



Кузбасстопливосбыт

ООО «Кузбасстопливосбыт»
650991, Кемерово, ул. 50 лет Октября, дом 4
Телефон: +7 (380) 21-11-11
E-mail: company@kts.ktk.company

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы по Кемеровской области**
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5
Эл. почта: to42@fas.gov.ru
Руководителю Кемеровского УФАС России

От 04.06.2020 г. № 876

650991, Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово, ул. 50 лет Октября, 4

Тел.:

Эл. почта:

Заявитель: ООО «Кузбасстопливосбыт»

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

Заказчик (организатор торгов): МКП «Тепло»

Адрес места нахождения и почтовый адрес:

652300, Кемеровская область-Кузбасс, р-н Топкинский,

г. Топки, ул. Агме-Агинская, д. 31

Эл. почта:

Оператор электронной площадки: ООО «ОТС-42»

Адрес места нахождения:

650000, Кемеровская область-Кузбасс, г. Кемерово,

пр. Советский, строение

Эл.

Тел.

Жалоба

**на действия (бездействие) заказчика,
комиссии по осуществлению закупок**

В Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет на сайте zakupki.gov.ru, Заказчиком МКП «Тепло» (Идентификационный код заказчика ИКУ 34230032501423001001) размещены извещения о проведении запроса цен в электронной форме и документация о проведении запроса цен в электронной форме:

➤ 21.05.2020г. извещение № 32009170437, на электронной торговой площадке www.tender.otc.ru (процедура № 4496690, лот № 7889034) предметом запроса цен являлась поставка угля каменного в объеме 8 900 тонн с начальной (максимальной) ценой договора 26 764 436 рублей (далее - Запрос цен в электронной форме 1).

➤ 19.05.2020 г. извещение № 32009162358, на электронной торговой площадке www.tender.otc.ru (процедура № 4496301, лот № 7888603) предметом запроса цен являлась поставка угля каменного в объеме 9 800 тонн с начальной (максимальной) ценой договора 29 470 952 рублей (далее - Запрос цен в электронной форме — 2).

На момент окончания срока подачи заявок 29.05.2020 05:00 на участие в запросе цен (МСК) было подано по 2 (две) заявки:

Запрос цен в электронной форме 1

№ процедуры	Идентификационный номер заявки	Дата и время регистрации	Решение	Итог запроса цен в электронной форме	Протокол рассмотрения и оценки ценовых предложений

№ 4496690, лот № 7889034	1	1568258 — заявка ООО «Кузбасстопливосбыт»	27.05.20 20 16:49	Соответствует требованиям документации	Признан несостоявшимся	32009170437-01 от 02.06.2020г.
	2	1568205	28.05.20 20 08:03	отклонена		

При рассмотрении Комиссией заказчика ценовых заявок на поставку каменного угля которо проводилось 02.06.2020 г. 05:00 (время московское) принято решение о несоответствии заявки № 1568205 требованиям извещения о проведении запроса цен в электронной форме и документации согласно п. 10 Документации о проведении запроса цен в электронной форме участник не выполни требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке: отсутстvue надлежаще оформленное ценовое предложение, а именно: разночтение сведений заявки и предложени участника.

По итогам рассмотрения и оценки запроса ценовых заявок заявка № 1568205 отклонена и запро цен в электронной форме признан несостоявшимся, при этом в протоколе № 32009170437-01 с 02.06.2020г. было указано, что **заказчик воспользовался правом отказаться от заключения договор согласно п. 3 ч. 15 ст 13 Положения о закупках.**

Запрос цен в электронной форме 2

№ процедуры	Идентификационный номер заявки	Дата и время регистрации	Решение	Итог запроса цен в электронной форме	Протокол рассмотрения и оценки ценовых предложений	
№ 4496301 лот № 7888603	1	1568252 - заявка ООО «Кузбасстопливосб ыт»	27.05.2020 16:31	Соответстvue т требованиям документаци и	Признан несостоявшимся	320091622368-01 от 02.06.2020г.
	2	1568195 — второго участника	28.05.2020 08:00	отклонена		

При рассмотрении Комиссией заказчика ценовых заявок на поставку каменного угля которо проводилось 02.06.2020 г. 05:00 (время московское) принято решение о несоответствии заявки № 1568195 требованиям извещения о проведении запроса цен в электронной форме и документации согласно п. 10 Документации о проведении запроса цен в электронной форме участник не выполни требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке: отсутстvue надлежаще оформленное ценовое предложение, а именно: разночтение сведений заявки и предложени участника.

