

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-362/19

06 июня 2019 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

с участием представителя СПб ГБУК «Михайловский театр» (далее – Организатор торгов) <...>;

в отсутствие представителей ЗАО «Кластер» (далее – Заявитель) при надлежащем уведомлении о времени и месте рассмотрения жалобы;

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 30.05.2019 вх. №16494-ЭП/19) ЗАО «Кластер» на действия организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку балетного разборного пола (извещение №31907759080), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

11 апреля 2019 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение № 31907759080 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку балетного разборного пола (далее - Закупка), включая документацию о запросе предложений (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 и услуг для нужд Санкт-Петербургского

государственного бюджетного учреждения культуры «Санкт-Петербургский государственный академический театр оперы и балета им. М.П. Мусоргского - Михайловский театр» (далее – Положение о закупках), версия 11 от 14.01.2019, на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	4 622 850 ,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	11.04.2019
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.04.2019 в 09:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	23.04.2019 (МСК) 24.04.2019 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	https://etp.gpb.ru/

2. Заявитель оспаривает действия Организатора торгов по признанию процедуры Закупки несостоявшейся согласно решению от 06.05.2019.

Заявитель сообщает, что согласно итоговому протоколу от 25.04.2019 заявка ЗАО «Кластер» была признана лучшей по результатам Закупки, однако по итогам Закупки Организатор торгов необоснованно не заключил договор с Заявителем.

Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Оригиналы документов, истребованные уведомлением № 78/18767/19 от 04.06.2019 года, представлены в заседание Комиссии для обозрения.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, 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 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 законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

В соответствии с 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 в случае осуществления 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, а также в случае предъявления к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной

закупке.

СПб ГБУК «Михайловский театр» относится к бюджетным учреждениям, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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.

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 ч. 8 ст. 4 Закона №223-ФЗ извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.

Согласно 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ установлено, 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.

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. Форма заявки на участие в запросе котировок в электронной форме устанавливается в извещении о проведении запроса котировок в соответствии с положением о закупке заказчика.

Согласно ч. 28 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В соответствии с ч. 29 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ договор по результатам

конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно итоговому протоколу от 25.04.2019 заявка ЗАО «Кластер» была признана лучшей по результатам Закупки.

Согласно п. 13.1. Документации договор с победителем процедур закупки, единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в закупке, документацией о закупке, заявкой на участие в закупке участника закупки, с которым заключается договор, за исключением случаев, в которых в соответствии с положением извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в закупке, документация о закупке, заявка на участие в закупке участника закупки не предусмотрены.

Договор, заключаемый по результатам проведенной закупки в электронной форме, может быть, помимо заключения в электронной форме, оформлен на бумажном носителе и подписан заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Такие экземпляры договора на бумажном носителе по своему статусу являются заверенной сторонами договора копией договора в электронной форме и должны быть идентичны по содержанию договору в электронной форме. В случае выявления расхождений между экземпляром договора на бумажном носителе и оригиналом в электронной форме, все экземпляры договора на бумажном носителе считаются ничтожными.

Заказчик имеет право установить в конкретной документации о закупке, проводимой в электронной форме, условие о том, что договор по результатам закупки, проводимой в электронной форме, заключается в бумажной форме. Такой порядок заключения договора может быть установлен, если он не противоречит регламенту электронной площадки, на которой проводится процедура закупки.

В случае если договор заключается с физическим лицом, за исключением индивидуальных предпринимателей и иных, занимающихся частной практикой лиц, оплата такого договора уменьшается на размер налоговых платежей и страховых взносов, предусмотренных Налоговым кодексом РФ.

Пунктом 13.2. Документации закреплено, что, если иное не

предусмотрено документацией о конкурентной закупке, участник закупки, с которым заключается договор обязан самостоятельно получить (лично или по доверенности) в течение 3 (трех) рабочих дней с даты размещения заказчиком в ЕИС итогового протокола два экземпляра проекта договора, составленные заказчиком путем включения в проект договора, размещенного в составе документации о проведении конкурентной закупки в ЕИС, с включением в указанный проект договора информации и сведений из заявки участника закупки, с которым заключается договор. Заказчик передает два экземпляра проекта договора участнику, с которым заключается договор, без подписи проекта договора со стороны заказчика.

Участник закупки, с которым заключается договор, обязан предоставить в течение 7 календарных дней с даты получения от заказчика двух экземпляров проекта договора, подписанные со стороны участника закупки, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (при установлении такого требования в документации о проведении конкурентной закупки).

Заказчик проверяет в течение 2 дней со дня получения от участника закупки предоставленные документы, и в случае отсутствия претензий к содержанию предоставленных документов, подписывает два предоставленные участником закупки экземпляра проекта договора и вручает в третий день со дня получения от участника закупки двух экземпляров подписанного проекта договора один экземпляр договора участнику закупки, с которым заключается договор.

Согласно п. 13.3. Документации заказчик вправе установить требование обеспечения исполнения договора в извещении об осуществлении закупки или документации о закупке. При начальной (максимальной) цене договора (цене лота) конкурентной процедуры свыше десяти миллионов рублей установление требования об обеспечении исполнения договора является обязательным. Перечень обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), надлежащее исполнение которых обеспечивается обеспечением исполнения договора, устанавливается в документации о проведении конкурентной закупке.

