

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-511/23

05 октября 2023 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 представителей от ГУП «Петербургский метрополитен» (далее — Заказчик), от ООО «КМЗ» (далее – Заявитель) путём видеоконференцсвязи;

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 20.09.2023 вх. №24012-ЭП/23) ООО «КМЗ» на действия заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16 (извещение №32312647770, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

04 августа 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312647770 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16, включая документацию о Закупке (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) версия 65 от 22.05.2023, на момент размещения закупки, опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	4 995 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	04.08.23
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	21.08.2023 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	25.08.23
5.	Место рассмотрения заявок	191119, Санкт-Петербург, Лиговский пр.,

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре №32312647770 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в нарушении срока направления проекта договора в адрес Заявителя, а также последующем признании ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора согласно протоколу от 18.09.2023.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России 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 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 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.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены

договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, 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. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО "КМЗ" в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/23519/23 от 25.09.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/23519/23 от 25.09.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

В п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ для заказчиков определен принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следует 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 подведения итогов по Закупке от 23.08.2023, размещенным на Официальном сайте 23.08.2023, процедура Закупки была признана несостоявшейся, так как по итогам рассмотрения заявок была допущена одна заявка. Закупочной комиссией Заказчика было принято решение заключить договор с единственным допущенным участником — ООО "КМЗ".

В жалобе Заявитель указывает, что ООО "КМЗ" неправомерно был признан уклонившимся от заключения договора согласно протоколу от 18.09.2023, так как Заявителю не был предоставлен установленный срок для подписания договора, ввиду нарушения Заказчиком срока направления проекта договора в адрес ООО "КМЗ" посредством функционала электронной торговой площадки (далее — ЭТП).

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.

Как следует из ч. 15 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В разделе 5 тома 1 Документации содержится порядок заключения договора.

Согласно п. 5.8 тома 1 Документации составленный заказчиком договор направляется победителю (единственному участнику) с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки для подписания в течение 5 календарных дней со дня размещения в единой информационной системе протокола комиссии.

В соответствии с п. 5.9 тома 1 Документации договор должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя (единственного участника), в течение 10 календарных дней со дня его получения с обязательным предоставлением обеспечения исполнения договора (в случае, если оно было установлено извещением, документацией): платежного поручения или банковской или независимой гарантии.

Как следует из п. 5.10 тома 1 Документации договор и приложения к нему должны быть подписаны победителем (единственным участником) в соответствии с проектом договора, являющимся неотъемлемой частью извещения и документации. Своим участием в закупке участник подтверждает свое согласие с условиями закупки. Изменение условий договора победителем (единственным участником) в одностороннем порядке не допускается.

В соответствии с п. 5.11 тома 1 Документации в случае наличия разногласий по проекту договора, направленного заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки не позднее 2 календарных дней со дня получения договора. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз.

Заказчик рассматривает протокол разногласий в течение 2 календарных дней с даты получения 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.

Доработанный проект договора либо повторно направленный проект договора без изменений должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя (единственного участника), в течение 10 календарных дней со дня его получения с обязательным предоставлением обеспечения исполнения договора (в случае, если оно было установлено извещением, документацией): платежного поручения или банковской или независимой гарантии.

В п. 5.13 тома 1 Документации указано, что договор по результатам конкурентной закупки подписывается заказчиком не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно п. 5.12 тома 1 Документации в случае не подписания победителем (единственным участником), участником, занявшим второе или третье место, договора в установленный настоящим Положением срок, а также в случае не предоставления победителем (единственным участником), участником, занявшим второе или третье место, обеспечения исполнения договора, либо в случае предоставления обеспечения исполнения договора не соответствующего требованиям извещения, документации, победитель (единственный участник), участник, занявший второе или третье места, считается уклонившимся от заключения договора и утрачивает обеспечение заявки.

23.08.2023 Заказчиком на Официальном сайте был опубликован протокол подведения итогов по Закупке, согласно которому ООО «КМЗ» было признано единственным участником Закупки, с которым Заказчиком было принято решение заключить договор.

