06.2024 г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку котлов водогрейных и их комплектующих (извещение № 32413574607), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает отказ заказчика от заключения договора с ООО «Теплоэнерго» как с единственным участником ввиду признания электронного аукциона несостоявшимся. Также заявитель указывает на то, что протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке составлен с нарушениями действующего законодательства.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласились, просили признать жалобу необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в

результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 (далее - положение о закупке).

В силу 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 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.

Закупка осуществлялась заказчиком в соответствии с нормами Закона о закупках на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район (далее по тексту - Положение), утвержденного Директором МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район и размещенного в единой информационной системе 24.03.2023 г. в редакции № 20.

06.05.2024г. на сайте Единой информационной системы размещено извещение № 32413574607 и закупочная документация на поставку котлов водогрейных и их комплектующих.

Начальная (максимальная) цена договора 3 134 866,67 руб.

21.05.2024 г. заказчиком была проведена процедура рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, по итогам которой составлен протокол № 32413574607-02, подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 21.05.2024 г.

Согласно указанному протоколу заявка участника с порядковым номером № 1628 (ООО «Теплоэнерго») была признана несоответствующей требованиям извещения и отклонена на основании: «Иное основание в соответствии с положением о закупке».

Пунктом 9 протокола рассмотрения вторых частей № 32413574607-02 установлено, в том числе: «По итогам рассмотрения процедуры электронного аукциона на право заключения договора «Поставка Поставка котлов водогрейных и их комплектующих для нужд МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район» признан не состоявшимся на основании ПОЛОЖЕНИЯ о закупке товаров, работ, услуг Муниципального унитарного предприятия «Энергосервис» МО Красноуфимский район, разд. VI гл.13 п.14 пп.14.1».

Согласно ч. 15 ст. 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 случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе

действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно пункту 2.7 Закупочной документации, в случае если по окончании срока подачи заявок на участие в ЭА подана только одна заявка или не подана ни одна заявка, ЭА признаётся несостоявшимся.

В соответствии с п. 14.1 Положения, конкурентная закупка признаётся несостоявшейся, если:

- по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка.

Исходя из довода жалобы следует, что заказчиком неправомерно принято решение о признании электронного аукциона несостоявшимся и об отказе от заключения договора с единственным участником закупки в лице ООО «Теплоэнерго».

Возражая относительно указанного довода, представитель заказчика выразил мнение о том, что факт признания торгов несостоявшимися в соответствии с п. 5 ст. 447 ГК РФ не влечет автоматически такого правового последствия для заказчика, как обязательное заключение договора с единственным участником закупки. Также заказчик указал, что Законом о закупках не регламентирован порядок признания торгов несостоявшимися, в связи с чем заказчик самостоятельно в зависимости от особенностей осуществления закупочной деятельности вправе урегулировать в положении о закупке нормы, касающиеся признания закупки состоявшейся (несостоявшейся), в том числе предусмотрев случаи, если не было подано ни одной заявки, либо все заявки, кроме одной, были отклонены.

В свою очередь, Комиссия оценивает позицию заказчика критически ввиду следующего.

Целями Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, осуществляющих закупки в соответствии с ним, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, 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.

В связи с этим Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке юридическими лицами, указанными в части 2 его статьи 1 и характеризующимися наличием публичных элементов в своем статусе или в составе участников либо выполнением публично значимых функций. При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика, а также принципом отсутствия ограничений допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к ее участникам.

Тем не менее, хотя лица, осуществляющие закупки в соответствии с Законом о закупках, не являются органами публичной власти, наличие публичных элементов в их статусе или в составе участников либо выполнение ими публично значимых функций во всяком случае предполагают повышенные требования к урегулированности правоотношений с их участием с учетом применимости к таким закупкам требования о поддержании доверия к действиям публичных субъектов.

Не должны создаваться и условия для ограничения конкуренции, для произвольного усмотрения в правоотношениях, в которых затрагиваются интересы иных лиц потенциальных поставщиков товаров, работ, услуг, порождающего в том числе коррупционные риски.

Соответственно, условием реализации указанных принципов является отсутствие в положении о закупке предписаний, создающих условия для дискриминации участника торгов и нарушения его прав. Поэтому документами, регламентирующими закупку, включая соответствующее положение о закупке, не должна допускаться ситуация, когда заказчик (организатор торгов) действовал бы в отношениях с единственным участником торгов по своему произвольному усмотрению, не основанному на какой-либо регламентации, определенным образом предписывающей его поведение при признании торгов несостоявшимися в связи с отсутствием других участников торгов.

Согласно позиции, установленной Постановлением Конституционного суда от 23.12.2022 № 57-П, нормы действующего законодательства не предполагают обязанности 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).

Вместе с тем в соответствии с пунктом 14.3 Положения, в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся Заказчик вправе:

- принять решение о проведении повторной закупки;
- отказаться от проведения закупки;
- осуществить закупку у единственного поставщика по основанию, предусмотренному настоящим

Положением.

Комиссия отмечает, что в силу Постановления Конституционного суда от 23.12.2022 № 57-П, нормы действующего законодательства не предполагают обязанности заказчика (организатора торгов) заключить договор 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.

При этом в рассматриваемом случае пунктом 14.3 Положения не установлено прямое требование о незаключении договора с единственным участником в случае признания электронного аукциона несостоявшимся вследствие поступления заявки от одного участника.

Напротив, пункт 14.3 Положения содержит формулировку о праве заказчика объявить повторную закупку, отказаться от проведения закупки или осуществить закупку у единственного поставщика по основанию, предусмотренному Положением, то есть, допускается произвольное усмотрение заказчика.

Вместе с тем заявитель, как более слабая сторона, не должен претерпевать негативные последствия, обусловленные действиями Заказчика, в данном случае выразившиеся в незаключении договора с единственным участником.

В настоящем случае потребность в проведении закупочной процедуры по предмету обжалуемой закупки в соответствии с пояснениями заказчика не отпала.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «Теплоэнерго» признать обоснованной.
2. В действиях заказчика в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район выявлены нарушения п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.
3. Заказчику в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район, оператору электронной торговой площадки выдать предписание об устранении нарушений законодательства о закупках.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

ПРЕДПИСАНИЕ № 066/01/18.1-1904/2024

о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения закупки

г. Екатеринбург

18.06.2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организаторов торгов в составе:

*,
*,
*

на основании решения № 066/01/18.1-1904/2024 от 18.06.2024 г.,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район, закупочной комиссии **в срок до 20 июля 2024 года** устранить нарушения Закона о закупках, допущенные при проведении закупки (извещение № 32413574607), установленные решением № 066/01/18.1-1904/2024 от 18.06.2024 г., путем отмены протокола рассмотрения вторых частей заявок, рассмотрения поступившей заявки повторно, завершения процедуры с учетом требований Закона о закупках.

2. Оператору электронной торговой площадки обеспечить исполнение пункта 1 настоящего предписания.

3. Заказчику в лице МУП «Энергосервис» МО Красноуфимский район **в срок до 31 июля 2024 года** представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области подтверждение исполнения п. 1 настоящего предписания, а также по электронной почте: tob6@fas.gov.ru.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 7.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

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

Председатель Комиссии

*

Члены Комиссии

*

*