



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 50-31-55

Р Е Ш Е Н И Е №20-01

по делу № 20 о нарушении законодательства о контрактной системе
в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

27 января 2015 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии Тюменского УФАС России, заместителя руководителя Тюменского УФАС России Поткиной И.В.,

членов Комиссии Тюменского УФАС России:

начальника отдела Верзуна Ю.Д.,

заместителя начальника отдела Зимаева А.В.,

от Общества с ограниченной ответственностью «ХлебТоргСервис Плюс» (далее – ООО «ХлебТоргСервис Плюс», заявитель, Общество) директора Хрупы О.В., действующего на основании Решения единственного участника Общества № 1 от 01.10.2012 г., представителя Жолудевой А.Ю. по доверенности от 19.01.2015 г. б/н,

от Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тюменской области «Областная клиническая больница №2» (далее - заказчик, ГБУЗ ТО «ОКБ №2») Бутырской О.В. по доверенности от 12.01.2015 г. № 2,

рассмотрев в порядке, предусмотренном главой 6 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту - Закон о контрактной системе) жалобу ООО «ХлебТоргСервис Плюс» на действия ГБУЗ ТО «ОКБ №2» при проведении электронного аукциона № АЭ-5571/14 (реестровый номер закупки в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на официальном сайте РФ размещения заказов www.zakupki.gov.ru 0167200003414007692) на поставку хлеба (далее – электронный аукцион),

У С Т А Н О В И Л А:

В Тюменское УФАС России 21.01.2014 г. поступила жалоба ООО «ХлебТоргСервис Плюс» на действия (бездействие) заказчика, выраженные в отказе в заключении договора с Обществом, являющегося победителем указанного электронного аукциона. Сведения о заключенном контракте с иным участником закупки на официальном сайте отсутствуют.

Указанная жалоба заявителя признана соответствующей требованиям, предусмотренным статьей 105 Закона о контрактной системе и принята к рассмотрению. Информация о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы размещена на официальном сайте РФ размещения заказов www.zakupki.gov.ru, в адрес уполномоченного органа, заказчика и заявителя направлены уведомления о рассмотрении жалобы.

В этой связи, на основании ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, приказа Тюменского УФАС России от 22.01.2015 г. № 40, комиссией Тюменского УФАС России по контролю в сфере закупок проводится внеплановая проверка действий заказчика и уполномоченного органа при проведении электронного аукциона № АЭ-5571/14 (№0167200003414007692).

В рамках проводимой внеплановой проверки по жалобе заявителя у Управления государственных закупок Тюменской области (уполномоченный орган) были затребованы все имеющиеся документы и материалы по проведению вышеуказанного электронного аукциона, которые представлены уполномоченным органом заблаговременно до дня заседания Комиссии.

В качестве обоснования заявленных требований заявитель ссылается на то обстоятельство, что заказчик при принятии оспариваемого решения об отказе в заключении контракта неправомерно сослался на нарушение Обществом части 13 статьи 70 Закона о контрактной системе, предусматривающей основания для признания участника уклонившимся от заключения контракта. В частности, протокол разногласий от 12.01.2015 г. не может свидетельствовать об уклонении Общества от заключения контракта, поскольку был направлен заказчику в пределах срока, установленного ч.4 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Заявитель также указал, что при принятии оспариваемого решения заказчиком были неверно исчислены сроки в пределах которых Общество могло реализовать свое право на согласования спорных условий контракта путем направления заказчику протокола разногласий.

Присутствовавший в заседании Комиссии представитель заказчика на доводы, изложенные в жалобе заявителя, представил в материалы дела письменные возражения (письмо от 26.01.2015 б/н) с приложением соответствующих документов. Согласно указанным пояснениям, отказ заказчика от заключения с ООО «ХлебТоргСервис Плюс» контракта по результатам электронного аукциона № АЭ-5571/14 является правомерным, поскольку протокол разногласий по проекту контракта указанным Обществом был направлен за пределами 13-дневного срока, установленного ч.13 статьи 70 Закона о контрактной системе. Кроме того, на момент признания Общества уклонившимся от подписания контракта, у последнего не было надлежащего обеспечения исполнения контракта, что следует из последующей переписки участника с заказчиком по согласований условий банковской гарантии.

Исследовав материалы дела, заслушав представителя уполномоченного органа, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной внеплановой проверки по жалобе заявителя приходит к следующим выводам.

Как усматривается из материалов дела, Управление государственных закупок Тюменской области, являясь уполномоченным органом, выступило организатором проведения электронного аукциона № АЭ-5571/14 в интересах государственного заказчика – ГБУЗ ТО «ОКБ №2» на поставку хлеба с начальной (максимальной) ценой контракта 4 047 450,00 рублей.

