

Решение № 03-10.1/122-2017

о признании жалобы необоснованной

22 мая 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 4 Управления Федеральной службы исполнения наказаний России по Омской области» (далее – заявитель, ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области) на действия казенного учреждения здравоохранения Омской области «Специализированная детская туберкулезная клиническая больница» (далее – заказчик) при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку продуктов питания (сахар) (извещение № 0352200031917000023) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

в отсутствие представителя заявителя, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

заказчика – «...»,

У С Т А Н О В И Л А:

1. В Омское УФАС России поступила (вх. № 3774э от 15.05.2017) жалоба ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области на действия заказчика, связанные с заключением контракта, которые, по мнению заявителя, нарушают требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе)

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-3574э от 16.05.2017) заказчиком были представлены (вх. № 3912 от 18.05.2017) материалы электронного аукциона и возражения на доводы жалобы, из которых следует, что 11.04.2017 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 23590 руб.

В протоколе рассмотрения заявок на участие в аукционе от 20.04.2017 указано, что на участие в аукционе подано пять заявок, все участники закупки допущены к участию в

электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 24.04.2017 в электронном аукционе приняли участие 2 участника закупки, наименьшее ценовое предложение 22292,55 руб. было сделано участником с порядковым номером заявки 5.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 25.04.2017 следует, что заявка с порядковым номером 5 была признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Победителем признан участник с порядковым номером заявки 1 - ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области.

В соответствии с требованием Омского УФАС России (исх. № 03-3574э от 16.05.2017) определение поставщика приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

3. В результате рассмотрения жалобы заявителя, представленных материалов, пояснений представителя заказчика, осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

Согласно части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки** или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке, заявкой**, окончательным предложением **участника закупки, с которым заключается контракт**, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Также на основании части 10 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.**

В силу части 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона.

Исходя из части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Из представленной (вх. № 3916э от 18.05.2017) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» хронологии заключения контракта, следует, что 27.04.2017 заказчиком направлен ФКУ ИК-4 УФСИН России по Омской области проект контракта.

02.05.2017 заявителем направлен Заказчику протокол разногласий к проекту контракта.

03.05.2017 Заказчиком направлен доработанный проект контракта победителю.

10.05.2017 победитель повторно направил Заказчику протокол разногласий к проекту контракта с уведомлением об увеличении цены контракта в размере 5 %.

15.05.2017 Заказчиком направлен проект контракта победителю с обоснованием причин отказа об увеличении цены контракта в размере 5 %.

Из жалобы заявителя следует: *«Контракт по итогам электронного аукциона должен заключаться на условиях, установленных Заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона и в аукционной документации (в т.ч. в проекте контракта): соответствующее требование установлено в части 10 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ.*

Между сторонами при заключении государственного контракта возникли разногласия по проекту государственного контракт.

Заказчиком не верно трактуется Федеральный закон 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон), а именно:

Частью 3.1 статьи 71 указанного Федерального закона предусмотрено, что в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 13 статьи 69 настоящего Федерального закона в связи с тем, что аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, только одной второй части заявки на участие в нем, контракт с участником такого аукциона, подавшим указанную заявку, заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном ст.70 настоящего Федерального закона.

Частью 13 статьи 69 настоящей Федеральном законе предусматривается, что в случае, если аукционной комиссией принято решение о несоответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, всех вторых частей заявок на участие в нем или о соответствии указанным требованиям только одной второй части заявки на участие в нем, такой аукцион признается несостоявшимся.

