

## ШЕНИЕ

21.04.2023 Дело № 073/07/3-188/2023

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по контролю в сфере законодательства о закупках в составе:

председателя: - заместителя руководителя управления –  
начальника отдела <...>;

членов: - заместителя начальника отдела <...>,  
- специалиста-эксперта <...>;

в присутствии  
(с использованием  
системы  
видеоконференц-связи),  
- от ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС»:  
- <...> (доверенность б/н от 03.04.2023 г.),  
- от ООО «Ульяновский областной водоканал»:  
- <...> (доверенность № 73/66-н/73-2021-1-611 от  
04.03.2021 г.),

рассмотрев дело № 073/07/3-188/2023 по жалобе ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС» (далее - заявитель) на действия заказчика при заключении контракта по результатам проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312092660 (наименование объекта закупки – «Очистка резервуара чистой воды (6000 м3) с дезинфекцией»; заказчик – Общество с ограниченной ответственностью «Ульяновский областной водоканал» (далее – заказчик), начальная (максимальная) цена договора - 1 304 701,00 руб., дата подведения итогов – 13.03.2023 г.) по признакам нарушения Федерального Закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках, Закон), и в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

## УСТАНОВИЛА:

Вх. № 1894-ЭП/23 от 05.04.2023 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области поступила жалоба ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС» (далее - заявитель) на действия заказчика при заключении контракта по результатам проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312092660.

По мнению заявителя жалобы, заказчиком в ходе проведения преддоговорных переговоров к победителю предъявлены требования, не предусмотренные закупочной документацией, что нарушает положения части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Кроме того, заявителем в ходе преддоговорных переговоров выявлены дополнительные работы на объекте, не учтенные при осуществлении закупки заказчиком, а также сторонами не было достигнуто соглашение вопросу внесения изменений в сметную документацию и порядка выполнения работ.

При этом, в нарушение требований Закона о закупках заказчиком в адрес заявителя (победителя процедуры) не представлен на подписание изготовленный в окончательной форме договор.

Вх. № 2067-ЭП/23 от 12.04.2023 г. в Ульяновское УФАС России от заказчика поступили возражения на жалобу, содержащие указание, в том числе, на следующее.

Заказчиком на встрече с представителем заявителя обговаривался процесс и понимание победителя процедуры порядка выполнения предстоящих работ, при этом требования заказчика к порядку их проведения основаны на СП 517.1325800.2022, СанПиН 2.1.3684, СанПиН 1.2.3685, СП 129.13330. Заказчик считает, что заявитель уклоняется от подписания договора, не предоставляя заказчику необходимые для его заключения документы. Поступившие от победителя письма противоречат поданной заявке.

На заседании Комиссии 12.04.2023 г., проводимом в дистанционном режиме, представитель заявителя поддержал доводы жалобы, представители заказчика с доводами жалобы не согласились, поддержали представленные письменные возражения, в рассмотрении жалобы объявлялся перерыв до 14:00 14.04.2023 г. для анализа материалов по делу.

В соответствии с частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган обязан рассмотреть жалобу по существу в течение семи рабочих дней со дня поступления жалобы, за исключением случая, предусмотренного частью 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, если при рассмотрении жалобы комиссии антимонопольного органа необходимо получение дополнительной информации, срок принятия решения может быть продлен

однократно на срок, установленный частью 14 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе заседания 14.04.2023 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов, а также установления дополнительных сведений на основании части 14.1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции срок рассмотрения жалобы продлен до 21.04.2023.

Исх. № ИС/1576/23 от 17.04.2023 г. Ульяновским УФАС России в адрес оператора электронной торговой площадки на которой осуществлялась процедура проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312092660 был направлен запрос по вопросу совершения заказчиком действий, направленных на заключение договора по результатам указанной закупки.

Вх. № 2248-ЭП/23 от 18.04.2023 г. в Ульяновское УФАС России от ООО ЭТП ГПБ поступили запрашиваемые документы и сведения.

Вх. № 2234-ЭП/23 от 18.04.2023 г. в Ульяновское УФАС России от заказчика поступили дополнения к возражениям на жалобу, содержащие указание на то, что согласно пунктам 9.11.3 и 9.11.4 Положения о закупках заказчика преддоговорные переговоры, направленные на увеличение стоимости работ запрещаются, в связи с чем заказчик полагает, что заявитель уклонился от заключения договора.

Вх. № 2294-ЭП/23 от 20.04.2023 г. в Ульяновское УФАС России от заявителя поступили дополнительные документы (письмо заказчика от 07.04.2023 г. исх. № 0756), согласно которому заказчиком рассматривается вопрос об отмене конкурентной закупки в связи с обстоятельствами, изложенными в жалобе общества.

В единой информационной системе ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) 06.02.2023 г. были опубликованы извещение и документация конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, № 32312092660, наименование объекта закупки – «Очистка резервуара чистой воды (6000 м3) с дезинфекцией» (начальная (максимальная) цена договора - 1 304 701,00 руб.).

13.02.2023 г. были опубликованы разъяснения положений извещения и документации.

13.02.2023 г. в извещение и документацию были внесены изменения.

