

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей заместитель руководителя управления Хабаровского УФАС России – начальник отдела контроля закупок, членов комиссии: начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, ведущего специалиста – эксперта отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России

в присутствии представителей от:

- ООО «Апекс» – по доверенности от 30.09.2020, по действующей от 30.09.2020;

- МУП г. Хабаровска «Водоканал» – по доверенности, по доверенности,

рассмотрев жалобу ООО «Апекс» на действия МУП г. Хабаровска «Водоканал» при проведении аукциона в электронной форме на поставку люков смотрового колодца из композитных материалов (извещение № 32009484630), материалы дела № 8-01/364 (027/01/18.1-1508/2020).

#### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС поступила жалоба ООО «Апекс» на действия МУП г. Хабаровска «Водоканал» при проведении аукциона в электронной форме на поставку люков смотрового колодца из композитных материалов (извещение № 32009484630).

Из жалобы ООО «Апекс» и дополнений к ней следует, что признание общества уклонившимся от заключения договора необоснованно, протокол от 06.10.2020 о подведении итогов аукциона участникам не направлялся, в связи с чем общество смогло узнать о признании его победителем по данной закупке только 09.10.2020, когда итоговый протокол был размещен в ЕИС и на ЭТП. Данные обстоятельства привели к сокращению срока, отведенного пунктом 9.4 закупочной документации на согласование и получение банковской гарантии в целях обеспечения исполнения договора. Отказ заказчика от заключения договора воспрепятствовал обществу подписать договор на ЭТП и прикрепить банковскую гарантию в соответствии с пунктом 10.3.2 закупочной документации. Указанные в закупочной документации пункты 10.3.2 и 10.3.3 о сроках предоставления обеспечения исполнения договора являются различными и взаимоисключающими, вводят участников аукциона в заблуждение относительно сроков, в течение которых можно предоставить банковскую гарантию в целях обеспечения исполнения договора.

В заседании комиссии представители МУП г. Хабаровска «Водоканал» с доводами жалобы не согласились по основаниям, изложенным в письменных возражениях от 23.10.2020 №8476/10 и от 27.10.2020 №865/10, дополнительно пояснив, что ООО «Апекс» нарушило срок, установленный пунктом 9.4 аукционной документации для предоставления банковской гарантии, такое нарушение влечет признание победителя закупки уклонившимся от заключения договора и отказ заказчиком от заключения с победителем закупки договора, вследствие чего действия заказчика правомерны.

Комиссия Хабаровского УФАС, заслушав представителей ООО «Апекс», МУП г. Хабаровска «Водоканал» участвующих в рассмотрении жалобы, рассмотрев материалы дела, пришла к следующим выводам.

Жалоба рассматривается по правилам статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В заседании комиссии объявлялся перерыв до «15» час. «00» мин. 26.10.2020, до «16» час. «00» мин. 28.10.2020.

Статьей 18.1. Закона о защите конкуренции установлен порядок обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

Действия (бездействия) 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 (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

По правилам указанной статьи проверке подлежит соблюдение установленного законодательством и иными нормативно-правовыми актами процедуры организации и проведения торгов, иной закупки, процедуры заключения договоров по результатам торгов, закупок (часть 2 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции).

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках.

В соответствии с частями 1, 2 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки (пункт 1 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки (пункт 2 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика (пункт 3 часть 1 статьи 3 Закона о закупках);
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (пункт 4 часть 1 статьи 3 Закона о закупках).

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчиков разработать и утвердить положение о закупках - документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи, с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения (часть 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 (часть 2 статья 2 Закона о закупках).

Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Из части 15 статьи 3.2 Закона о закупках следует, что 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.

Согласно части 18 статьи 3.2 Закона о закупках под аукционом понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее – «шаг аукциона»).