Так как пункт 25 части 1 статьи 93 настоящего Федеральном законе предусматривает заключение Государственного контракта именно при признании несостоявшимся в том числе электронного аукциона в соответствии с... частями 1 -3.1 статьи 71 настоящего Федерального закона, проводится при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд соответственно с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, или контрольным органом в сфере государственного оборонного заказа, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, уполномоченными на осуществление контроля в сфере закупок. В соответствии с настоящим пунктом контракт должен бы и» заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на условия, предусмотренных документацией о закупке, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт. Такая цена не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта, цену контракта, предложенную в заявке соответствующего участника закупки, или цену контракта, предложенную соответствующим участником закупки при проведении электронного аукциона. Обращение заказчика о согласовании заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) направляется в контрольный орган в сфере закупок в срок не позднее чем в течение десяти дней с даты размещения в единой информационной системе соответствующих протоколов, содержащих информацию о признании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся. При этом срок согласования не должен быть более чем десять рабочих дней с даты поступления указанной обращения. Контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается в срок не более чем двадцать дней с даты получения заказчиком такого согласования, или в случаях, предусмотренных частями 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона, в срок не более чем двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе соответствующих протоколов, содержащих информацию о признании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся, или в случаях, предусмотренных частями 1 - 3.1 статьи 71, частями 1 и 3 статьи 79 настоящего Федерального закона, в сроки, установленные соответственно статьей 70 и частью 13 статьи 78 настоящей ФЗ.

Порядок согласования заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) устанавливается федеральным органом исполнительной

власти по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Кроме того, согласно извещения о проведении электронного аукциона для закупки № 0352200031917000023 к преимуществам относятся Учреждения и предприятия уголовно-исполнительной системы (в соответствии со статьей 28 Федерального закона №44-ФЗ) - 5%.

Следовательно, получается, что фактически контракт заключается не по пункту 11 части 1 статьи 93 Федерального закона 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а по результатам проведенного электронного аукциона».

В свою очередь в возражениях заказчика, в частности указано: «На основании части 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе в случае, если аукционной комиссией принято решение о несоответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, всех вторых частей заявок на участие в нем **или о соответствии указанным требованиям только одной второй части заявки на участие в нем, такой аукцион признается несостоявшимся.**

Согласно части 3.1 статьи 71 Федерального закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион **признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 13 статьи 69 настоящего Федерального закона в связи с тем, что аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, **только одной второй части заявки на участие в нем,**** контракт с участником такого аукциона, подавшим указанную заявку, заключается в соответствии с **пунктом 25 части 1 статьи 93** настоящего Федерального закона в порядке, установленном **статьей 70** настоящего Федерального закона.

Соответственно государственный контракт заключается по основанию, предусмотренному пунктом 25 части 1 статьи 93 Федерального закона о контрактной системе «Осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)» - вследствие признания несостоявшимся электронного аукциона в соответствии с частью 3.1 статьи 71 указанного Федерального закона.

В соответствии с данным пунктом контракт должен быть заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) **на условиях, предусмотренных документацией о закупке, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт. Такая цена не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта, цену контракта, предложенную в заявке соответствующего участника закупки, или цену контракта, предложенную соответствующим участником закупки при проведении электронного аукциона.**

В соответствии с частью 2 статьи 28 Федерального закона о контрактной системе при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей), **за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика** (подрядчика, исполнителя), заказчик обязан предоставлять учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы преимущества в отношении предлагаемой ими цены контракта в размере до пятнадцати процентов в установленном Правительством Российской Федерации **порядке** и в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации **перечнями** товаров, работ, услуг.

На основании изложенного и руководствуясь частью 3.1 статьи 71, пунктом 25 части 1

статьи 93, частью 2 статьи 28 указанного Федерального закона просим признать доводы жалобы заявителя необоснованными».

Соглашаясь с указанной позицией Заказчика, учитывая, что в соответствии с частью 2 статьи 28 Федерального закона о контрактной системе контракт по требованию такого победителя заключается по предложенной им цене с учетом преимущества в отношении цены контракта, но не выше начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки, **за исключением случая, если закупки осуществляются у единственного поставщика** (подрядчика, исполнителя), Комиссия не усматривает в действиях Заказчика нарушений Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, признала жалобу Заявителя **необоснованной**.

На основании изложенного, руководствуясь подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 и пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать **необоснованной** жалобу Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 4 Управления Федеральной службы исполнения наказаний России по Омской области» на действия казенного учреждения здравоохранения Омской области «Специализированная детская туберкулезная клиническая больница» при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку продуктов питания (сахар) (извещение № 0352200031917000023).

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

Заместитель Председателя Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»