РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-31/20

17 января 2020 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

с участием представителей от ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Организатор торгов); от АО «Технотранссервис» (далее — Заявитель);

в соответствии с ч.ч. 16, 17 ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ), рассмотрев жалобу (от 09.01.2020 вх. №103-ЭП/20) АО «Технотранссервис» на действия закупочной комиссии Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Закупочная комиссия) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката по лоту № 2 (извещение №31908575388), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

27 ноября 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31908575388 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката (далее – Закупка), включая документацию об аукционе (далее – Документация).

1. Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Положение о закупках) в редакции от 01.10.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	10 000 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	27.11.2019
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	13.12.2019 в 08:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	20.12.2019, 24.12.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, Лиговский пр., д.88

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31908575388 по лоту № 2 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Закупочной комиссии Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном отклонении заявки АО «Технотранссервис» от участия в процедуре Закупки по лоту № 2.

Заявитель полагает, что указанные действия нарушают положения Закона № 223-ФЗ.

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно п.п. 1, 4 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика и предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

ГУП «Петербургский метрополитен» относится к унитарным предприятиям, для которых в соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона № 223-ФЗ установлены общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии с частью 1 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 с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

4. Письменный мотивированный отзыв на жалобу АО «Технотранссервис» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/663/20 от 13.01.2020, представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/663/20 от 13.01.2020, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1.
    1.
        1. информационная открытость закупки;

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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено настоящим Федеральным законом и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 настоящей статьи.

Следуя ч. 6 ст. 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.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке № 31908575388-03 от 24.12.2019 заявка АО «Технотранссервис» была отклонена от участия в процедуре Закупки по следующим основаниям: «Заявка не соответствует требованиям аукционной документации на основании п. 4.2.2.3 тома 1 аукционной документации, в связи с несоответствием представленной банковской гарантии требованиям п. 5.2.3 тома 2 аукционной документации, а именно: в составе заявки участника представлена банковская гарантия, в которой указаны обязательства принципала, представить бенефициару подписанный со своей стороны договор (контракт) в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от бенефициара (п.1 банковской гарантии). Данные обязательства противоречат условиям п. 5.9 тома 1 аукционной документации, согласно которым договор должен быть подписан электронной подписью победителем (единственным участником) не позднее трех рабочих дней со дня получения проекта договора».

Частью 9 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что 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.

На основании п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

В соответствии с ч. 10 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ заявки на участие в конкурентной закупке

представляются согласно требованиям к содержанию, оформлению и составу заявки на участие в закупке, указанным в документации о закупке в соответствии с настоящим Федеральным законом и положением о закупке заказчика.

Согласно ч. 25 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

На основании п. 2.4.4 тома 1 Документации заявка должна быть оформлена в соответствии с требованиями аукционной документации, в том числе должны быть представлены все предусмотренные аукционной документацией сведения (информация) и документы, составленные, оформленные и заверенные, в соответствии с требованиями аукционной документации, а также должны быть представлены все формы, составленные и оформленные в соответствии с требованиями документации. Все документы должны быть представлены в полном объеме и читаемом виде. Файл электронного документа должен быть доступен для прочтения. В заявке должны отсутствовать противоречивые и недостоверные сведения.

Заявка участника состоит из документов и сведений, входящих в состав заявки, установленных томом 2 аукционной документацией и ценового предложения. Приложение каких-либо документов к ценовому предложению не допускается.

Как следует из п. 2.3.3 тома 1 Документации, участник представляет обеспечение заявки в случаях, если обеспечение заявки предусмотрено томом 2.

В соответствии с п. 4.1.14 тома 2 Документации участник должен соответствовать обязательным требованиям: Предоставление обеспечения заявки.

На основании п. 5.1 тома 2 Документации заявка, подготовленная участником, должна обязательно содержать документы и формы, предусмотренные пунктом 5 тома 2. Форма должна быть оформлена в строгом соответствии с требованиями тома 1 и тома 2.

Пунктом 5.2.3 тома 2 Документации установлено, что в составе второй части заявки участником должна быть представлена безотзывная банковская гарантия обеспечения заявки (оформленная в соответствии с требованиями Тома 1 аукционной документации и Формы №6, при условии выбора ими способа обеспечения заявки путем предоставления банковской гарантии).

