

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1171/2019 о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров

16.04.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей:

от ООО «ЭнергоПожСервис»: <...>

от ГБУ «Жилищник района Аэропорт»: <...>

рассмотрев жалобу ООО «ЭнергоПожСервис» (далее — Заявитель, Общество) на действия ГБУ «Жилищник района Аэропорт» (далее также — Заказчик) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание электроизмерительных услуг в жилых домах, находящихся в управлении ГБУ «Жилищник района Аэропорт» в 2019 году (реестровые № 31807174393) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в неправомерном признании Общества уклонившимся от заключения договора по результатам проведения Конкурса.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной комиссии или Закупочной 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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 части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, Закупочной или Закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее — Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС — 06.11.2018.

Извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 573 396,61 руб. размещено на Официальном сайте 20.11.2018.

Из протокола по подведению итогов от 05.03.2019 № 31807174393-06 следует, что ООО «ЭнергоПожСервис» признано победителем Конкурса и Заказчиком принято решение о заключении с Обществом договора.

В соответствии с пунктом 47.1 Положения о закупках заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора, в случае если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора предусмотрено извещением и/или документацией о закупке (пункт 47.4 Положения о закупках).

Пунктом 22 Информационной карты установлено требование о представлении победителем обеспечения исполнения договора в размере 30 % от НМЦД, то есть в сумме 772 020, 18 руб. Обеспечение исполнения договора может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной кредитной организацией, или посредством внесения денежных средств на счет Заказчика. Способ обеспечения исполнения договора выбирается участником закупки самостоятельно.

Также в соответствии с пунктом 48.1 Положения о закупках в случае если по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (Двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить Заказчику обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета.

Аналогичные требования установлены пунктом 2.15.4 части 1 Конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 2.15.16 Конкурсной документации в течение 5 дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ и на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предложения участника открытого конкурса в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры, осуществляемой в электронном виде.

Итоговой протокол был опубликован в ЕИС 07.03.2019. Таким образом, Заказчик был обязан разместить проект договора на электронной торговой площадке не позднее 12.03.2019.

Однако, в нарушение сроков, указанных в пункте 2.15.16 Конкурсной документации, проект договора был размещен 22.03.2019.

В течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке.

Следовательно, крайний срок подписания договора, представления обеспечения исполнения договора и технико-экономического обоснования снижения цены со стороны Общества - 27.03.2019.

В соответствии с пунктом 2.15.4 Конкурсной документации победитель конкурентной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного пунктом 2.15.5. Части 1 конкурсной документации) признается Заказчиком, уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные документацией, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не представил Заказчику обеспечения исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные пунктами 2.15.7 и 2.15.8 Части 1 конкурсной документации.

28.03.2019 Общество признано уклонившимся от заключения договора ввиду непредставления технико-экономического расчета и сметного расчета, а также представления ненадлежащей банковской гарантии.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что по результатам Конкурса процент снижения составил 36 % от НМЦД. Вместе с тем Обществом не было представлено технико-экономического расчета и сметного расчета.

Представитель Заявителя пояснил, что технико-экономический и сметный расчет был приложен к заявке в разделе «Дополнительные документы» вместе с ценовым предложением.

Довод Заказчика о том, что комиссия Заказчика не обязана рассматривать дополнительные документы, представленные в составе заявки отклоняются Комиссией как несостоятельные. При этом Заказчиком в рамках заседания Комиссии не представлены заявки участников Конкурса, что позволяет Комиссии сделать вывод о недоказанности со стороны Заказчика отсутствия технико-экономического расчета и сметного расчета в составе заявки Общества, в связи с чем презюмируется наличие спорного документа.

Также представители Заказчика пояснили, что банковская гарантия, представленная Заявителем, не соответствовала требованиям Конкурсной документации.

В соответствии с пунктом 9.4 проекта договора Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Типовым положением о закупке товаров, работ, услуг, а также предусматривать условие о праве Заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем 5 (пять) рабочих дней не исполнено требование Заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Обществом в период с 14.03.2019 по 22.03.2019 в адрес Заказчика неоднократно направлялись письма посредством электронной почты с просьбой согласовать проект банковской гарантии, ответа на которые не последовало.

