

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/07/3-150/2022

07.07.2022

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, (далее – Комиссия) без участия представителей ООО «Компания Энергия», заявивших ходатайство о рассмотрении жалобы в отсутствие представителей общества, без участия представителей гражданина Ф. И. П. (далее – Заявитель), уведомленного надлежащим образом, рассмотрела жалобу гражданина Ф. И. П. (вх. № 02/2065 от 29.06.2022) на действия Заказчика при проведении запроса предложений в неэлектронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт (замена) гарнитуры, топки и запорной арматуры водогрейного котла № 9 цеха № 2 квартальной котельной поселка Омсукчан для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32211482801).

Информация о поступившей жалобе, в соответствии с частью 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), размещена на официальном сайте Федеральной антимонопольной службы «База решений и правовых актов» <https://br.fas.gov.ru>.

В жалобе Заявитель указывает на неправомерные положения документации о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом 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.

Изучив представленные документы и материалы, руководствуясь положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

УСТАНОВИЛА:

1. 20.06.2022 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении запроса предложений в неэлектронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт (замена) гарнитуры, топки и запорной арматуры водогрейного котла № 9 цеха № 2 квартальной котельной поселка Омсукчан для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32211482801).

Начальная (максимальная) цена договора: 3 467 074,80 рубля.

Дата начала срока подачи заявок: 20.06.2022. Дата и время окончания подачи заявок (согласно извещению): 29.06.2022 13:15 (МСК+8). Дата и время вскрытия конвертов с заявками (согласно документации о закупке): 29.06.2022 10 час. 15 мин. (время Магаданское). Дата и время рассмотрения заявок (согласно документации о закупке): 29.06.2022 13 час. 15 мин. (время Магаданское). Дата подведения итогов: 29.06.2022.

Согласно протоколу оценки и сопоставления предложений по закупочной процедуре «Капитальный ремонт (замена) гарнитуры, топки и запорной арматуры водогрейного котла № 9 цеха № 2 квартальной котельной поселка Омсукчан для нужд ООО «Компания Энергия» № 32211482801-2 от 29.06.2022 запрос предложений в неэлектронной форме признан несостоявшимся, так как на участие не была подана ни одна заявка.

2 . Согласно доводу жалобы Заказчик установил срок оплаты

выполненных работ – не более 300 дней, что по мнению заявителя не позволяет участнику определить действительный срок оплаты работ.

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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке).

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений);

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиям части 3 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 13 Информационной карты запроса предложений в неэлектронной форме оплата услуг исполнителя осуществляется путем перечисления денежных средств на расчетный счет исполнителя, указанный в договоре, но не позднее, чем через 300 дней с момента предоставления Подрядчиком акта (-ов) о приемке выполненных работ (по форме № КС-2), справки (-ок) о стоимости выполненных работ и затрат (по форме № КС-3).

Аналогичное условие установлено пунктом 4.5 проекта договора.

Согласно письменным пояснениям Заказчика и пояснениям представителей Заказчика Закон о закупках не содержит требований в отношении сроков оплаты работ по договорам. Установление срока оплаты, таким образом, находится в компетенции Заказчика. Срок оплаты – не позднее 300 дней, был установлен ввиду потребности Заказчика, вызванной особенностями финансово-хозяйственной деятельности общества.

Вместе с тем, в силу части 5.3 статьи 3 Закона о закупках срок

оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять не более семи рабочих дней с даты приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, за исключением случаев, если иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации, Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства, а также если иной срок оплаты установлен заказчиком в положении о закупке.

В соответствии с частью 5.4 статьи 3 Закона о закупках при установлении заказчиком сроков оплаты, отличных от сроков оплаты, предусмотренных частью 5.3 настоящей статьи, в положение о закупке включаются конкретные сроки оплаты и (или) порядок определения таких сроков, а также устанавливается перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Компания Энергия» (далее – Положение о закупке), утвержденное генеральным директором общества 30.08.2019, не содержит конкретных сроков оплаты и (или) порядка определения таких сроков, в положении о закупке не установлен перечень товаров, работ, услуг, при осуществлении закупок которых применяются такие сроки оплаты. Следовательно, при проведении рассматриваемой закупки Заказчик не имел права установить сроки оплаты выполненных работ, отличные от предусмотренных частью 5.3 статьи 3 Закона о закупках, то есть, не более семи рабочих дней с даты приемки выполненных работ.

