

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-338/22

30 июня 2022 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 СПб ГУП «Горэлектротранс» (далее – Организатор торгов) и ООО «Ресурс прогресс» (далее — Заявитель) путем 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 23.06.2022 вх. № 16574-ЭП/22) ООО «Ресурс прогресс» на действия Организатора торгов СПб ГУП «Горэлектротранс» при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации для реконструкции здания по адресу: 196105, Санкт-Петербург, Сызранская улица, дом 15, лит. И (извещение №32211451750), заслушав пояснения представителей сторон,

### УСТАНОВИЛА:

07 июня 2022 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32211451750 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации для реконструкции здания по адресу: 196105, Санкт-Петербург, Сызранская улица, дом 15, лит. И (далее – Закупка), 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 СПб ГУП «Горэлектротранс» (далее – Положение о закупках) в редакции от 24.05.2022, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	44 759 227,45 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	07.06.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	23.06.2022 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	24.06.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	<a href="http://www.tektorg.ru">http://www.tektorg.ru</a>

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, вызывавшиеся, по мнению Заявителя, в следующем:

- установлении в Документации ненадлежащих требований к предоставляемой в составе заявки справке о наличии/отсутствии факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам (Форма №8);
- установлении в Документации требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке справки об отсутствии (наличии) за период с 2018 года по настоящее

время вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника, по исковым требованиям о ненадлежащем участником своих обязательств по договорам (контрактам), заключенным по итогам торгов за подписью руководителя и главного бухгалтера, удостоверенной печатью участника.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, 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.

СПб ГУП «Горэлектротранс» 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 ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 (далее - положение о закупке).

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. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Ресурс прогресс» в составе документов,

истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/15121/22 от 27.06.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/15121/22 от 27.06.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно п.п. 1, 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами информационной открытости закупки, а также равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

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.

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации ненадлежащих требований к предоставляемой в составе заявки справке о наличии/отсутствии факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам (Форма №8):

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.

Согласно п. 2 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.

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 п. 2.4.4 тома 1 Документации заявка должна быть оформлена в соответствии с требованиями конкурсной документации, в том числе должны быть представлены все предусмотренные конкурсной документацией сведения (информация) и документы, составленные, оформленные и заверенные, в соответствии с требованиями конкурсной 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 конкурсной документацией и ценового предложения. Приложение каких-либо документов к ценовому предложению не допускается.

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

Как следует из п. 5.2.11 тома 2 Документации, заявка должна содержать следующие обязательные для предоставления документы и формы:

5.2.11 Справка о наличии/отсутствии факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам (Форма № 8).

Томом 2 Документации предусмотрены образцы форм для заполнения участниками, в том числе форма справки о наличии/отсутствии факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам (далее — Форма № 8), а также инструкция по ее заполнению.

Как следует из инструкции по заполнению Формы №8, справка о наличии/отсутствии факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам заполняется в отношении договоров, заключенных между заказчиком и участником закупки, при исполнении которых был установлен факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств. Указанная информация предоставляется в отношении всех договоров, заключенных с заказчиком, вне зависимости от предметов договоров, оснований для их заключения.

Наличие со стороны участника 3 (трех) и более фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам в течение 2 (двух) лет до момента подачи заявки на участие в закупке является основанием для отклонения заявки такого участника в ходе осуществления закупки.

Указанная в настоящей форме информация подлежит проверке заказчиком.

Во внимание не принимаются факты неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам, возникшим не по вине участника закупки.

Заявитель в жалобе указывает на то, что требование, указанное в инструкции по заполнению Формы №8, и предусматривающее, что наличие со стороны участника 3 (трех) и более фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам в течение 2 (двух) лет до момента подачи заявки на участие в закупке является основанием для отклонения заявки такого участника, является незаконным и необоснованным, так как заказчиком в Документации не установлен порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком. Вместе с тем вышеуказанные факты могут быть оспорены в судебном порядке. При этом на момент проведения оценки заявок участников закупки судебный процесс по вопросу наличия фактов неисполнения обязательств по договорам может быть не окончен.

Представители Организатора торгов отметили, в связи с тем, что одним из основополагающих принципов судопроизводства по Гражданскому Кодексу (п.2. Статья 401) является презумпция вины нарушителя (последний считается виновным до тех пор, пока он не докажет свою невиновность). Фактом неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам является факт неисполнения или

ненадлежащего исполнения обязательств, который не обжалован (оспорен) в судебном порядке или в результате судебного процесса по обжалованию такого факта установлен факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, возникшим по вине участника закупки.

Представители Организатора торгов также отметили, что у Заявителя с СПб ГУП «Горэлектротранс» нет ни одного контракта/договора за последние два года и данный вопрос ни при каких обстоятельствах не мог создать трудности в подаче заявки на участие по данному конкурсу.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что указанный Организатором торгов порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком Документацией не установлен, поскольку инструкцией по заполнению Формы №8 однозначно не предусмотрено, что фактом неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам является факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, который не обжалован (оспорен) в судебном порядке или в результате судебного процесса по обжалованию которого установлен факт неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, возникшим по вине участника закупки.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что требование, указанное в инструкции по заполнению Формы №8, и предусматривающее, что наличие со стороны участника 3 (трех) и более фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам в течение 2 (двух) лет до момента подачи заявки на участие в закупке является основанием для отклонения заявки такого участника, является неправомерным, поскольку Документацией не установлен надлежащий порядок проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком.