По итогам рассмотрения и оценки запроса ценовых заявок заявка № 1568195 отклонена и запро цен в электронной форме признан несостоявшимся, в протоколе № 320091622368-01 от 02.06.2020 было указано, что **заказчик воспользовался правом отказаться от заключения договора согласно п. 3 ч. 15 ст 13 Положения о закупках.**

На основании части 2 ст. 15 Положения о закупках запросы цен в электронной форме 1 и признаны несостоявшимися, ввиду отклонения заявок не соответствующих требованиям извещения допуска одного участника, по итогам которых заказчиком было принято решение о незаключени договоров с заявителем мотивируя свой отказ **п. 3 ч. 15 ст. 13 Положения о закупках.**

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществлени закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-Ф

«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — №223-ФЗ), порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд муниципального казенного предприятия «Тепло» утвержденное приказом № 342 «11» декабря 2019 г. в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее - Положение о закупках), размещено в Единой информационной системе в сфере закупок на www.zakupki.gov.ru в реестре Положений о закупке № 1180142672. При этом в редакции Положения о закупках размещенной в ЕИС не содержится п. 3 ч. 15 ст. 13 на которую ссылается Заказчик в протоколах рассмотрения и оценки ценовых заявок в качестве основания отказа от заключения договора с Заявителем — участником заявки которого соответствовали требованиям установленным документацией. Кроме того, каких либо изменений в Положение о закупках не вносилось и Заказчиком в ЕИС не размещалось.

Считаем действия Заказчика выразившихся в признании запроса цен в электронной форме несостоявшимся, ввиду отклонения заявки не соответствующей требованиям извещения и допуска одного участника, что привело к незаключению договора с победителем Закупки, противоречат нормам действующего законодательства и нарушают права и законные интересы Заявителя.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 10 N 223-ФЗ, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее- 135-ФЗ), с учетом особенностей, установленных указанной статьей, действия (бездействие) заказчика, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки в случаях осуществления заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно ч. 11 ст. 3 Закона о закупках, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Право заказчиков самостоятельно определять способы и особенности проведения закупочных процедур прямо предусмотрено ст. 2 Закона о закупках, заказчик установил, что процедура запроса цен в электронной форме не является формой торгов и публичным конкурсом в соответствии со статьями 447 - 449 ГК РФ и главой 57 названного кодекса, и не накладывают на заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств по обязательному заключению договора с победителем запроса цен или иным его участником, то есть заказчик вправе не заключать договор при проведении запроса предложений вне зависимости от того, отменена закупка или нет, или же признана она несостоявшейся или не признана.

В соответствии с Положением Заказчика о закупках главой 5 определены способы осуществления закупок, среди которых: конкурентные процедуры закупки в форме торгов (конкурс, аукцион) и конкурентные закупки не в форме торгов - запрос цен, запрос предложений, предварительный квалификационный отбор (п. 1. ст. 10 гл. 5 Положения о закупках).

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 ч. 1 ст. 2 закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков при проведении закупочных процедур.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (часть 1 статьи 1 ГК РФ).

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

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо.

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

Указанная документация размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит сведения о начальной цене договора, способе обеспечения обязательств, способе определения победителя (включая порядок оценки заявок и порядок заключения договора), особенностях исполнения обязательств по договору, требования к участникам, то есть содержит информацию, предусмотренную частями 2, 3 статьи 448 ГК РФ.

Документацией предусмотрены критерии оценки заявок, определения предложения, наиболее удовлетворяющего потребностям заказчика в соответствии с утвержденным им порядком оценки.

Закупочной документацией предусмотрены требования к участникам закупки, что свидетельствует об осуществлении заказчиком выбора участника и предложения, наиболее удовлетворяющих его потребностям, исходя из стоимостных и нестоимостных критериев. Таким образом, следует признать что проведенные заказчиком процедуры соответствуют положениям о конкурсе как о форме торгов предусмотренной гражданским законодательством и подлежат завершению по правилам ч. 1 ст. 447 ГК РФ.

В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого исключительно обязанностей. Принципу стабильности и определенности положение общества в правоотношениях с заказчиком не отвечает.

Так, например, в случае уклонения общества от заключения договора с заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

Ввиду указанных обстоятельств проведенные заявителем процедуры соответствуют правовой природе торгов, и как следствие, заключение договора по ее итогам является обязательным.

В соответствии с п. 2 ст. 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. Подача обществом заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте ст. 438 ГК РФ, поскольку согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Поскольку подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, **при том, что заявка соответствует всем требованиям закупочной документации,** у заказчика (организатора торгов возникает обязанность заключить контракт с единственным участником на условиях, предусмотренных документацией о торгах.

Положениями ч. 5 ст. 447 ГК РФ определены случаи, в которых торги признаются несостоявшимися. Однако правовые последствия такого признания упомянутой нормой права не установлены.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (ч. 3 ст. 1, ст. 10 ГК РФ) можно сделать вывод о том, что признание торгов несостоявшимися является их конечным результатом только в случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и неспособно привести к нарушению либ

ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах принимал участие только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным.

Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ).

Из приведенного следует, что конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником договора по результатам таких торгов.