Информация об электронном аукционе (с документацией об аукционе) 27.11.2014 г. была размещена на официальном общероссийском сайте размещения заказов в сети Интернет: <http://zakupki.gov.ru>, с реестровым номером закупки 0167200003414007692.

В п.19 извещения о проведении электронного аукциона, в разделе 2.7 документации об электронном аукционе № АЭ-5571/14 и п.11 проекта контракта заказчиком во исполнение требований законодательства о контрактной системе установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30 % от начальной (максимальной) цены контракта). Обеспечение контракта может обеспечиваться предоставлением безотзывной банковской гарантией, выданной банком или внесением денежных средств на счета заказчика.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона № АЭ-5571/14 (0167200003414001886) от 22.12.2014 г. победителем был признан участник закупки – ООО «ХлебТоргСервис Плюс» (защищенный номер заявки 5344226), сделавший наименьшее ценовое предложение при проведении аукциона и заявка которого была признана соответствующей требованиям аукционной документации. Указанный протокол опубликован на официальном сайте 23.12.2014 20:08 (МСК+2).

Порядок заключения контракта по итогам электронного аукциона урегулирован статьей 70 Закона о контрактной системе.

Так, частью 1 указанной статьи установлено, что контракт заключается с победителем электронного аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

При этом, 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 (ч.2 статьи 70 Закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе *в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта* победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В соответствии с частью 4 статьи 70 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 свою очередь, часть 5 указанной статьи предписывает заказчику *в течение трех рабочих дней* с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе протокола разногласий рассмотреть данный протокол и разместить в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно разместить 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.*

Как следует из части 13 статьи 70 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 прове-

дении такого аукциона цены контракта на два- двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

При этом, частью 4 и 5 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом и в случае непредоставления такого обеспечения в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Как установлено Комиссией, заказчик **29.12.2014 г.** направил проект контракта оператору электронной площадки (ЗАО «Сбербанк-АСТ», адрес в сети Интернет: <http://www.sberbank-ast.ru>), обеспечивающего проведение электронного аукциона № 0167200003414007692, в связи с чем на электронной площадке автоматически была сформирована карточка контракта, который в силу части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе должен быть подписан участником закупки **до 03.01.2015 г.**

При этом, регламентированный частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе тринадцатидневный срок, предусматривающий возможность для участника электронного аукциона направить заказчику протокол разногласий на проект контракта истек **05.01.2015 г.**, который являлся праздничным (нерабочим) днем.

Однако, **12.01.2015 г. в 17:01 (МСК+2)** победителем аукциона был сформирован протокол разногласий к проекту контракта, в котором заказчику указано на необходимость внесения соответствующих изменений в контракт в части включения (уточнения) сведений о контактных телефонах Общества.

В свою очередь **14.01.2015 г. 18:23 (МСК+2)** заказчиком на сайте оператора электронной площадки (ЗАО «Сбербанк-АСТ», адрес в сети Интернет: <http://www.sberbank-ast.ru>), обеспечивающего проведение аукциона, а также на официальном сайте опубликован протокол от 13.01.2015 г. об отказе от заключения контракта с ООО «ХлебТоргСервис Плюс» и **признании его уклонившимся от заключения контракта о контрактной системе**, при этом в качестве оснований для принятия такого решения комиссия заказчика со ссылкой на ч.13 статьи 70 Закона указала на то обстоятельство, что протокол разногласий по проекту контракта может быть направлен только в пределах 13-дневного срока с момента опубликования итогового протокола аукциона.

С учетом изложенного, Комиссия считает необходимым отметить, что наличие специального правового регулирования отношений в сфере закупок для государственных или муниципальных нужд, не исключает применение к указанным правоотношениям Гражданского кодекса Российской Федерации. При этом, часть 1 статьи 2 Закона о контрактной системе напрямую указывает, что Законодательство о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе, и на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона.

Поскольку вопрос о правилах исчисления сроков при осуществлении закупок для государственных или муниципальных нужд в Законе о контрактной системе отдельно не урегулирован, Комиссия приходит к выводу о необходимости применения в данном случае общих положений гражданского законодательства.

В соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

При этом, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).

Таким образом, исчисляя сроки, определенные для заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона, заказчик (равно как и участник закупки) должен руководствоваться нормами гражданского законодательства, согласно которым, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).

