

## **РЕШЕНИЕ**

**по делу № 077/07/00-19943/2022 о нарушении**

**процедуры торгов и порядка заключения договоров**

**11.01.2023**

**г. Москва**

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

Председательствующего Комиссии: при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «СМК»,

АО«Мосводоканал», рассмотрев жалобу ООО «СМК» (далее — Заявитель) на действия

АО«Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку роторов для установок по измельчению снежных масс для нужд АО «Мосводоканал» в 2022 году (реестровый №32211824341, далее — Закупка) (далее — Жалоба),

2023-1252

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 Закупки, перенаправленная письмом ФАС России от 28.12.2022 № 28/117903/22.

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, 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (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, 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 установленного 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 закупок 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 требованиями пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в не заключении договора по результатам Закупки в срок до 19.12.2022. как указывает Заявитель, последний ожидал подписания Заказчиком договора с учетом протокола разногласия, либо без его учета в срок не позднее 19.12.2022.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, и на заседание Комиссии представил письменные возражения, а также иные истребованные антимонопольным органом документы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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.

В силу части 2 статьи 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

При проведении Закупки Заказчик руководствуется действующим

законодательством, закупочной документацией, а также разработанным в соответствии с указанным законом Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Мосводоканал» (далее – Положение о закупке).

07.11.2022 Заказчиком в ЕИС размещено извещение и документация о проведении Закупки (далее – Извещение, Документация).

Согласно итоговому протоколу от 28.11.2022 Заявитель признан победителем Закупки.

В соответствии с пунктом 20 Информационной карты аукционной документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора. Данные требования Заказчиком соблюдены.

В течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных пунктом 28 Информационной карты, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель

конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов (п. 20 Информационной карты аукционной документации).

В соответствии с пунктом 46.4 Положения о закупке в течение трех рабочих дней с даты направления заказчиком документов, предусмотренных пунктом 46.3 настоящего Положения, победитель закупки в электронной форме на ЭТП подписывает усиленной электронной подписью договор, а также размещает на ЭТП подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 Положения в части антидемпинговых мер (при соответствии указанным условиям).

02.12.2022 Заказчиком размещен проект договора на ЭТП для подписания победителем.

Таким образом, учитывая, что проект договора размещен 02.12.2022, Заявителю надлежало со своей стороны подписать проект договора (при условии соблюдения вышеуказанных требований) в срок, не позднее 07.12.2022.

В свою очередь, Заявителем 02.12.2022 была направлена жалоба на действия Заказчика в ФАС России, которая письмом ФАС России от 06.12.2022 №82915-ЭП/22 была направлена в Московское УФАС России для рассмотрения по существу. Решением от 13.12.2022 по делу №077/07/00-18555/2022 жалоба Заявителя была признана обоснованной, предписание не выдано.

Заявителем 17.12.2022 на сайте оператора торговой площадки был размещен протокол разногласий к проекту договора, согласно условиям которого срок поставки товара составляет: с момента заключения договора до 30.09.2023 (продлен на 9 месяцев), что в 12 раз превышает срок поставки, установленной Закупочной документацией (до 31.12.2022).

Согласно пункту 46.3. Положения о закупке в течение трех рабочих дней с даты направления победителем конкурентной процедуры в электронной форме протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику процедуры закупки, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что предложение об увеличении

срока поставки товара на 9 месяцев (до 30.09.2023) в сравнении со сроком поставки товара согласно условиям аукционной документации (до 31.12.2022), не соответствует потребностям Заказчика, является несоразмерным смещению срока подведения итогов и недопустимым, поскольку данное изменение приводит к нарушению принципа равноправия в отношении участников закупки и необоснованному ограничению конкуренции.

В связи с чем, Заказчиком 21.12.2022 (с соблюдением сроков, установленных пунктом 46.3. Положения о закупке) размещен проект договора для подписания победителем, условиями которого предусмотрен срок поставки товара с момента заключения договора до 09.01.2023 (продлен на 9 календарных дней).

В свою очередь, Заявителем вновь опубликованный проект договора не был подписан.

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 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.

В рассматриваемом случае Комиссия считает, что Заказчиком не нарушена часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках, поскольку подписание договора осуществляется Заказчиком только после подписания проекта договора Победителем, при неподписании Победителем проекта договора со своей стороны, у Заказчика отсутствует функциональная и техническая возможность подписания договора.

При таких условиях, не представляется возможным прийти к выводу об уклонении Заказчика от заключения договора в установленные законом сроки.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений Закона о закупках, поскольку при проведении процедуры порядка заключения договора, Заказчик действовал в соответствии с Законом о закупках и Положением о закупке.

В свою очередь Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства.

Как следует из материалов дела, Заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Заказчика нарушений действующего законодательства Российской Федерации в сфере закупок, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2- П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Доводы Заявителя, озвученные на заседании Комиссии о нарушении Заказчиком части 28 статьи 3.4. Закона о закупках не принимаются и не подлежат оценке Комиссией, поскольку частью 13 статьи 3 Закона о закупках установлено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования, однако жалоба Заявителя не содержала доводов о нарушении Заказчиком требований части 28 статьи 3.4. Закона о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «СМК» (ИНН: 2465327186; ОГРН: 1192468033251) на действия АО «Мосводоканал» (ИНН: 7701984274; ОГРН: 1127747298250) при проведении Закупки необоснованной.

2. Снять ограничения, наложенные письмом Московского УФАС России от 29.12.2022 № НП/ 66877/22.

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