Таким образом, в действиях Заказчика установлено нарушение части 5.3 статьи 3 Закона о закупках.

Вместе с тем, довод жалобы сводится к тому, что Заказчиком существенное условие договора – срок оплаты, фактически не определено, так как установлено в широком пределе.

В силу статьи 190 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Комиссия полагает данный довод необоснованным, так как

действующим законодательством предусмотрено назначение сроков (в том числе сроков оплаты по договору) истечением периода времени.

3 . Согласно доводу жалобы Заказчиком установлено, что по соглашению сторон возможно авансирование цены договора и сокращение срока оплаты выполненных работ. По мнению заявителя, данные положения означают, что существенные условия договора – возможность авансирования и срок оплаты работ, фактически не установлены.

Пунктом 4.5 проекта договора предусмотрено, что по соглашению сторон возможно авансирование цены договора и сокращение срока оплаты выполненных работ. Также данные положения указаны в пункте 13 Информационной карты.

В отношении данного довода жалобы Заказчик указал, что законодательство о закупках не содержит норм, регулирующих условия авансирования при заключении договоров, в связи с чем надлежит руководствоваться действующим гражданским законодательством.

Комиссия в отношении рассматриваемого довода отмечает следующее.

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках порядок исполнения договоров регулируется положением о закупке, а также Гражданским кодексом Российской Федерации, определяющим основания и порядок изменения и расторжения договора.

Согласно пункту 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

Пунктами 1 и 2 статьи 451 ГК РФ установлено, что существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Таким образом, заключенные в соответствии с положениями Закона о закупках договоры могут быть изменены по соглашению сторон, в том числе в связи с существенным изменением обстоятельств, в соответствии с нормами главы 29 ГК РФ, если иное не предусмотрено положением о закупке и договором.

Согласно 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 осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Следовательно, заказчик вправе самостоятельно устанавливать в положении о закупке все условия, касающиеся заключения по результатам закупки договора, его исполнения и расторжения, в том числе порядок и сроки оплаты товара, работы или услуги, порядок авансирования.

Положением о закупке ООО «Компания Энергия» не предусмотрены условия порядка авансирования в рамках заключенных договоров. Также в Положении о закупке не содержится положений, ограничивающих возможность сокращения сроков оплаты работ.

Таким образом, с учетом приведенных норм законодательства в ходе исполнения стороны договора вправе по соглашению изменить условия договора в части как авансирования, так и сокращения сроков оплаты.

При этом проектом договора не предусмотрено авансирование, срок оплаты определен в размере не более 300 дней. Данные условия установлены для всех потенциальных участников закупки. Подавая заявку, участник соглашается на исполнение договора на данных условиях. Также ко всем потенциальным участникам применяется установленная документацией о закупке возможность сокращения срока оплаты и авансирования работ.

При таких обстоятельствах Комиссия не усматривает в оспариваемых положениях документации признаков дискриминации участников и ограничений конкуренции. Условия договора в части возможности авансирования и срок оплаты документацией о закупке и проектом договора установлены – авансирование не

предусмотрено, срок оплаты определен как не более 300 дней. Довод жалобы не обоснован.

4 . Согласно доводу жалобы Заказчиком неправомерно не размещено обоснование начальной (максимальной) цены договора.

Заказчик в отношении данного довода указал, что обоснованием начальной (максимальной) цены договора является локальный сметный расчет, размещенный в ЕИС.

В силу пункта 7 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должно быть указано обоснование начальной (максимальной) цены договора либо цены единицы товара, работы, услуги, включая информацию о расходах на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Комиссией установлено, что в составе документации о закупке представлен локальный ресурсный сметный расчет № 2022-02 на капитальный ремонт (замена) гарнитуры, топки и запорной арматуры водогрейного котла № 9 цеха № 2, квартальная котельная п. Омсукчан КВр-4 на сумму 3 467,075 тыс. рублей.

Данный сметный расчет является обоснованием начальной (максимальной) цены договора. Довод жалобы не нашел подтверждения.

5 . Согласно доводу жалобы Заказчиком указана противоречивая информация о сроке окончания подачи заявок.

Согласно извещению о проведении закупки, размещенному Заказчиком в ЕИС, дата и время окончания срока подачи заявок: **29.06.2022 13:15** (МСК+8).

