

ООО «Заявитель»

ООО «Ответчик»

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Оренбургской области

места нахождения: г.Оренбург, ул. Краснознаменная,
22

почтовый адрес: 460046, г.Оренбург, ул. 9 Января, 64

тел. (3532) 78-66-17, факс (3532) 77-80-70

e-mail: to56@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

Решение принято 07 апреля 2021 г.

В полном объеме изготовлено 12 апреля 2021 г.
Оренбург

г.

Решение по делу № 056/07/3-343/2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.), в составе:

Председателя Комиссии – заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей Оренбургского УФАС России П. Л.Ю., членов Комиссии:

Ф.А.Ю. – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

З. Р.Р. – специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

При участии представителя ООО «Заявитель», Т.Д. Р. (генерального директор ООО «Заявитель»), в режиме видеоконференции.

При участии представителей ООО «Ответчик», Ф.М.В. (доверенность № 1 от 01.01.2021 г.), Б.Е.Ю. (доверенность № 8 от 01.01.2021 г.), Р.А.Н. (доверенность № 83 от 01.01.2021 г.), в режиме видеоконференции.

Рассмотрев жалобу (вх. № 3105 от 29.03.2021) ООО «Заявитель» на действия заказчика ООО «Ответчик», при заключении договора по результатам проведения конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка для нужд ООО «Ответчик» (№ 32009351991).

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 3105 от 29.03.2021) ООО «Заявитель» на действия заказчика ООО «Ответчик», в части заключения договора по результатам проведения конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка для нужд ООО «Ответчик» (№).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 01.04.2021 исх. № 2909, организатору закупки от 01.04.2021 исх. № 2908.

Рассмотрение жалобы было назначено на 06.04.2021 в 14 ч. 15 мин.

При рассмотрении жалобы было объявлено о перерыве в рассмотрении жалобы, рассмотрение назначено на 07.04.2021 г. в 14:30.

Исходя из доводов жалобы заявителя следует, что 26 февраля 2021 г. на сайте

электронной торговой площадки ЭТП ГПБ опубликован протокол № 11-2021/ГПБ о результатах процедуры закупки (извещение о закупке № от 28.09.2020 г.). Согласно указанному протоколу, Тендерный комитет принял решение признать победителем конкурентного отбора ООО "Заявитель".

Дважды - 18 и 22 марта 2021 г. - Заказчик ООО "Ответчик" через функционал электронной торговой площадки ЭТП ГПБ публикует проект договора на выполнение работ 2021 года, содержащий недопустимые срок выполнения работ и срок действия договора, направленные в обратную во времени сторону и распространяющиеся на отношения между Заказчиком и Подрядчиком до даты подведения итогов конкурентной закупки.

Доводы жалобы.

1. Согласно проекту договора в редакции Заказчика от 22.03.2021 г., срок выполнения работ - с момента подписания договора до 31.12.2020 г., договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.01.2021 г. Установление даты заключения договора позже даты окончания его действия в проекте договора, заключаемого по условиям проведения конкурентного способа закупки, является неправомерным со стороны Заказчика. Кроме того, заключение договора, срок действия которого истек на момент подписания противоречит здравому смыслу, законодательству и делает данный договор недействительным.

2. 22 марта 2021 г. помимо проекта договора ООО "Ответчик" опубликованы сопроводительное письмо и протокол согласования разногласий от 19.03.2021 г., предусматривающие следующие спорные условия договора: срок выполнения работ с момента подписания договора до 25.05.2021 г., договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 09.06.2021 г. По вине Заказчика, проводившего конкурентную закупку с нарушениями, были значительно сдвинуты сроки подведения итогов процедуры, в результате чего значительно изменились погодные условия выполнения земляных работ. Таким образом, Заявитель исключительно заинтересован в заключении договора, но только с учетом требований строительных норм и правил, что подразумевает перенесение срока начала работ на период после окончания весеннего паводка и весенней распутицы и осушения верхнего слоя грунта. Заявитель в своей редакции протокола разногласий просит установить в Проекте договора следующие условия: «срок выполнения работ: с момента подписания договора до 31.12.2021 г., договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.01.2022 г.»

3. Согласно п. 12.10 проекта договора, Заказчик имеет право расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке при условии направления письменного уведомления в адрес Подрядчика не менее чем за 3 дня до предполагаемой даты расторжения. Считаем данный пункт договора неправомерным. Односторонний отказ от исполнения договора не может быть произвольным. Признание за Заказчиками права на немотивированный

отказ от исполнения договора, заключенного по итогам проведения открытых торговых процедур в электронной форме, открывает возможность для злоупотреблений со стороны недобросовестных Заказчиков, поскольку такие действия фактически дезавуируют положения Закона № 223-ФЗ в части определения лиц, с которыми заключаются договора. Заявитель полагает необходимым исключить данный пункт из договора и предусмотреть положениями договора невозможность одностороннего немотивированного расторжения договора.