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе при закупке размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная документация, размещение которой в ЕИС предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Из части 10 статьи 4 Закона о закупках следует, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны в том числе сведения, определенные положением о закупке: требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара (пункт 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (пункт 2); требования к описанию участниками такой закупки поставляемого товара, который является предметом конкурентной закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками такой закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом конкурентной закупки, их количественных и качественных характеристик (пункт 3); место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (пункт 4); сведения о начальной (максимальной) цене договора (цена лота), либо формула цены, устанавливающая правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора, и максимальное значение цены договора, либо цена единицы товара, работы, услуги и максимальное значение цены договора (пункт 5); порядок, дата начала, дата и время окончания срока

подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки) (пункт 8); требования к участникам такой закупки (пункт 9); дата рассмотрения предложений участников такой закупки и подведения итогов такой закупки (пункт 12); критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 13); порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке (пункт 14).

Из части 12 статьи 4 Закона о закупках следует, что протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП города Хабаровска «Водоканал» от 24.07.2020 г. (далее – Положение о закупках), размещенного на официальном сайте в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Победитель конкурентной закупки, с которым заключается договор, не позднее 7 (семи) рабочих дней со дня подписания итогового протокола конкурентной закупки должен предоставить Заказчику обеспечение исполнения договора (пункт 4 статьи 13 Положения о закупках).

Договор по результатам проведенной конкурентной закупки заключается в порядке, указанном в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, путем включения условий исполнения договора, предложенных участником конкурентной закупки, с которым заключается договор, в проект договора (пункт 1 статьи 28 Положения 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 ЕИС итогового протокола конкурентной закупки, составленного по результатам конкурентной закупки (пункт 2 статьи 28 Положения о закупках).

Победитель конкурентной закупки или участник конкурентной закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора в соответствии с пунктом 4 настоящей статьи, считается уклонившимся от заключения договора при наступлении любого из следующих событий: 1) предоставление участником конкурентной закупки письменного отказа от заключения договора; 2) непредоставление участником конкурентной закупки в указанные в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке сроки подписанного со своей стороны проекта договора; 3) непредоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, при наличии таких требований (пункт 7 статьи 28 Положения о закупках).

11.09.2020 на официальном сайте Российской Федерации в ЕИС [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) МУП города Хабаровска «Водоканал» размещено извещение № 32009484630 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку люков смотрового колодца из композитных материалов.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 4 840 000,00 руб. за счет собственных средств предприятия.

Сроки подачи заявок с 11.09.2020 по 29.09.2020.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 01.10.2020.

Дата проведения аукциона – 02.10.2020.

Срок рассмотрения вторых частей заявок - 14.08.2020.

Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов - 06.10.2020.

Размер обеспечения исполнения договора - 484 000,00 руб. (10 % от НМЦД).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 01.10.2020, размещенного в ЕИС 01.10.2020 на участие в закупке поступило 5 заявок, под защищенными номерами №№ 1, 2,3,4,5, которые допущены к участию в закупке.

Согласно протоколу подведения итогов от 06.10.2020 победителем признано ООО «Апекс» с ценовым предложением 3 634 774,00 руб. (заявка под защищенным номером №3). Данный протокол размещен в ЕИС 09.10.2020.

Согласно протоколу отказа от заключения договора с победителем электронного аукциона от 16.10.2020 ООО «Апекс» признано уклонившимся от заключения договора на основании пункта 9.10 документации о закупке, как не предоставивший в срок, установленный документацией, обеспечение исполнения договора, заказчиком принято решение отказаться от заключения с победителем договора, принято решение заключить договор с участником, заявке которого присвоен второй номер <...> Данный протокол размещен в ЕИС 16.10.2020 г.

Пунктом 9.4 документации о закупке установлено, что победитель конкурентной закупки, с которым заключается договор, не позднее 7 (семи) рабочих дней со дня подписания итогового протокола конкурентной закупки должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора.

Пунктом 9.10 документации о закупке установлено, что в случае, если победитель конкурентной закупки или участник конкурентной закупки, с которым заключается договор, в вышеуказанный срок не представил заказчику обеспечение исполнения договора, в том числе в случае, если победитель конкурентной закупки представил документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора, но до даты подписания договора заказчиком денежные средства не поступили на счет, указанный в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, победитель конкурентной закупки или участник конкурентной закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, участники закупки вправе самостоятельно выбрать вид обеспечения исполнения договора (банковскую гарантию или денежные средства).