При этом пунктом 16 Информационной карты установлено, что заявки в письменной форме принимаются с 20.06.2022 года по адресу: 686410, Магаданская область, Омсукчанский район, пос. Омсукчан, улица Октябрьская, дом 116 (здание АБК, принадлежащее ООО «Компания Энергия») **до даты и времени начала вскрытия конвертов с заявками**, указанных в пункте 13 Информационной карты закупочной документации.

Дата и время начала вскрытия конвертов с заявками указаны в пункте 17 Информационной карты - дата: **29.06.2022**; время: **10 час. 15 мин.** (время Магаданское).

Таким образом, документацией о закупке дата и время окончания срока подачи заявок определены как 29.06.2022 10:15, что противоречит сведениям, указанным в извещении о закупке.

Представители Заказчика пояснили, что установление различных сроков не приводит к нарушению прав участников закупки, так как они имеют возможность подать заявки вплоть до 13:15, а начало вскрытия конвертов не означает окончания срока подачи заявок.

Комиссия критически относится к данному мнению Заказчика, так как вскрытие конвертов с заявками до истечения срока окончания подачи заявок противоречит принципам законодательства о закупках. В то же время документацией о закупке (Информационной картой) однозначно установлен следующий срок окончания подачи заявок - 29.06.2022 10:15, что не соответствует дате и времени, определенным в извещении о закупке.

В силу части 8 статьи 4 Закона о закупках извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, **ДОЛЖНЫ СООТВЕТСТВОВАТЬ** сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

В действиях Заказчика установлено нарушение части 8 статьи 4 Закона о закупках. Довод жалобы обоснован.

6. Согласно доводу жалобы Заказчиком в Техническом задании и проекте договора установлен следующий срок выполнения работ - срок выполнения заказа: с 10.07.2022 по 20.07.2022. При этом сроки для заключения договора таковы, что исполнитель будет вынужден выполнять работы по договору до его заключения.

В пункте 12 Информационной карты установлено срок выполнения заказа: с 10.07.2022 по 20.07.2022 (согласно условиям проекта договора). По согласованию с заказчиком допускается увеличение сроков выполнения заказа. Аналогичное условие содержится в пункте 1.4 проекта договора.

Дата подведения итогов запроса предложений: 29.06.2022.

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.

Пунктом 1.12.5 Положения о закупке установлен следующий порядок заключения договора при проведении конкурентной закупки.

В проект договора, который прилагается к извещению об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась).

В течение пяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола такой закупки Заказчик передает победителю (единственному участнику) два экземпляра заполненного проекта договора.

Победитель такой закупки (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения проекта договора подписывает его, электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки или скрепляет печатью (при наличии) и передает Заказчику.

Заказчик **не ранее чем через 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола**, на основании которого заключается договор, подписывает электронной подписью или скрепляет печатью договор и возвращает один экземпляр победителю закупки (единственному участнику).

Таким образом, в случае размещения итогового протокола в день подведения итогов закупки (29.06.2022) договор может быть заключен не ранее 10.07.2022.

Заказчик в своих пояснениях указал, что в случае заключения

договора 10.07.2022 срок начала выполнения работ не окажется позднее этой даты. Кроме того, при каких-либо непредвиденных задержках в сроке заключения договора у сторон имеется возможность увеличения срока проведения работ, что предусмотрено положениями договора.

В отношении данных обстоятельств Комиссия приходит к выводу о том, что Заявителем не представлены доказательства тому, что заключение договора может состояться только позднее установленного договором срока начала выполнения работ. Довод жалобы не нашел обоснования.

7. Согласно доводу жалобы Заказчиком установлены неисполнимые сроки на выполнение работ.

Согласно пояснениям Заказчика сроки выполнения работ установлены с учетом потребности Заказчика, предоставляющего услуги по теплоснабжению и горячему водоснабжению потребителям на территории МО «Омсукчанский городской округ». С учетом начала отопительного сезона в конце августа – начале сентября требуется выполнить закупаемые работы в короткие сроки, так как после их выполнения необходимо также выполнение пуско-наладочных работ в отношении всего комплекса оборудования котельной.

В отношении данного довода жалобы Комиссия отмечает следующее. Законом о закупках и гражданским законодательством не регламентируются минимальные сроки выполнения работ. Данные условия договора определяются усмотрением заказчика с целью наилучшего удовлетворения его потребности и получения им, в результате проведения конкурентных процедур, лучших условий исполнения договора. Также целью проведения закупок не является обеспечение максимально широкого круга потенциальных участников. Заявитель указывает, что, по его мнению, сроки выполнения работ установлены слишком короткими. Вместе с тем, в жалобе не приведено доказательств тому, что данные условия являются неисполнимыми для всех потенциальных участников.