4. Также следует отметить нарушение Заказчиком сроков заключения договора. Согласно п. 44.3 Документации о закупке, Заказчик, в течение 5 дней с момента размещения итогов закупки на сайте ЕИС направляет победителю закупки проект договора. Протокол итогов закупки опубликован 26 февраля 2021 г. Первая редакция проекта договора опубликована 18 марта 2021 г., т.е. по прошествии 20 дней.

С учетом изложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", заявитель просит признать жалобу ООО "Заявитель" обоснованной.

Согласно доводам ответчика, ООО «Ответчик», поясняет, что Общество не согласно с доводами жалобы ООО «Заявитель» на действия заказчика в части заключения договора по результатам проведения конкурентного отбора по следующим основаниям.

Протоколом №11-2021/ГПБ от 26.02.2021 ООО «Заявитель» признан победителем конкурентного отбора в электронной форме на право заключения договора на очистку иловых карт от осадка. После чего на ЭТП ГПБ в установленные сроки был размещен подписанный ЭЦП Заказчика договор. После подписания договора Заказчик планировал разместить проект дополнительного соглашения с измененными сроками исполнения обязательств на срок, аналогичный периоду, указанному в закупочной документации, о чем Победителю процедуры закупки - ООО «Заявитель» было сообщено после размещения подписанного договора на электронной площадке. Функционал ЭТП ГПБ не позволяет одновременно размещать на площадке договор и дополнительное соглашение.

19.03.2021 Заказчиком был получен протокол разногласий, в котором Победитель процедуры указал срок действия договора до 31.01.2022 и срок выполнения работ до 31.12.2021. Не согласившись с указанными сроками Заказчиком был подготовлен и направлен протокол согласования разногласий, в соответствии с которым срок действия договора был установлен до 31.12.2021 г. Срок выполнения работ указывался с даты подписания с 19.03.2021 по 25.05.2021г., т.е. 67 календарных дней. Указанный срок является аналогичным сроку выполнения работ в соответствии с закупочной документацией.

Этот срок обусловлен тем, что, направив заявку на участие в электронной

процедуре закупки заявитель ознакомлен и согласен с условиями закупочной документации, и сроками выполнения работ, условиями проекта договора. Сроки, указанные Победителем закупочной процедуры необоснованны.

В соответствии с положениями ст. 6 Федерального закона 18.07.2011 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке.

Пунктом 10 ст. 3.2 указанного Закона установлено, что заявки на участие в конкурентной закупке представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Победитель для участия в процедуре закупки направил заявку, соответствующую требованиям закупочной документации. В соответствии с условиями закупочной документации и проекта договора (п. 2.1) срок выполнения работ определялся с момента подписания договора до 31.12.2020, что с учетом проведения процедур закупки и подписания договора составляет 67 дней. С указанным протоколом согласования разногласий Победитель закупки не согласился, повторно направив протокол разногласий в котором в качестве аргумента изменения сроков сделал ссылку на изменение погодных условий. Отсылку на изменение погодных условий считаем необоснованной, т.к. большая часть работ при заключении договора в 2020 году должна была выполняться в осенне-зимний период, в связи с этим, требование об исключении п. 12.10 из договора, а также установление иных сроков исполнения договора считаем необоснованным.

В части размещения документов на ЭТП ГПБ ООО «Ответчик» сообщает, что размещаемые договоры, дополнительные соглашения, протоколы разногласий и иная документация подписывается электронно-цифровой подписью и не требует фактического визирования документа. Действия Победителя закупочной процедуры путем изменения условий его заключения, указанных в закупочной документации, являются уклонением от заключения договора. Кроме того, признав требования Победителя обоснованными будет являться созданием преимуществ для Победителя закупки по сравнению с остальными её участниками, В связи с изложенным считают, что условия договора могут быть изменены только на аналогичный период, указанный в закупочной документации.

На основании вышеизложенного, ООО «Ответчик» жалобу ООО «Заявитель» просит признать необоснованной.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, 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 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), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

28.09.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка для нужд ООО «Ответчик» (№).

Дата начала срока подачи заявок 28.09.2020

Дата окончания срока подачи заявок 15.10.2020 в 12:00

Дата подведения итогов 05.11.2020.

Протокол подведения итогов от 05.11.2020 был отменен в связи с предписанием УФАС России по Оренбургской области по делу № 056/07/3-1726/2020.

Заказчиком повторно рассмотрены заявки и протоколом № 11-2021/ГПБ от 26.02.2021 ООО «Заявитель» признано победителем конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка.

