

## РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12366/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

23.08.2022 г. Москва

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

Председательствующего:

«...»,

членов Комиссии:

«...»,

«...»,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «Стройторг», ГБУ «Мосстройинформ»,

в отсутствие представителей АО «ЕЭТП», извещенных надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 15.08.2022 № ЕИ/42501/22,

рассмотрев жалобу ООО «Стройторг» (далее - Заявитель) на действия ГБУ «Мосстройинформ» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку лакокрасочных материалов (реестровый № 32211564259, далее — Закупка),

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.

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 требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика при проведении закупочной процедуры выразилось в направлении на подписание проекта договора с техническими характеристиками, которые отличаются в изначальном техническом задании.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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 (далее - положение о закупке).

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 руководствовался нормами Закона о закупках и Положения о закупках товаров, работ, услуг (типовое) для нужд ГБУ «Мосстройинформ», версия 12 от 30.06.2021 (далее – Положение о закупке).

На основании части 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.

Комиссией установлено, что 21.07.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32211564259 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку лакокрасочных материалов.

Согласно Протоколу подведения итогов процедуры 32211564259 от 29.07.2022 Заявитель был признан победителем оспариваемой Закупки.

Разделом 5 закупочной документации установлен порядок заключения договора по итогам проведения запроса котировок.

В соответствии с пунктом 5.1 в течение 5 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола или протокола, составленного в ходе проведения закупки, в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения, Заказчик размещает на

электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к 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 конкурса в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки (при наличии). При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры, осуществляемой в

электронном виде.

В свою очередь, согласно пункту 5.2, в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной торговой площадке проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Также пунктом 5.3 установлено, что протокол разногласий направляется победителем электронной процедуры Заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки не более чем один раз.

Между тем, Комиссией установлено, что в составе закупочной документации в техническом задании в пунктах 11 и 12 установлены следующие характеристики.

11. Грунт аэрозольный MagicLine серый 265 г.

тип: грунт аэрозольный

цвет: серый

тип основы: акриловая

для внутренних работ: да

для наружных работ: да

степень блеска: матовый

металлический эффект: нет

объем, л: 0,265

Количество: 15,90

Ед. изм.: л.

12. Грунт аэрозольный MagicLine белый 265 г.

тип: грунт аэрозольный

цвет: белый

тип основы: акриловая

для внутренних работ: да

для наружных работ: да

степень блеска: матовый

металлический эффект: нет

объем, л: 0,265

Количество: 14,7

Ед. изм.: л.

В свою очередь, в расчете НМЦК также установлена единица измерения — литр.

Комиссия также проанализировала заявку Заявителя и установила, что Заявителем указана единица измерения в отношении пунктов 11 и 12 — литр.

В свою очередь, Заказчиком в адрес Заявителя был направлен на подписание проект договора № 32211564259, в котором единица измерения по пунктам 11 и 12 — кг.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что при формировании сведений в системе ЕАИСТ были внесены корректные данные и указаны правильные единицы измерения (кг).

Комиссия оценивает данный довод критически, поскольку в соответствии с пунктом 5.1 закупочной документации в проект договора необходимо включить предложение победителя.

В рассматриваемом случае в заявке Заявителя указана единица измерения «литр».

Таким образом, включение в проект договора единицы измерения «кг» является неправомерным.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что 10.08.2022 (на 6-й день) им в соответствии с положениями закупочной документации Положения о закупках участник был признан уклонившимся от заключения контракта.

Заказчик также указал, что информация была оформлена в виде протокола об уклонении участника от заключения контракта и размещена 10.08.2022 в соответствии с нормами действующего законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что у Заказчика не имелось оснований для признания Заявителя уклонившимся от заключения договора, поскольку в соответствии с положениями закупочной документации, проект договора составляется путем включения цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предложения участника конкурса в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки (при наличии).

В этой связи Комиссия приходит к выводу, что порядок заключения договора был нарушен самим Заказчиком, поскольку его действия не соответствовали пункту 5.1 собственной закупочной документации.

При этом Комиссия отмечает, что Заказчиком на этапе допуска и сопоставления

заявок участников, в случае выявления несоответствия заявки участника требованиям закупочной документации, такая заявка подлежала отклонению.

Вместе с тем, Заявитель был допущен к дальнейшему участию в процедуре, в последующем признан Победителем, а равно, договор должен быть заключен с Победителем в соответствии с заявкой участника, что прямо предусмотрено положением закупочной документации.

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.

Законом о закупках в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 названного Закона, в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширения возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ и услуг для нужд заказчиков и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений установлены общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности данного довода жалобы.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 5.1 закупочной документации, а также пунктом 2 части 1 статьи 3 закона о закупках.

При этом Комиссия отмечает, что самим Заявителем не был соблюден порядок в случае наличия разногласий, установленный пунктом 5.2 закупочной документации.

То есть, в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Комиссия установила, что протокол разногласий не был направлен Заявителем.

Соответственно, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче Заказчику обязательного для исполнения предписания для устранения выявленного нарушения, поскольку Заявителем не соблюден установленный в закупочной документации порядок в случае наличия разногласий по проекту договора.

Также Заявитель указывает, что в извещении указан срок заключения договора: заключение договора по результатам проведенного запроса котировок 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.

При этом, как отмечает Заявитель, данный пункт не содержит отсылки к общей части или пунктам положения.

Между тем, на электронной площадке был установлен срок для подписания договора с 12.08.2022.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что, согласно порядку заключения договора по результатам проведения электронного запроса котировок, установленному пунктом 5.2 закупочной документации, а также 46.2 Положения о закупках участник в течении 5 дней после направления заказчиком проекта договора подписывает его или направляет протокол разногласий.

Соответственно, в соответствии с пунктом 5.9 закупочной документации победитель Закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, установленные извещением, он не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не представил заказчику обеспечение исполнения договора (пункт 41.5 Положения о закупках).

Комиссия также отмечает, что срок, установленный закупочной документацией для заключения договора (не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней), включает в себя подписание сторонами проекта договора, урегулирование (при наличии) разногласий.

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

Резюмируя изложенное, с учетом имеющихся в настоящее время документов и сведений, на основании конкретных фактических обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о признании жалобы Заявителя на действия Заказчика обоснованной в части направления проекта договора с нарушением пункта 5.1 закупочной документации, в остальной части — о признании жалобы необоснованной.

При этом Комиссия считает необходимым отметить, что настоящее решение не является преюдициальным для дальнейших решений в рамках рассмотрения вопроса о внесении сведений о Заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Стройторг» (ИНН: 7612045770; ОГРН: 1147612000293) на

действия ГБУ «Мосстройинформ» (ИНН: 7710930476; ОГРН: 1137746018926) при проведении Закупки частично обоснованной.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, пункта 5.1 закупочной документации.

3. Обязательное к исполнению предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его выдачи.