Согласно протоколам рассмотрения первых частей заявок на участие в закупке № 32312092660-01 от 28.02.2023 г. и рассмотрения вторых частей заявок на участие в закупке № 32312092660-02 от 06.03.2023 г. на участие в указанной закупке поступило 5 заявок, одна из заявок была отклонена.

В соответствии с протоколом подачи ценовых предложений от 10.03.2023 г. № 32312092660-03 предложения поступали от 2 участников закупки.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона № 32312092660-04 от 13.03.2023 г. ранжированы ценовые предложения участников и определен победитель.

Рассмотрев имеющиеся материалы, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла решение признать жалобу ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС» обоснованной. При этом Комиссия исходила из следующего.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, законодательство о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе, государственными корпорациями, государственными компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, утилизации (захоронения) твердых бытовых отходов, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов.

ООО «Ульяновский областной водоканал» осуществляет свою закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В соответствии с частью 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.

Советом директоров ООО «Ульяновский областной водоканал» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью «Ульяновский областной водоканал» (далее – Положение о закупках, в редакции, действовавшей на момент публикации извещения спорной закупки).

Согласно пункту 9.1 Положения о закупках открытый конкурс в электронной форме является одним из способов осуществления конкурентных закупок заказчиком.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, определены статьей 3.4 Закона о закупках и разделом 10 Положения о закупках заказчика.

Частью 28 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства **заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика.** В случае наличия разногласий по проекту договора, направленного заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой 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.

Частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках определено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Аналогичные положения о порядке заключения договора по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства установлены в пункте 10.10 Положения о закупках заказчика.

Так, из анализа документов и сведений, опубликованных в ЕИС, а также предоставленных оператором электронной площадки (ООО ЭТП ГПБ) Комиссией Ульяновского УФАС России было установлено, что заказчиком до настоящего времени не направлен, с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки в порядке, установленном, в том числе оператором электронной торговой площадки и сформированный с учетом требований части 29 статьи 3.4 Закона о закупках, проект договора победителю.

Таким образом, заказчиком допущено нарушение части 28 статьи 3.4 Закона о закупках и жалоба ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС» на основании части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции является обоснованной.

Учитывая, что нарушение заказчиком процедуры заключения договора повлекло нарушение порядка согласования разногласий по проекту договора, и стороны вели преддоговорные отношения в порядке, не предусмотренном законодательством, доводы заявителя о предъявлении дополнительных требований и необоснованном отказе заказчика учесть замечания к договору, в том числе, по вопросу порядка его исполнения не могут быть признаны обоснованными.

Относительно доводов заказчика о необходимости признать заявителя уклонившимся от заключения договора, Комиссия Ульяновского УФАС России поясняет следующее.

Антимонопольный орган является федеральным органом исполнительной власти уполномоченными на ведение реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного статьёй 5 закона о закупках. При этом решение о признании победителя уклонившимся принимается непосредственно заказчиком.

Вместе с тем, в рассматриваемом случае, заказчиком не был направлен проект договора победителю в порядке, установленном Законом о закупках и Положением о закупках заказчика, в связи с чем, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу, что победитель не уклонялся от его подписания.

По вопросу отказа заказчика от закупки, Ульяновское УФАС России поясняет следующее.

Порядок отмены конкурентной закупки определен Положением о закупках заказчика (пункт 9.2.9. Положения о закупках). Так, согласно пункту 9.2.9.1. организатор закупки вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке без объяснения причин.

Пунктом 9.2.9.2. Положения о закупках установлено, что после наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке организатор вправе отменить конкурентную закупку, в том числе завершить процедуру закупки без определения победителя в любое время, в том числе после подписания протокола по результатам закупки, в том числе с победителем, не неся при этом никакой ответственности перед любыми физическими и юридическими лицами, а также перед победителем закупки в следующих случаях:

- при возникновении обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с Гражданским законодательством;

- по решению Федеральной антимонопольной службы (ФАС России) или судебного органа.

Согласно статье 447 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Как указано в статье 448 ГК РФ, если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, уклонившееся от подписания протокола, обязано возместить причиненные этим убытки в части, превышающей размер предоставленного обеспечения. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, при уклонении организатора торгов от подписания протокола победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения.

Часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках регламентирует сроки заключения договора по результатам конкурентной процедуры (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 силу изложенных норм у заказчика отсутствует право отказа от заключения договора по результатам торгов (конкурентной процедуры, проводимой в соответствии с требованиями Закона о закупках), кроме случаев, прямо предусмотренных ГК РФ и Законом о закупках.

Комиссия, руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «ЭНЕРГОРЕМСЕРВИС» обоснованной.
2. Признать в действия заказчика нарушение части 28 статьи 3.4 Закона о закупках.
3. Обязать заказчика устранить допущенное нарушение путем направления проекта договора победителю в порядке, установленном законодательством и Положением о закупках с учетом принятого решения, а также требований законодательства, на что выдать предписание.

Председатель комиссии:

<...>

<...>

Члены комиссии:

<...>

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

Примечание: 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.