Согласно ч.1 ст. 2 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ (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.

Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «Ответчик» (далее – Положение) утверждено Решением общего собрания Участников (№ 30 от

20.05.2020 г.)

На рассмотрение Комиссии была представлена Документация о проведении конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка для нужд ООО «Ответчик» (далее - Документация). Документация размещена на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 05.11.2020 г.

Рассмотрев жалобу, заслушав пояснения сторон, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пп. 4 п. 8.2.2 Положения, заказчик по соглашению с участником закупки при заключении и исполнении договора вправе изменять договор без проведения дополнительной закупки и без оформления протокола ТК/ТК ВОЗ при изменении сроков исполнения обязательств по договору, если необходимость заключения дополнительного соглашения обусловлена изменениями законодательства РФ, предписаниями органов государственной власти, органов местного самоуправления или иными объективными обстоятельствами.

Изначально, в соответствии с п. 2.1 Проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации конкурентного отбора, срок выполнения работ был установлен: с момента подписания договора до 31.12.2020. Учитывая установленные сроки выполнения работ, пункт 15 ст. 3.2 Закона о закупках, п 8.1.1. Положения, касающиеся сроков заключения договора, Комиссией установлено, что работы должны быть завершены в 67-дневный срок. Участники, в том числе и ООО «Вектор Строй» подавая заявки согласились с установленным сроком выполнения работ.

В связи с предписанием Оренбургского УФАС России по делу № 056/07/3-1726/2020 Заказчиком отменен Протокол подведения итогов от 05.11.2020, заявки участников рассмотрены повторно и протоколом № 11-2021/ГПБ от 26.02.2021 ООО «Заявитель» признано победителем конкурентного отбора.

В соответствии с п. 44.3 Документации, Заказчик в течение 5 дней с момента размещения итогов закупки на сайте ЕИС направляет победителю закупки проект договора.

Комиссией установлено, что лишь 18.03.2021 ООО «Ответчик» опубликовал первую редакцию Проекта договора, что является нарушением положений Документации. Соответственно, довод жалобы в указанной части является обоснованным.

В соответствии с п. 8.1.8 Положения, при заключении договора между Заказчиком и победителем могут проводиться преддоговорные переговоры (в том числе путем составления протоколов разногласий, протоколов согласования разногласий), направленные на уточнение его условий, не указанных в документации о закупке или заявке участника закупки,

обязанного заключить договор.

В ходе заключения договора между Заявителем и Победителем возникли разногласия в части срока действия договора, а также срока выполнения работ. ООО «Заявитель» требовало установить срок действия договора до 31.01.2022 и срок выполнения работ до 31.12.2021. Заказчик, не согласившись с установленными требованиями опубликовал протокол согласования разногласий от 19.03.2021, в котором установил срок выполнения работ: «с момента подписания договора до 25.05.2021 г.» и срок действия договора: «договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 09.06.2021 г.».

Комиссией установлено, что срок выполнения работ согласно протоколу согласования разногласий составляет 67 календарных дней. Указанный срок является аналогичным сроку выполнения работ в соответствии с закупочной документацией.

В своей жалобе, заявитель в том числе указывает на необходимость исключения п. 12.10 проекта договора и требует в том числе от Комиссии обязать заказчика предусмотреть положениями договора невозможность одностороннего немотивированного расторжения договора.

Вместе с тем Комиссия обращает внимание на то, что ООО «Заявитель» являлось участником данной закупки. Направляя заявку на участие в электронной процедуре закупки ООО «Заявитель» было ознакомлено и согласно с условиями закупочной документации, в том числе со сроками выполнения работ и условиями проекта договора. В случае несогласия с положениями Документации должно было своевременно определиться с необходимостью оспаривания документации.

Кроме того, Комиссия отмечает, что вопросы, касающиеся договорных обязательств, относятся к категории гражданско - правовых, разрешение которых осуществляется в судебном порядке, и не подлежит рассмотрению в рамках процедуры рассмотрения жалоб, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Учитывая, что на момент принятия решения срок заключения договора, установленный Положением, не истек, у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу (вх. № 3105 от 29.03.2021) ООО «Заявитель» на действия ООО «Ответчик» при заключении договора по результатам проведения конкурентного отбора в электронной форме (с размещением информации) на очистку иловых карт от осадка для нужд ООО «Ответчик» (№), частично обоснованной.

2. Предписание не выдавать.

3. Снять ограничения, наложенные на закупку (Извещение: №) уведомлением Оренбургского УФАС России от 01.04.2021 исх. № 2908.

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

Председатель

Комиссии

Л.Ю. П.

Члены Комиссии

А.Ю.Ф.

Р.Р. З.