

## Решение № 05-6/1-6-2015

22 января 2015 года  
Тверь

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в следующем составе:

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Красюкова Л.К. – заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля закупок,

Михеев А.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

Шибанов Я.А. – главный специалист - эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителей:

- Администрация города Кимры Тверской области (далее – Администрация) \*\*\*

- ООО «Городское Благоустройство» (далее – Общество): \*\*\*

рассмотрев в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, пунктами 5.4 - 5.6 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, статьями 99 и 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), приказом ФАС России от 11.02.2014 № 75/14 и Административным регламентом по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии, оператора электронной площадки при размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе при размещении заказов на энергосервис, для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, утвержденным приказом ФАС России от 24.07.2012 № 498, жалобу Общества и проведя внеплановую проверку,

**УСТАНОВИЛА:**

В Тверское УФАС России 14.01.2015 поступила жалоба Общества, полагающего, что при проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети, скверов и парков города Кимры Тверской области (извещение от 06.11.2014 № 0136300050514000151) нарушены требования Закона при заключении контракта; в частности, Общество указывает, что у Администрации не имелось оснований для направления Обществу проекта контракта в отсутствие полученного согласия на такое заключение, и оснований для признания его уклонившимся от заключения контракта. Кроме того, Общество указывает на неправомерность продолжения осуществления закупки путем проведения запроса предложений.

Администрация предоставила письменные пояснения, считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению.

На момент рассмотрения жалобы Администрацией заключен по результатам запроса предложений на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети, скверов и парков города Кимры Тверской области.

В результате изучения представленных документов, рассмотрения доводов жалобы, пояснений сторон Комиссия установила следующее.

06.11.2014 Администрацией на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение № 0136300050514000151 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети, скверов и парков города Кимры Тверской области и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составляет 20 000 000,00 рублей.

1. В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 24.11.2014 для участия в аукционе заявки подали два участника закупки, в том числе и Обществом.

Согласно протоколу проведения аукциона от 27.11.2014 минимальное предложение о цене контракта – 19 800 000,00 руб., поступило от участника закупки под порядковым номером 2 (ООО «РЕГИОН - ГРУПП», защищенный номер заявки: 6859581); следующее ранжированное по мере убывания предложение о цене контракта – 19 900 000,00 руб., подало Общество (ООО «Городское благоустройство», заявка с порядковым № 1, защищенный номер заявки: 2975804).

Согласно протоколу подведения итогов от 27.11.2014 заявки обоих участников закупки признаны соответствующими требованиям документации об аукционе, победителем аукциона признано ООО «РЕГИОН - ГРУПП».

В соответствии с частью 1 статьи 70 Закона по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 Закона протокола (прим.: протокол подведения итогов аукциона) заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 70 Закона в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В соответствии с частью 4 статьи 70 Закона победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 70 Закона, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 70 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 статьи 70 Закона протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 70 Закона не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона.

В соответствии с частью 6 статьи 70 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных частью 5 статьи 70 Закона, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный частью 4 статьи 70 Закона протокол разногласий.

В соответствии с частью 13 статьи 70 Закона победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 70 Закона, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 70 Закона, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом.

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Согласно представленным документам и пояснениям 03.12.2014 Администрацией через электронную торговую площадку был направлен контракт победителю аукциона - ООО «РЕГИОН - ГРУПП».

09.12.2014 ООО «РЕГИОН - ГРУПП» был направлен протокол разногласий с просьбой внести изменения в реквизиты контракта (смена телефона организации).

11.12.2014 Администрацией обработан протокол разногласий и был направлен исправленный проект контракта на подписание ООО «РЕГИОН - ГРУПП».

16.12.2014 ООО «РЕГИОН - ГРУПП» направило подписанный контракт, а также обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии.

18.12.2014 Администрация разместила на официальном сайте протокол отказа от заключения контракта с ООО «РЕГИОН - ГРУПП» в связи с неподтверждением размещения банковской гарантии в реестре на официальном сайте в соответствии с частью 5 статьи 96 Закона.

В соответствии с частью 14 статьи 70 закона в случае, если победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, и заключить контракт с участником такого аукциона, который предложил такую же, как и победитель такого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона. В случае согласия этого участника заключить контракт этот участник признается победителем такого аукциона и проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, составляется заказчиком путем включения в проект контракта условий его исполнения, предложенных этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий десяти дней с даты признания победителя такого аукциона уклонившимся от заключения контракта.

Согласно части 15 статьи 70 Закона участник электронного аукциона, признанный победителем такого аукциона в соответствии с частью 14 статьи 70 Закона, вправе подписать контракт и передать его заказчику в порядке и в сроки, которые предусмотрены частью 3 статьи 70 Закона, или отказаться от заключения контракта. Одновременно с подписанным экземпляром контракта победитель такого аукциона обязан предоставить обеспечение исполнения контракта, а в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона, также обязан внести на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере предложенной этим победителем цены за право заключения контракта. Если этот победитель уклонился от заключения контракта, такой аукцион признается несостоявшимся.

Поскольку победитель аукциона - ООО «РЕГИОН - ГРУПП», обоснованно признан Администрацией уклонившимся от заключения контракта, 18.12.2014 Заказчиком принято решение о направлении проекта контракта второму участнику закупки – Обществу (ООО «Городское благоустройство»), предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем аукциона.

24.12.2014 Администрация разместила на официальном сайте протокол отказа от заключения контракта с Обществом на основании части 13 статьи 70 Закона и части 5 статьи 96 Закона, указав, что в регламентированный срок Обществом не направлен Администрации проект контракта, а также необходимые документы об обеспечении исполнения контракта или протокол разногласий.