Согласно п. 2.3.5 тома 1 Документации в случае установления аукционной документацией (по аукциону в целом или по отдельному лоту) обеспечения заявки, участие в аукционе (лоте) возможно только при предоставлении обеспечения заявки в размере, предусмотренном аукционной документацией. Размер обеспечения заявки не может превышать 2 % начальной максимальной цены договора (лота, максимального значения цены договора). При этом такое обеспечение может предоставляться участником по его выбору путем внесения денежных средств или путем предоставления безотзывной банковской гарантии.

При выборе способа обеспечения заявки в виде банковской гарантии, банковская гарантия

предоставляется в составе заявки. Срок действия банковской гарантии должен составлять не менее, чем два месяца с даты окончания срока подачи заявок. В качестве обеспечения заявок принимаются только гарантии, выданные банками, которые соответствуют требованиям, установленным в Постановлении Правительства РФ от 12.04.2018 N 440. Банковская гарантия должна быть безотзывной и содержать:

- условие о сумме гарантии;
- перечень обязательств, исполнение которых обеспечивается;
- условие об обязанности банка уплатить заказчику неустойку в размере 0,1% суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- условие, согласно которому обязательства банка по гарантии считаются исполненными с момента фактического поступления денежных сумм на счет заказчика;
- информацию о сроке действия банковской гарантии, срок ее действия должен составлять не менее двух месяцев с даты окончания срока подачи заявок;
- условие о том, что если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в ЕГРЮЛ в качестве имеющего право действовать без доверенности от имени заказчика, последний одновременно с требованием должен направить банку документ (доверенность), подтверждающий полномочия указанного лица
- условие о том, что заказчик вправе списать со счета банка денежные средства в бесспорном порядке, если банк в течение пяти рабочих дней не исполнил требование заказчика об уплате суммы по гарантии;
- право заказчика представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование уплатить по ней денежную сумму в размере обеспечения заявки, установленном в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке.

Не допускается включать в банковскую гарантию требование о том, что заказчик должен представить банку копии судебных актов, которые подтверждают неисполнение обязательств, обеспечиваемых гарантией.

Как следует из п. 3 Формы № 5 «Обеспечение заявки (Банковская гарантия)» (далее — Форма № 5), обязательными для включения в банковскую гарантию являются следующие сведения: «Обстоятельствами, при наступлении которых ГАРАНТОМ выплачивается БЕНЕФИЦИАРУ Сумма Гарантии или ее часть, являются обстоятельства неисполнения, и (или) ненадлежащего исполнения ПРИНЦИПАЛОМ обязательств по заключению договора участником закупки, обязательств по предоставлению до заключения Договора Заказчику обеспечения исполнения договора (в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требования обеспечения исполнения Договора и срок его предоставления установлен до заключения Договора)».

Пунктом 4.2.2.3 тома 1 Документации установлено, что заявка участника отклоняется от участия в процедуре Закупки в случае, если заявка участника не соответствует техническому заданию, заданию на проектирование, техническим требованиям, проекту договора, извещению, иным требованиям аукционной документации.

Представитель Организатора торгов пояснила, что в составе заявки АО «Технотранссервис» была представлена банковская гарантия, в п. 1 которой указаны обязательства принципала представить бенефициару подписанный со своей стороны договор в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от бенефициара. Изложенное в п. 1 банковской гарантии обязательство принципала по предоставлению подписанного договора в течение 5 рабочих дней с даты получения проекта договора от бенефициара, исполнение которого

обеспечивается гарантией, противоречит требованиям п. 5.9 тома 1 Документации, согласно которым договор должен быть подписан электронной подписью победителем (единственным участником) не позднее трех рабочих дней со дня получения проекта договора.

Представитель Организатора торгов также отметила, что в случае признания победителем процедуры Закупки АО «Технотранссервис» и последующего нарушения со стороны АО «Технотранссервис» порядка заключения договора по итогам Закупки, указанного в Документации, а именно предоставления подписанного проекта договора на 4-й или 5-й рабочий день в нарушение требований Документации, условия, указанные в п. 1 банковской гарантии, представленной в составе заявки АО «Технотранссервис», не позволяют заказчику требовать от гаранта выплату суммы гарантии, которая указана в Документации.

Пунктом 5.9 тома 1 Документации установлено, что договор должен быть подписан электронной подписью победителем (единственным участником) не позднее трех рабочих дней со дня получения.