13.4. Обеспечение исполнения договора может предоставляться участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет заказчика, либо путем предоставления заказчику безотзывной банковской гарантии, выданной банком, включенным в предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

В случае представления обеспечения исполнения договора участником закупки путем внесения денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, факт передачи заказчику денежных средств подтверждается платежным поручением и наличием денежных средств на момент подписания договора на расчетном счете, указанном заказчиком.

Срок возврата денежных средств, внесенных на счет заказчика в качестве обеспечения исполнения договора, составляет 30 рабочих дней со дня выполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) всех обязательств по договору в полном объеме, если иное не установлено в договоре.

Согласно п. 13.5 Документации безотзывная банковская гарантия должна содержать следующие условия исполнения банком-гарантом своих обязательств:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством РФ учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;
- 4) срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц;
- 5) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из договора при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора;
- 6) перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии:

расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии:

платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена договором, а требование по банковской гарантии

предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);

документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями договора (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);

документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

7) Банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе, с учетом следующих требований:

а) обязательное закрепление в банковской гарантии:

права заказчика представлять письменное требование об уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией;

права заказчика по передаче права требования по банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством РФ, с предварительным извещением об этом гаранта;

условия о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежных средств гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

перечня документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;

б) недопустимость включения в банковскую гарантию:

положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования заказчика о платеже по банковской гарантии в случае непредоставления гаранту заказчиком уведомления о нарушении поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий договора или расторжении договора (за исключением случаев, когда направление такого уведомления предусмотрено условиями договора или законодательством РФ);

- требований о предоставлении заказчиком гаранту отчета об исполнении договора;

- требований о предоставлении заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии документов, не включенных в перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии;

в) обязательное наличие нумерации на всех листах банковской гарантии, которые должны быть прошиты, подписаны и скреплены печатью гаранта, в случае ее оформления в письменной форме на бумажном носителе на нескольких листах.

8) банковская гарантия должна включать условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

9) запрещается включение в условия банковской гарантии требования о представлении Заказчиком гаранту судебных актов, подтверждающих неисполнение принципалом обязательств, обеспечиваемых банковской гарантией

В ходе исполнения договора поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения договора, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных договором, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения договора. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения договора.

В соответствии с п. 13.6. Документации в случае если по каким-либо причинам обеспечение исполнения договора перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение обязательств по договору, поставщик (подрядчик, исполнитель) обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения договора. Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе заменить вид обеспечения исполнения обязательства при условии существования непрерывности обеспечения исполнения договора.

Согласно п. 13.7. Документации заказчик вправе удержать из денежных средств, внесенных на счет заказчика поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в качестве обеспечения исполнения договора, сумму начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю) пени, штрафа, убытков без обращения в суд по истечении 10 дней с момента получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) претензии в случае, если

заказчик не получил указанную в претензии сумму, либо в иной срок по согласованию с поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Претензия считается полученной поставщиком (подрядчиком, исполнителем) также в случае, если уведомление доставлено по адресу, указанному в ЕГРЮЛ или почтовому адресу, указанному в договоре, но не получено поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с п. 13.8. Документации договор с победителем процедур закупки, единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается после предоставления им обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям документации о закупке (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке).

Согласно п. 13.9. Документации в случае несоответствия банковской гарантии, представленной участником закупки, требованиям Положения и документации о конкурентной закупки, заказчик отказывает участнику закупки в принятии банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора и признает его уклонившимся от заключения договора. В таком случае заказчик вправе осуществить закупку у единственного поставщика в соответствии с пунктом 4.7.22 Положения либо повторно провести конкурентную процедуру, либо провести закупку иным способом в соответствии с положением.

В соответствии с п. 13.10. Документации в случае если победитель процедуры закупки, единственный поставщик (подрядчик, исполнитель) не предоставил заказчику в срок, установленный документацией о закупке подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте договора, приглашении принять участие в закупке), он признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения победителя закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки ему не возвращается.

Представитель Организатора торгов пояснил, что со стороны ЗАО «Кластер» была представлена банковская гарантия от 30.04.2019 №328176 содержалось условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии, в случае указания такого условия в извещении о Закупке и проекте договора

Документации, что не соответствовало содержанию извещения и Документации и не могло быть применено.

При этом, в установленный Документацией срок со стороны ЗАО «Кластер» Организатору торгов не была представлена надлежащая банковская гарантия, соответствующая требованиям Документации.

Процедура Закупки признана несостоявшейся согласно решению Организатора торгов от 06.05.2019

Таким образом со стороны Организатора торгов не было предпринято действий, препятствующих заключению договора по итогам Закупки в установленный Документацией срок.

На основании изложенного по доводам жалобы Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит доводы жалобы неподтвержденными и не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (от 30.05.2019 вх. №16494-ЭП/19) ЗАО «Кластер» на действия организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку балетного разборного пола (извещение №31907759080), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Организатора торгов, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России не выявила в действиях организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 30.05.2019 вх. №16494-ЭП/19) ЗАО «Кластер» на действия организатора торгов СПб ГБУК «Михайловский театр» (ИНН 7830001525, ОГРН 1027809224607) при проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку балетного разборного пола (извещение №31907759080) необоснованной.

<...>

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