

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего заместитель руководителя управления, членов Комиссии: начальник отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- **ООО ЧОО «Альфа-защита»** - по доверенности от 10.08.2020, по доверенности от 15.07.2020,
- **МУП города Хабаровска «Горсвет»** - по доверенности от 11.08.2020 №1468/1, – по доверенности от 11.08.2020 №1468,

рассмотрев жалобу ООО ЧОО «Альфа-защита» на действия МУП города Хабаровск «Горсвет» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора оказания услуг физической охраны объектов и обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов (извещение №32009279107), материалы дела **8-01/264 (027/01/18.1-1079/2020)**,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО ЧОО «Альфа-защита» на действия МУП города Хабаровск «Горсвет» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора оказания услуг физической охраны объектов и обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов (извещение №32009279107).

Из жалобы следует, что установленное заказчиком требование о предоставлении обеспечения исполнения договора только в виде внесения денежных средств в депозит заказчика без права альтернативного внесения обеспечения в виде безотзывной банковской гарантии незаконно, установленное заказчиком требование к обеспечению заявок неправомерно, сроки и процедура подписания договора, протокол об уклонении также не соответствуют законодательству.

Представители заявителя в заседании комиссии доводы жалобы поддержали в полном объеме.

Из письменных возражений МУП города Хабаровска «Горсвет» от 07.08.2020 №1449 следует, что извещение содержит всю информацию необходимую для ее осуществления: вид обеспечения исполнения договора – внесение денежных средств по указанным реквизитам, его размер, срок предоставления обеспечения, порядок заключения договора, срок подписания проекта договора победителем запроса котировок, основания считать победителя уклонившимся от заключения договора. В соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 13 положения о закупках заказчик вправе установить требование об обеспечении исполнения договора, заключаемого по итогам проведенной конкурентной закупки. Такое требование в равной мере распространяется на всех участников конкурентной закупки и указывается в извещении об осуществлении конкурентной закупки и в документации о закупке.

Доводы, изложенные в возражениях, представители МУП города Хабаровска «Горсвет» в заседании комиссии поддержали в полном объеме.

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

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ 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.

Согласно п. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: 1) информационная открытость закупки; 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки; 3) 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; 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Закон № 223-ФЗ 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.

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.

Частью 5 статьи 4 Закона № 223-ФЗ установлено, что при закупке в единой информационной системе размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

В соответствии с частями 9, 10 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке (за исключением проведения запроса котировок в электронной форме), которая размещается в единой информационной системе вместе с извещением об осуществлении закупки и включает в себя сведения, предусмотренные, в том числе частью 10 статьи 4 настоящего Федерального закона.

Частью 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ установлено, что в документации о конкурентной закупке должны быть указаны, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам,

функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика (п. 1); требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке (п. 2); требования к участникам такой закупки (п. 9).

В силу части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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.

Таким образом, именно на заказчика возложена обязанность установить порядок проведения закупки и заключения по результатам закупки договора, требования к участникам, к документам, подаваемым в составе заявки, иные лица таким право не обладают.

29.06.2020 МУП города Хабаровска «Горсвет» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №32009279107 о проведении запроса котировок в электронной форме на оказание услуг физической охраны объектов и обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов. Дата начала срока подачи заявок – 29.06.2020. Дата окончания срока подачи заявок – 13.07.2020. Дата подведения итогов – 14.07.2020. Начальная (максимальная) цена договора - 1 653 120,00 руб.

В соответствии со ст. 13 раздела 4 положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП города Хабаровска «Горсвет» (далее – положение) заказчик вправе установить требование об обеспечении исполнения договора, заключаемого по итогам проведенной конкурентной закупки. Такое требование в равной мере распространяется на всех участников конкурентной закупки и указывается в извещении об осуществлении конкурентной закупки и в документации о конкурентной закупке (п.1); заказчик в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке устанавливает вид обеспечения, его размер, срок и порядок его внесения, реквизиты счета для перечисления денежных средств, срок и порядок возврата обеспечения исполнения договора (п.2); размер обеспечения исполнения договора может составлять от 5 до 30 процентов от начальной (максимальной) цены договора (п.3); 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 (п.4); перечисление денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора осуществляется на основании итогового протокола конкурентной закупки. Победитель конкурентной закупки перечисляет денежные средства по реквизитам, указанным в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке и представляет заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора в размере, который предусмотрен извещением об осуществлении конкурентной закупки, документацией о конкурентной закупке (п.5); денежные средства, внесенные поставщиком (исполнителем, подрядчиком) в качестве обеспечения исполнения договора, возвращаются поставщику (исполнителю, подрядчику) заказчиком при условии надлежащего исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) предусмотренных договором обязательств в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты исполнения указанных обязательств (п.6).