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России полагает, что требование, изложенное в п. 5.9 тома 1 Документации, регламентирует порядок действий победителя процедуры Закупки на этапе заключения договора и не устанавливает требований к содержанию банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в Закупки.

Комиссией СПб УФАС России установлено, что Документацией не предусмотрено требование по указанию в банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения заявки на участие в Закупки, условий о сроках предоставления подписанного договора.

Комиссия СПб УФАС России, проанализировав заявку АО «Технотранссервис», представленную в заседание Комиссии СПб УФАС России для обозрения, установила, что Заявитель АО «Технотранссервис» в составе второй части заявки на участие в Закупке в качестве обеспечения заявки представил банковскую гарантию № 566103-rw от 12.12.2019, которая содержала все сведения, обязательные для включения в данную банковскую гарантию согласно требованиям Документации, в том числе условие о том, что обстоятельствами, при наступлении которых гарантом выплачивается сумма гарантии, являются обстоятельства:

- уклонение или отказ принципала заключить контракт по итогам Закупки;
- непредоставление или предоставление с нарушением условий, установленных законом, до заключения контракта бенефициару обеспечения исполнения контракта, заключаемого по итогам Закупки (п. 4 банковской гарантии № 566103-rw от 12.12.2019).

Кроме того, пунктом 5.13 тома 1 Документации установлено, что в случае не предоставления победителем (единственным участником) подписанного договора в установленный срок, а также в случае не предоставления участником обеспечения исполнения договора, победитель (единственный участник) считается уклонившимся от заключения договора и утрачивает обеспечение заявки.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что, таким образом, в случае предоставления со стороны АО «Технотранссервис» подписанного проекта договора на 4-й или 5-й рабочий день в нарушение требований Документации участник Закупки, исходя из условий п. 5.13 тома 1 Документации, будет признан уклонившимся от заключения договора по итогам Закупки и утратит обеспечение заявки, следовательно, условия, указанные в п. 1 банковской гарантии № 566103-rw от 12.12.2019, не лишают заказчика возможности на требование о выплате суммы гарантии, о чем прямо указано в п. 4 банковской гарантии № 566103-rw от 12.12.2019, представленной в составе заявки АО «Технотранссервис».

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что банковская гарантия № 566103-rw от 12.12.2019, представленная в составе заявки АО «Технотранссервис»

в качестве обеспечения заявки на участие в Закупке содержала все необходимые условия, обязательные для включения в данную банковскую гарантию согласно требованиям Документации, вследствие чего решение Закупочной комиссии Организатора торгов об отклонении заявки АО «Технотранссервис» от участия в процедуре Закупки по лоту № 2 принято в порядке, не соответствующем Документации.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Закупочной комиссии Организатора торгов по неправомерному отклонению заявки АО «Технотранссервис» от участия в процедуре Закупки по лоту № 2 в порядке, не соответствующем Документации, нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в предъявлении к участникам закупки требований, которые не указаны в Документации о Закупке, допущенное при проведении процедуры Закупки.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1) Признать жалобу (от 09.01.2020 вх. №103-ЭП/20) АО «Технотранссервис» на действия Закупочной комиссии Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката по лоту № 2 (извещение №31908575388) обоснованной.

2) Признать в действиях Закупочной комиссии Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) нарушение п. 2 ч. 1, ч. 6 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в предъявлении к участникам закупки требований, которые не указаны в Документации о Закупке, допущенное путем неправомерного отклонения заявки АО «Технотранссервис» от участия в процедуре Закупки по лоту № 2 в порядке, не соответствующем Документации.

3) Выдать Организатору торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) и его Закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений, допущенных при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката по лоту № 2 (извещение №31908575388), путем отмены протоколов рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке, а также подведения итогов Закупки, повторного проведения этапов рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с Документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

17 января 2020 года Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

на основании решения Комиссии от 17.01.2020 № Т02-31/20 по жалобе на действия закупочной комиссии организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката по лоту № 2 (извещение №31908575388, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку цветного металлопроката по лоту № 2 (извещение №31908575388), путем отмены протоколов рассмотрения вторых частей заявок на участие в Закупке, а также подведения итогов Закупки, повторного проведения этапов рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 15 февраля 2020 года с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.