Комиссия полагает довод жалобы необоснованным.

8. Согласно доводу жалобы в документации о закупке противоречиво установлен порядок оценки и сопоставления заявок участников, а именно: в описании критерия оценки по квалификации участника установлено, что он оценивается до 60 баллов, вместе с тем, порядок

оценки предусматривает присвоение только до 50 баллов по данному критерию.

В соответствии с пунктами 13 и 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в частности, критерии оценки и сопоставления заявок, порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Разделом 4 документации о закупке установлена следующая шкала присвоения баллов по критерию оценки «Квалификация участника»:

№ п/п	Критерии оценки заявок на участие в запросе предложений, их содержание	Механизм оценки	Кол-во баллов
2.1.	Объемы выполнения работ по капитальному ремонту водогрейных котлов в тепловых угольных котельных за последние 3 года	Наличие	1-60
2.2	Наличие/Отсутствие положительных отзывов по капитальному ремонту водогрейных котлов в тепловых угольных котельных	Наличие	1-40

При этом порядком оценки по данному критерию предусмотрено следующее:

Оценка в 0 баллов:

-в составе заявки Участника не представлены документы (либо предоставлены не в полном объеме), подтверждающие сведения об опыте выполнения работ, либо предоставлены сведения об опыте выполнения работ не связанных с предметом контракта; либо закрывающие акты по договору подписаны ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке; либо представлены сведения о наличии опыта выполнения работ в виде исполненного копии контракта (договора) и закрывающих актов с применением штрафных санкций к Участнику.

В случаях, если в составе заявки Участника в полном объеме представлены документы (копии контрактов со всеми приложениями и дополнительными соглашениями и закрывающие акты), подтверждающие сведения об опыте выполнения работ, связанном с предметом контракта; подписанные не ранее чем за 3 года до даты окончания срока подачи заявок на участие в закупке без применения штрафных санкций к Участнику. то заявке присваивается:

Оценка в 10 баллов:

Сведения предоставлены, общая сумма выполненных работ (по закрывающим актам) менее 200 000 рублей, с приложением подтверждающих документов.

Оценка в 20 баллов:

Сведения представлены по договорам общая сумма выполненных работ по которым (по закрывающим актам) от 200 000 рублей до 500 000 рублей, с приложением подтверждающих документов.

Оценка в 30 баллов:

Сведения представлены по договорам общая сумма выполненных работ по которым (по закрывающим актам) от 500 000 рублей до 800 000 рублей, с приложением подтверждающих документов

Оценка в 40 баллов:

Сведения представлены по договорам общая сумма выполненных работ по которым (по закрывающим актам) от 800 000 рублей до 1 000 000 рублей, с приложением подтверждающих документов.

Оценка в 50 баллов:

Сведения представлены по договорам общая сумма выполненных работ по которым (по закрывающим актам) от 1 000 000 рублей до 1 500 000 рублей, с приложением подтверждающих документов

Оценка в 50 баллов:

Сведения представлены по договорам общая сумма выполненных работ по которым (по закрывающим актам) равна или более 1 500 000 рублей, с приложением подтверждающих документов.

Согласно пояснениям представителей Заказчика в данном случае в документации были допущены технические ошибки. Критерий оценки должен был иметь шкалу присвоения баллов до 60 баллов, а в случае предоставления договоров на сумму более 1 500 000 рублей заявка должна была получать 60 баллов.

Таким образом, Заказчиком были установлены противоречивые показатели при определении в документации порядка оценки и сопоставления заявок участников. Комиссия установила в действиях Заказчика нарушение пункта 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках. Довод жалобы обоснован.

На основании изложенного, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу гражданина Ф. И. П. на действия Заказчика – ООО «Компания Энергия», при проведении запроса предложений в неэлектронной форме на право заключения договора на капитальный ремонт (замена) гарнитуры, топки и запорной арматуры водогрейного котла № 9 цеха № 2 квартальной котельной поселка Омсукчан для нужд ООО «Компания Энергия» (реестровый номер извещения 32211482801) обоснованной в части нарушения Заказчиком части 5.3 статьи 3,

- части 8 статьи 4, пункта 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 5.3 статьи 3, части 8 статьи 4, пункта 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках.
 3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать в связи с тем, что закупка признана несостоявшейся.
 4. Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.