Кроме того, ссылку Заказчиком на норму п. 3 ч. 15 ст. 13 Положения о закупках в протоколах рассмотрения и оценки ценовых заявок считаем не допустимой, поскольку данной нормы не содержится в тексте положения размещенного в реестре Положений о закупках на ЕИС на дату проведения закупочных процедур 02.06.2020г.

Отмечаем, что Порядок размещения положения о закупке на Официальном сайте установлен Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 №908 «Об утверждении Положения о размещении на официальном сайте информации о закупке» (далее – ПП РФ №908). В соответствии с ним заказчик должен разместить в закрытой части официального сайта положение о закупке в электронном виде и с помощью функционала официального сайта сформировать документ, содержащий сведения о положении о закупке:

- а) наименование положения о закупке;
- б) полное и сокращенное (при наличии) наименование заказчика в соответствии с учредительными документами;
- в) идентификационный номер налогоплательщика, основной государственный регистрационный номер заказчика;
- г) даты утверждения и вступления в силу положения о закупке;
- д) наименование органа, утвердившего положение о закупке.

Согласно п. 2.7. ч.2 ст. 2 223-ФЗ Изменения, внесенные в типовое положение о закупке, подлежат размещению в единой информационной системе утвердившими их федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления либо организацией, указанными в части 2.1 настоящей статьи, в течение пятнадцати дней с даты утверждения таких изменений. При размещении изменений, внесенных в типовое положение о закупке, указывается срок, в течение которого соответствующие бюджетные учреждения, автономные учреждения, унитарные предприятия обязаны внести изменения в положение о закупке или утвердить новое положение о закупке. При этом такой срок не может составлять менее пятнадцати дней с даты размещения в единой информационной системе изменений, внесенных в типовое положение о закупке.

Изменение размещенной в единой информационной системе информации о закупке осуществляется в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 "Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке" с размещением документа, содержащего перечень внесенных изменений.

Изменения должны быть размещены в ЕИС в течение 15 дней со дня их утверждения. За несоблюдения указанного условия в том числе нарушение этого срока предусмотрена административная ответственность (ст. 7.32.3. "Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ).

На основании изложенного считаем, что примененный в указанных закупочных процедурах механизм нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный п. 2 ст.3 223-ФЗ принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказать от заключения договора с победителем.

С учетом изложенного, руководствуясь п. 4 ч. 10 ст. 3 N 223-ФЗ и ст. 18.1 N 135-ФЗ,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу заявителя обоснованной.
2. Вынести заказчику предписание об устранении нарушений, в том числе:

- об отмене Протоколов рассмотрения и оценки ценовых заявок от 02.06.2020 № 32009170437-01 и № 320091622368-01,
- о необоснованном отказе от заключения договора по результатам проведения закупочных процедур в виде запроса цен на условиях документации о проведении запроса цен в электронной форме на предмет договора « Поставка каменного угля»;
- необходимости завершить процедуру закупки в соответствии с требованиями предусмотренными ч. 1 ст. 447 ГК РФ;
- обязанности заключить договоры с победителем.

Приложение:

1. Извещение о проведении запроса цен в электронной форме № 32009170437 в 1 экз. на 3 л.;
2. Документация о проведении запроса цен в электронной форме на предмет договора « Поставка каменного угля» по процедуре запроса цен 1 в 1 экз. на 16 л.;
3. Извещение о проведении запроса цен в электронной форме № 32009162358 в 1 экз. на 3 л.;
4. Документация о проведении запроса цен в электронной форме на предмет договора « Поставка каменного угля» по процедуре запроса цен 2 в 1 экз. на 16 л.;
5. Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд муниципального казенного предприятия «Тепло утвержденное приказом № 342 «11» декабря 2019 г. распечатанное с сайта zakupki.gov.ru в 1 экз. на 36 л.
6. Print Screen реестра Положений о закупках с сайта zakupki.gov.ru в 1 экз. на 4 л.;
7. Протокол рассмотрения и оценки ценовых заявок № 32009170437- 01 от 02.06.2020г. в 1 экз. на 3 л.;
8. Протокол рассмотрения и оценки ценовых заявок № 320091622368-01 от 02.06.2020г. в 1 экз. на 3 л.;
9. Копия Устава ООО «Кузбасстопливосбыт» на 20 л. в 1 экз.;
10. Копия листа записи о внесении изменений в Устав от 23.09.2019г. на 1 л. в 1 экз.;
11. Копия свидетельства о государственной регистрации на 1 л. в 1 экз.;
12. Копия свидетельства о постановке на налоговый учет на 1 л. в 1 экз.;
13. Копия решения о назначении Генерального директора от 28.02.17г. на 1 л. в 1 экз.;
14. Выписка из Единого государственного реестра юридических лиц от 04.06.2020 г. в 1 экз. на 5 л.

Генеральный директор