Пунктом 10.2 документации о закупке установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола конкурентной закупки, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, срок подписания договора с 19.10.2020 по 29.10.2020, что соответствует части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, пункту 2 статьи 28 Положения о закупках.

Пунктом 10.3.1 документации о закупке установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов заказчик размещает на электронной 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, либо предложения о цене за право заключения договора в случае, предусмотренном пунктом 5.2.12 подраздела 5.2 раздела 5 документации, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке участника электронной процедуры.

Пунктом 10.3.2 документации о закупке установлено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект

договора и размещает на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Согласно пункту 10.3.3 документации о закупке, победитель конкурентной закупки, с которым заключается договор, не позднее 7 (семи) рабочих дней со дня подписания итогового протокола конкурентной закупки должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора. Аналогичное условие установлено в пункте 9.4 документации о закупке, пункте 14.2 информационной карты.

Из приведенных положений закупочной документации следует, что срок предоставления победителем закупки обеспечения исполнения договора исчисляется с 06.10.2020 (даты подписания протокола) до 15.10.2020 (7 рабочий день от даты подписания).

Также комиссия Хабаровского УФАС России отмечает, что закупочной документацией не предусмотрена обязанность заказчика уведомлять участников закупки о результатах закупки в период с даты подписания итогового протокола до даты размещения в ЕИС.

Содержание пунктов 10.3.1, 10.3.2 закупочной документации соответствует Закону о закупках, но вступают в противоречие с пунктами 10.3.3, 9.4, пунктом 14.2 информационной карты закупочной документации.

По смыслу части 15 статьи 3.2 Закона о закупках совершение действий по заключению договора ставится в зависимость от даты размещения итогового протокола в ЕИС.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено и подтверждено материалами дела, что итоговый протокол, подписанный закупочной комиссией 06.10.2020, размещен в ЕИС 09.10.2020. В отведенный на предоставление заказчику обеспечения исполнения договора срок (с 06.10.2020 по 15.10.2020) победителем закупки такое обеспечение (согласованная заказчиком и выданная банком банковская гарантия) не представлено. Обществом направлено в адрес заказчика обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии 16.10.2020, что не соответствует установленному заказчиком сроку.

Учитывая, что срок на подписание на ЭТП договора с размещением документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с пунктами 10.3.1, 10.3.2, на дату признания общества (16.10.2020) уклонившимся от заключения договора не истек, признание победителя закупки уклонившимся от заключения договора неправомерно, так как в данном конкретном случае привело к сокращению срока, установленного Законом о закупках на подписание договора, воспрепятствовало заключению договора и выполнению своих обязательств, чем нарушен принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки установленный частью 1 статьи 3 Закона о закупках.

Фактически неуведомление участников закупки до 09.10.2020 и необходимого согласования банковской гарантии привело к тому, что вместо 7 рабочих дней у победителя закупки на согласование проекта банковской гарантии и получение ее в банке осталось 4 дня. То есть такими действиями заказчиком сокращен срок для получения банковской гарантии. Довод заказчика о том, что победитель мог уплатить денежной суммой отклоняется, поскольку не свидетельствует о несокращении этих сроков.

Противоречие норм, в части установления сроков на подписание договора и предоставления обеспечения исполнения договора вводит победителя закупки в заблуждение, что нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Исходя из установленных обстоятельств комиссией Хабаровского УФАС России принято решение признать жалобу обоснованной.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1. Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1. части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции (часть 20 статьи 18.1.).

При разрешении вопроса о выдаче предписания комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о необходимости его выдачи.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Хабаровского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Апекс» на действия МУП г. Хабаровска «Водоканал» (ИНН 2700001300, ОГРН 1032700305000) при проведении аукциона в электронной форме на поставку люков смотрового колодца из композитных материалов (извещение № 32009484630) обоснованной.

2. Признать МУП г.Хабаровска «Водоканал» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать МУП г.Хабаровска «Водоканал» предписание об устранении нарушения порядка организации и проведении торгов.

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