Тогда Заявитель разместил на электронной торговой площадке подписанный со своей стороны проект договора, а в качестве обеспечения исполнения договора приложил банковскую гарантию от 14.03.2019 № 56074/2019/ДГБ, которая в свою очередь, не содержала права Заказчика на беспорочное списание средств, а также обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 % денежной суммы, подлежащей уплате за каждый день просрочки. Данное обстоятельство также не отрицается Заявителем.

Однако, Заявитель, имея намерение подписать договор по результатам Конкурса, получил новую банковскую гарантию от 27.03.2019 № 56074/2019/ДГБ (в последний день, отведенный на ее представление Заказчику), которая полностью соответствовала требованиям Конкурсной документации. При этом у Общества отсутствовала функциональная возможность разместить иную версию банковской гарантии на электронной площадке, в связи с чем Заявитель направил документы в адрес Заказчика на бумажном носителе.

В свою очередь Заказчик отказался принять документы на бумажном носителе в связи с тем, что закупочная процедура проводилась в электронном виде и подача каких-либо документов на бумажных носителях не предусмотрена документацией.

При этом Заказчик не отрицает факт попытки представления Заявителем 27.03.2019 надлежащей банковской гарантии.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что положения Конкурсной документации не содержат обязанности Заказчика по согласованию проекта банковской гарантии. Кроме того, адрес электронной почты, на который Заявителем направлялся проект банковской гарантии для согласования не фигурирует как контактный ни в Конкурсной документации, ни в карточке организации в ЕИС.

На довод Заказчика об использовании для связи с Заказчиком адреса электронной почты, неуказанного в документации и в ЕИС, представитель Заявителя пояснил, что им предпринимались попытки связаться с указанным в соответствующих источниках контакты, однако ему было сообщено, что данный сотрудник уже не является работником ГБУ «Жилищник района Аэропорт» и была представлена для связи почта с адресами: katerina.yavtseva@gmail.com и aeroport2019@yandex.ru.

Комиссия оценивает действия Заказчика критически в связи с тем, что конечной целью проведения закупочной процедуры является заключение договора на оказание услуг согласно требованиям Конкурсной документации, то есть удовлетворение потребностей Заказчика в соответствующих услугах. Иное нарушает ход нормального функционирования деятельности Заказчика.

При этом Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что уклонением от заключения договора признается не столько факт формального нарушения сроков заключения договора со стороны победителя, сколько отсутствие с его стороны реального намерения заключить договор.

Как установлено в рамках заседания Комиссии, Обществом были предприняты все возможные действия направленные на заключение договора. Несмотря на то, что у Общества оставалось всего 5 дней для заключения договора им была дважды получена банковская гарантия, чтобы в итоге договор был заключен.

Заказчиком же напротив была нарушена процедура заключения договора (размещение проекта договора на 15-й день с момента опубликования итогового протокола, при условии, что договор должен быть заключен не позднее 20 дней с момента опубликования такого протокола), проигнорированы все попытки Общества согласовать проект банковской гарантии и представить надлежащую банковскую гарантию, а также проигнорированы документы, представленные

Обществом при подачи заявки в составе ценового предложения.

Учитывая совокупность обстоятельств, представленные в материалы дела доказательства, Комиссия приходит к выводу о неправомерности признания Общества уклонившимся от заключения договора, устанавливает в действиях Заказчика нарушение пунктов 2.15.4, 2.15.16 Конкурсной документации. Таким образом, жалоба признается обоснованной.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пункта 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЭнергоПожСервис» (ОГРН: 1097746317580, ИНН: 7724708062) на действия ГБУ «Жилищник района Аэропорт» (ОГРН: 1147746002106, ИНН: 7714924868) при проведении Конкурса обоснованной.
2. Установить в действиях Заказчика нарушение пунктом 2.15.4, 2.15.16 Конкурсной документации.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.