Согласно п. 4 извещения обеспечение исполнения договора – 25% начальной (максимальной)

цены договора – 413280 руб. (четыре ста тринадцать тысяч двести восемьдесят рублей 00 копеек) рублей. 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. Обеспечение исполнения договора предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта договора. Внесение денежных средств осуществляется по реквизитам заказчика.

В соответствии с п. 12.8 извещения в течение 5 дней с момента направления заказчиком проекта договора победитель запроса котировок обязан подписать договор. В случае если победитель запроса котировок в срок, указанный в абз. 1 настоящего пункта, не представил заказчику подписанный проект договора на условиях, указанных в поданной участником закупки заявке и в настоящем извещении, а также обеспечение исполнения договора и (или) гарантийных обязательств в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно п. 12.10 извещения при невыполнении участником конкурентной закупки, признанным победителем конкурентной закупки, требования о предоставлении обеспечения исполнения договора или признании комиссией по осуществлению конкурентных закупок информации, предусмотренной подпунктом 2) настоящего пункта, недостоверной, договор с таким участником закупки не заключается, и он признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с п. 2.3 проекта договора денежные средства, внесенные в качестве обеспечения исполнения договора, возвращаются исполнителю при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по договору в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты исполнения указанных обязательств.

Согласно п. 2.5 проекта договора заказчик вправе при неисполнении либо ненадлежащем исполнении обязательств исполнителем во внесудебном порядке обратиться с иском о взыскании на подлежащие уплате неустойку (штраф, пени) из денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения договора (вернуть обеспечение исполнения договора, внесенного исполнителем, за минусом неустоек (штрафов, пени)).

Возможность в качестве обеспечения исполнения договора предоставления банковской гарантии не предусмотрена, равно как и не установлен такой выбор по желанию участника закупки.

Внесение денежных средств в обеспечение заявки и обеспечения исполнения договора в равной мере распространяются на всех участников закупки, Закону о закупках не противоречат, в данной связи указанный довод жалобы комиссией Хабаровского УФАС России признается необоснованным.

Из первой части заявки ООО ЧОО «Альфа-защита» следует, что общество изучило извещение о проведении данной закупки, а также согласилось поставить (выполнить, оказать, приобрести) указанный в документации о проведении данной процедуры предмет договора в соответствии с указанной документацией стоимостью не выше начальной (максимальной) цены договора. Также общество обязалось в случае заключения с ним договора предоставить обеспечение договора в размере, указанном в документации о закупке и подтвердило, что уведомлено о том, что в случае, если заказчиком установлено требование о внесении обеспечения заявки на участие в процедуре и при уклонении им от заключения договора, денежные средства в размере обеспечения заявки на участие в процедуре с его счета, открытого для проведения операций по обеспечению участия в процедурах, будут перечислены на счет заказчика.

Нарушений со стороны заказчика сроков и процедуры подписания договора не установлено,

заявителем обратного не представлено.

Поскольку ООО ЧОО «Альфа-защита» добровольно принято решение участвовать в закупке, подтверждено свое согласие о внесении обеспечения заявки на участие в процедуре, о внесении денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора на счет заказчика, общество было ознакомлено с закупочной документацией, осознавало последствия невнесения обеспечения денежных средств в качестве исполнения договора (признание такого участника уклонившимся от заключения договора путем оформления протокола об уклонении), в данной связи Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

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, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или 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, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО ЧОО «Альфа-защита» на действия МУП города Хабаровск «Горсвет» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора оказания услуг физической охраны объектов и обеспечению внутриобъектового и пропускного режимов (извещение №32009279107) необоснованной.

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