Из содержания вышеприведенной части 14 статьи 70 Закона следует, что при уклонении победителя аукциона от заключения контракта Заказчик признает участника аукциона, который предложил такую же, как и победитель аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных

победителем такого аукциона, победителем аукциона при условии предварительного согласия такого участника закупки на заключение контракта; право и обязанность заказчика на заключение контракта с таким участником возникает только при соблюдении вышеуказанных условий.

Как указано выше, Общество в своей жалобе указало на то, что согласия на заключение контракта не давало, в связи с чем дальнейшие действия Администрации по заключению с ним контракта и признания Общества уклонившимся от заключения контракта являются незаконными.

Администрация полагает, что поскольку Законом не предусмотрен порядок и способ получения согласия на заключение контракта, такое согласие может быть и устным; такое устное согласие Общества было получено исполняющим обязанности Главы города Кимры Тверской области Борисовым О.А.

Комиссия в этой связи считает, что, несмотря на то, что Законом не урегулирован порядок получения согласия от второго участника закупки, на заказчика – при наличии спорной ситуации – возложена обязанность представить доказательства такого согласия. Само по себе утверждение о наличии согласия – при том, что другая сторона отрицает факт дачи согласия, не может быть приравнена к фактическому наличию согласия.

Таким образом, Администрация в нарушение требований частей 13 – 15 Закона не соблюла порядок получения у Общества согласия на заключение контракта, признания Общества победителем аукциона, и, как следствие, отказа Администрацией от заключения с Обществом контракта; при этом, протокол об отказе от заключения контракта мотивирован частью 13 статьи 70 Закона.

В данной части жалоба Общества является обоснованной.

2. В своей жалобе Общество указывает не правомерность продолжения осуществления закупки путем проведения запроса предложений, поскольку оснований для признания электронного аукциона несостоявшимся у Заказчика не имелось. Комиссия полагает данный довод Общества необоснованным в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 83 Закона под запросом предложений понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором информация о закупаемых для обеспечения государственных или муниципальных нужд в товаре, работе или услуге сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса предложений, документации о проведении запроса предложений и победителем запроса предложений признается участник закупки, направивший окончательное предложение, которое наилучшим образом соответствует установленным заказчиком требованиям к товару, работе или услуге.

В соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 83 Закона заказчик вправе осуществлять закупку путем проведения запроса предложений, в том числе, в случае признания повторного конкурса, электронного аукциона не состоявшимся в соответствии с

частью 4 статьи 55 и частью 4 статьи 71 Закона.

В соответствии с частью 4 статьи 71 Закона в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основаниям, предусмотренным частью 16 статьи 66, частью 8 статьи 67 и частью 13 статьи 69 Закона в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе не подано ни одной заявки на участие в нем или по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в таком аукционе аукционная комиссия приняла решение об отказе в допуске к участию в нем всех его участников, подавших заявки на участие в таком аукционе, а также по основаниям, предусмотренным частью 13 статьи 69 Закона в связи с тем, что аукционной комиссией принято решение о несоответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, всех вторых частей заявок на участие в нем, или по основаниям, предусмотренным частью 15 статьи 70 Закона, заказчик вносит изменения в план-график (при необходимости также в план закупок) и осуществляет закупку путем проведения запроса предложений в соответствии с пунктом 8 части 2 статьи 83 Закона (при этом объект закупки не может быть изменен) или иным способом в соответствии с настоящим Законом.

Как указано выше, Комиссия пришла к выводу о нарушении Администрацией требований, установленных частями 13 – 15 статьи 70 Закона.

Между тем, поведение Общества, в том числе позиция представителя Общества, озвученная в ходе рассмотрения жалобы Общества, свидетельствует о нежелании Общества заключить контракт и о фактическом наличии обстоятельств для признания аукциона, как об этом указано в части 15 статьи 70 Закона, несостоявшимся.

По мнению Комиссии, сам по себе факт несоблюдения Администрацией требований частей 13 – 15 статьи 70 Закона (в части нарушения процедуры) при фактическом наличии оснований для признания аукциона несостоявшимся не исключает полномочий Администрации осуществить закупку в соответствии со статьей 83 Закона.

Согласно представленным документам, после того, как по результатам спорного аукциона не был заключен контракт, Администрацией принято решение о проведении запроса предложений (извещение от 24.12.2014 № 0136300050514000188), без изменения начальной (максимальной) цены контракта и объекта закупки.

Согласно протоколу проведения запроса предложений от 30.12.2014 на участие в запросе предложений были подано 4 предложения, в том числе и Обществом.

По итоговому протоколу Общество заняло второе место, а победителем признано ООО «Тверское Дорожное Эксплуатационное Управление».

13.01.2015 Заказчиком заключен контракт на выполнение работ по содержанию улично-дорожной сети, скверов и парков города Кимры Тверской области с ООО «Тверское Дорожное Эксплуатационное Управление».

Таким образом, с учетом вышеперечисленных обстоятельств, прежде всего, - фактом отказа Общества от заключения контракта, участием Общества в запросе предложений, Комиссия приходит к выводу о том, что обжалуемые действия

Администрации не нарушили прав и обязанностей Общества, поведение которого, в свою очередь, с учетом необходимости (потребности, обязанности Администрации) ежедневного выполнения работ по содержанию улично-дорожной сети, скверов и парков города Кимры Тверской области, нельзя признать добросовестным.

Таким образом, в данной части жалоба Общества является необоснованной.

Учитывая заключение Администрацией по результатам запроса предложений контракта, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания об устранении выявленных нарушений.

На основании изложенного и руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тверского УФАС России

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Городское Благоустройство» частично обоснованной.
2. Признать Администрации города Кимры Тверской области нарушившей требования частей 13 – 15 статьи 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Предписание Администрации города Кимры Тверской области об устранении нарушений в сфере закупок не выдавать.

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