Соответственно, на **12 января 2015 года** (ближайший рабочий день) приходился не только срок для подписания участником контракта и предоставления обеспечения исполнения контракта, на что ошибочно указывает заказчик, но и последний день срока для направления ООО «ХлебТоргСервис Плюс» **протокола разногласий на проект контракта, что и было сделано в данном случае заявителем.**

Комиссия также находит ошибочной ссылку заказчика на статью 194 ГК РФ о том, что обозначенный протокол разногласий должен быть направлен Обществом до окончания рабочего дня, установленного в ГБУЗ ТО «ОКБ №2» (до 17 часов 15 минут), поскольку обмен информацией, связанной с проведением электронного аукциона, между участником такого аукциона, заказчиком, **оператором электронной площадки осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов.** При этом функционирование электронной площадки происходит с помощью соответствующих программно-аппаратных средств в непрерывном режиме, что позволяет участникам такого документооборота обмениваться документами (информацией) в рамках сроков, установленных Законом о контрактной системе вне зависимости от специфики времени работы (рабочего дня) того или иного заказчика (участника).

Согласно части 5 статьи 70 Закона о контрактной системе заказчик *в течение трех рабочих дней* с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе протокола разногласий рассмотреть данный протокол и разместить в единой информационной системе доработанный проект контракта *либо повторно разместить проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона.*

Однако, заказчик в нарушение вышеприведенной нормы Закона, после получения от ООО «ХлебТоргСервис Плюс» **протокола разногласий от 12.01.2014 г.** не рассмотрел указанный документ надлежащим образом, а вместо этого **14.01.2014 г.** опубликован протокол об отказе от заключения контракта (от 13.01.2015 г.) с указанным Обществом и признании его уклонившимся от заключения контракта о контрактной системе.

При этом, то обстоятельство, что обозначенный протокол разногласий не соответствовал требованиям части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе, а также то, что на момент признания Общества уклонившимся от подписания контракта, у последнего не было надлежащего обеспечения исполнения контракта, на что указывает в своих возражениях заказчик, в рассматриваемом деле не может иметь правового значения, поскольку указанные обстоятельства должны получить надлежащую правовую оценку исключительно в рамках процедур, регламентированных статьями 70 Закона о контрактной системе, чего заказчиком не было сделано.

Таким образом, ГБУЗ ТО «ОКБ №2» нарушен порядок заключения контракта, установленный **статьей 70** Закона о контрактной системе, что в свою очередь свидетельствует о наличии в действиях указанного заказчика признаков нарушения **ч. 3 ст. 7.32** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Кроме того, Комиссия находит ошибочной ссылку заказчика в качестве обоснования принятого решения на часть 4 статьи 528 ГК РФ, **предусматривающей предельный 20-дневный срок для заключения государственного контракта по результатам торгов на размещение заказа** на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, поскольку Законом о контрактной системе установлено специальное регулирование процедуры заключения контрактов *при осуществлении закупок* для государственных или муниципальных нужд по результатам проведения аукционов в электронной форме, которые не относятся к торгам, указанным в ГК РФ.

По смыслу части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе при выявлении нарушений требований законодательства Российской Федерации в сфере закупок уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок федеральный орган исполнительной власти вправе выдать специализированной организации, заказчику, аукционной комиссии, оператору электронной площадки обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В этой связи Комиссия считает необходимым выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о контрактной системе путем отмены протокола отказа от заключения с ООО «ХлебТоргСервис Плюс» гражданско-правового договора бюджетного учреждения от 13.01.2015 г. и осуществления процедуры заключения договора в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

В связи с изложенным, руководствуясь п.2 части 22 статьи 99, части 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «ХлебТоргСервис Плюс» на действия ГБУЗ ТО «ОКБ №2» при проведении электронного аукциона № АЭ-5571/14 (№ 0167200003414007692) на поставку хлеба **обоснованной**.

2. Признать ГБУЗ ТО «ОКБ №2» нарушившим ч.5 статьи 70 Закона о контрактной системе при проведении электронного аукциона № АЭ-5571/14 (№ 0167200003414007692) на поставку хлеба.

3. Выдать ГБУЗ ТО «ОКБ №2» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения ч.5 статьи 70 Закона о контрактной системе путем отмены протокола отказа от заключения с ООО «ХлебТоргСервис Плюс» гражданско-правового договора бюджетного учреждения от 13.01.2015 г. по результатам проведения электронного аукциона № АЭ-5571/14 (№ 0167200003414007692) на поставку хлеба и осуществления процедуры заключения договора в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе и с учетом выводов, изложенных в настоящем Решении.

4. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ» (101000, г. Москва, Милютинский пер., д. 10, стр. 4, адрес в сети Интернет: www.sberbank-ast.ru) обеспечить техническую возможность для осуществления заказчиком действий по исполнению настоящего предписания.

5. Передать материалы внеплановой проверки должностному лицу Тюменского УФАС России о рассмотрении вопроса о возбуждении административного производства по признакам административного правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 7.32 КоАП РФ в отношении ответственных должностных лиц заказчика.

В соответствии с ч.9 статьи 106 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
Тюменского УФАС России:

Члены Комиссии
Тюменского УФАС России:

Для документов

И.В. Поткина

Ю.Д. Верзун

А.В. Зимаев