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в инструкции по заполнению Формы №8 требования, предусматривающего, что наличие со стороны участника 3 (трех) и более фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам в течение 2 (двух) лет до момента подачи заявки на участие в закупке является основанием для отклонения заявки такого участника, в отсутствие надлежащего порядка проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении ненадлежащих требований к составу и содержанию заявки на участие в закупке, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России учтено, что в соответствии с протоколом № 31-2/2022-ОК заседания комиссии по закупкам по оценке заявок на участие в Закупке от 24.06.2022 на участие в процедуре Закупки было подано две заявки, которые были признаны соответствующими требованиям Документации, а также допущены к дальнейшему участию в Закупке. По результатам оценки заявок закупочной комиссией Организатора торгов был выбран победитель процедуры Закупки. При этом ни одна из поданных заявок не была отклонена закупочной комиссией Организатора торгов от участия в Закупке по основаниям, указанным в инструкции по заполнению Формы №8.

Также согласно позиции Организатора торгов у Заявителя нет ни одного контракта/договора за последние два года с СПб ГУП «Горэлектротранс».

По доводу жалобы Заявителя об установлении Организатором торгов в Документации требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке справки об отсутствии (наличии) за период с 2018 года по настоящее время вступивших в законную силу судебных

решений, вынесенных не в пользу участника, по исковым требованиям о ненадлежащем участником своих обязательств по договорам (контрактам), заключенным по итогам торгов за подписью руководителя и главного бухгалтера, удостоверенной печатью участника:

Как следует из п. 5.2.10 тома 2 Документации, заявка должна содержать справку об отсутствии (наличии) за период с 2018 года по настоящее время вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника, по исковым требованиям о ненадлежащем исполнении участником своих обязательств по договорам (контрактам), заключенным по итогам торгов за подписью руководителя и главного бухгалтера, удостоверенной печатью участника.

Заявитель в жалобе указывает на то, что требование к периоду представления указанной справки («с 2018 года по настоящее время») вводит в заблуждение участников закупки и может привести к необоснованному отклонению заявки, так как нет четкого понимания, что подразумевает заказчик под термином «настоящее время». В действующих нормативных документах не содержится определения данного термина. Только в правилах русского языка можно найти значение термина «настоящее время», которое определяется как категория глагола, указывающая на протекание действия во времени, совпадающем с моментом говорения. Данное определение вносит еще большую неопределенность, применительно к проводимой закупке, потому как не ясно какой именно момент будет считаться тем самым «настоящим временем».

Представители Организатора торгов пояснили, что заказчик, рассматривая заявки, проверяет документы, поданные участником в составе своей заявки. Конечной датой является – дата и время подачи заявки – данное время фиксируется – с помощью функционала электронно-торговой площадки. В связи с тем, что после окончания подачи заявок, участник закупки не может изменить документы, поданные в дату подачи его заявки - для участника закупки «настоящим временем» считается дата подачи заявки (момент, когда участник формирует документы и подает свою заявку).

Вместе с тем Комиссия СПб УФАС России полагает, что установленный в п. 5.2.10 тома 2 Документации срок окончания периода времени («по настоящее время»), за который предоставляются сведения об отсутствии (наличии) вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника, не позволяет однозначно определить период времени, за который предоставляются указанные сведения.

Исходя из изложенного, по второму доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в п. 5.2.10 тома 2 Документации ненадлежащего срока окончания периода времени («по настоящее время»), за который предоставляются сведения об отсутствии (наличии) вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника, нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении ненадлежащих требований к составу и содержанию заявки на участие в закупке, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России учтено, что в соответствии с протоколом № 31-2/2022-ОК заседания комиссии по закупкам по оценке заявок на участие в Закупке от 24.06.2022 на участие в процедуре Закупки было подано две заявки, которые были признаны соответствующими требованиям Документации, а также допущены к дальнейшему участию в Закупке. По результатам оценки заявок закупочной комиссией Организатора торгов был выбран победитель процедуры Закупки. При этом ни одна из поданных заявок не была отклонена закупочной комиссией Организатора торгов от участия в Закупке ввиду несоответствия представленной в составе заявки справки об отсутствии (наличии) за период с 2018 года по настоящее время вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника, требованиям Документации.

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 23.06.2022 вх. № 16574-ЭП/22) ООО «Ресурс прогресс» на действия Организатора торгов СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927, ОГРН: 1027809259730) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации для реконструкции здания по адресу: 196105, Санкт-Петербург, Сызранская улица, дом 15, лит. И (извещение №32211451750) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927, ОГРН: 1027809259730) при организации и проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации для реконструкции здания по адресу: 196105, Санкт-Петербург, Сызранская улица, дом 15, лит. И (извещение №32211451750) следующие нарушения:

- п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении ненадлежащих требований к составу и содержанию заявки на участие в закупке, допущенное путем неправомерного установления в инструкции по заполнению Формы №8 требования, предусматривающего, что наличие со стороны участника 3 (трех) и более фактов неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по ранее заключенным договорам в течение 2 (двух) лет до момента подачи заявки на участие в закупке является основанием для отклонения заявки такого участника, в отсутствие надлежащего порядка проверки и установления наличия фактов неисполнения, ненадлежащего исполнения обязательств перед заказчиком;
- п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 2 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении ненадлежащих требований к составу и содержанию заявки на участие в закупке, допущенное путем неправомерного установления в п. 5.2.10 тома 2 Документации ненадлежащего срока окончания периода времени («по настоящее время»), за который предоставляются сведения об отсутствии (наличии) вступивших в законную силу судебных решений, вынесенных не в пользу участника.

3) Не выдавать Организатору торгов СПб ГУП «Горэлектротранс» (ИНН: 7830001927, ОГРН: 1027809259730) и его закупочной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, поскольку допущенные нарушения не повлияли на результаты проведения процедуры Закупки.

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.