29.08.2023 в адрес Заявителя посредством функционала ЭТП Заказчиком был направлен проект договора на подписание.

При этом согласно п. 5.8 тома 1 Документации составленный заказчиком договор направляется победителю (единственному участнику) с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки для подписания в течение 5 календарных дней со дня размещения в единой информационной системе протокола комиссии.

05.09.2023 Заявителем посредством ЭТП был направлен протокол разногласий к проекту договора.

При этом в соответствии с п. 5.11 тома 1 Документации протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки не позднее 2 календарных дней со дня получения договора. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз.

Срок подписания проекта договора со стороны Заявителя согласно п. 5.9 тома 1 Документации — не позднее 07.09.2023.

По состоянию на 08.09.2023 проект договора не был подписан Заявителем.

18.09.2023 Заказчиком на Официальном сайте был размещен протокол признания ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора.

Представитель ГУП «Петербургский метрополитен» пояснил, что Заказчиком действительно неумышленно был нарушен срок направления проекта договора в адрес Заявителя, а именно позднее на один календарный день — 29.08.2023, в свою очередь, ООО «КМЗ» был направлен протокол разногласий с нарушением срока, предусмотренного п. 5.11 тома 1 Документации, а также не был подписан проект договора по итогам Закупки в установленный Документацией срок, на основании чего ООО «КМЗ» было признано уклонившимся от заключения договора согласно протоколу от 18.09.2023.

При этом Комиссией СПб УФАС России установлено, что с учетом несоблюдения Заказчиком предусмотренного п. 5.8 тома 1 Документации срока для направления проекта договора на подписание Заявителю для ООО "КМЗ" не наступал срок для подписания проекта договора, таким образом, Комиссия полагает представленные сведения недостаточными для подтверждения факта уклонения ООО "КМЗ" от заключения договора по итогам Закупки.

Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что решение закупочной комиссии Заказчика о признании ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора на основании протокола от 18.09.2023 является безосновательным по причине непредоставления Заявителю предусмотренного десятидневного срока согласно п. 5.9 тома 1 Документации, что повлекло нарушение общего срока подписания договора, предусмотренного ч. 15 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Заказчика по неправомерному непредоставлению Заявителю предусмотренного срока для подписания проекта договора, а также последующему признанию ООО "КМЗ" уклонившимся от заключения договора в порядке, не соответствующем Документации, нарушения п. 2 ч. 1, ч. 4, 9, 15 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, 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 20.09.2023 вх. №24012-ЭП/23) ООО «КМЗ» на действия закупочной комиссии заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970; ОГРН: 1027810223407) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16 (извещение №32312647770) обоснованной.

2) Признать в действиях комиссии заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970; ОГРН: 1027810223407) при проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16 (извещение №32312647770) нарушения **п. 2 ч. 1, ч. ч. 9, 15 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ** Закона №223-ФЗ, выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, допущенные путем нарушения срока направления проекта договора в адрес Заявителя, а также последующего неправомерного признания ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора в порядке, не соответствующем Документации.

3) Выдать Заказчику ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970; ОГРН: 1027810223407) и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16 (извещение №32312647770) **путем отмены протокола признания ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора от от 18.09.2023, возобновления срока заключения договора по итогам Закупки и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

1.

1.

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.

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970; ОГРН: 1027810223407) и его закупочной комиссии совершить действия, направленные на устранение выявленных нарушений **при** проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по корректировке проекта реконструкции Ш-208 в части основной дренажной перекачки №16 (извещение №32312647770) **путем отмены протокола признания ООО «КМЗ» уклонившимся от заключения договора от от 18.09.2023, возобновления срока заключения договора по итогам Закупки и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Заказчика и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».**

2. Оператору электронной площадки АО «ЕЭТП» обеспечить техническую возможность отмены Заказчиком протокола признания **ООО «КМЗ»** уклонившимся от заключения договора от 18.09.2023 и возобновить срок заключения договора между ГУП «Петербургский метрополитен» и **ООО «КМЗ»** (ИНН: 7816562511) по итогам закупки (извещение №32312647770).

3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в срок до 05 ноября 2023 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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