

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-337/20

08 мая 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 «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее – Организатор торгов) путем видеоконференцсвязи; в отсутствие представителей от ООО «Проект ОЗ» (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 27.04.2020 вх. № 14748-ЭП/20) ООО «Проект ОЗ» на действия Организатора торгов ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» при организации и проведении закупки у единственного поставщика на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей по адресу: Санкт-Петербург, пр. Культуры от пр. Луначарского до пр. Просвещения для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (извещение № 32009103765), заслушав пояснения,

УСТАНОВИЛА:

23 апреля 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32009103765 о проведении закупки у единственного поставщика на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей по адресу: Санкт-Петербург, пр. Культуры от пр. Луначарского до пр. Просвещения для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее – Закупка), включая документацию о закупке у единственного поставщика (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 «Водоканал Санкт-Петербурга» (далее – Положение о закупках) в редакции от 17.04.2020, 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	873 577 064,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	23.04.2020
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	23.04.2020 в 14:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	–
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	–

2. Заявитель обжалует неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном выборе способа осуществления процедуры Закупки путем закупки у единственного поставщика.

Также Заявитель обжалует неразмещение Организатором торгов в ЕИС проекта договора в

нарушение условий Положения о закупках.

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 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 «Водоканал Санкт-Петербурга» 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 о закупках № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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. Представители Организатора торгов с доводами жалобы не согласились. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Проект ОЗ» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/13412/20 от 30.04.2020, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/13412/20 от 30.04.2020, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

По доводу жалобы Заявителя о необоснованном выборе Организатором торгов способа

осуществления процедуры Закупки путем закупки у единственного поставщика:

Следуя ч. 2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона. При этом конкурентные закупки, участниками которых с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 настоящей статьи, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются в электронной форме. Конкурсные закупки в иных случаях осуществляются в электронной форме, если иное не предусмотрено положением о закупке.

Согласно ч. 3.2 ст. 3 Закона № 223-ФЗ неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

В соответствии со ст. 3.6 Закона № 223-ФЗ порядок подготовки и осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Пунктом 16.1 Положения о закупках предусмотрены способы проведения закупок, в том числе закупка у единственного поставщика (п. 16.1.7 Положения о закупках).

Как следует из п. 16.2 Положения о закупках, закупка у единственного поставщика является неконкурентным способом закупки.

Пунктом 24.8 Положения о закупках установлен перечень случаев, при которых может применяться такой способ закупки.

На основании п. 24.8.2 Положения о закупках закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может осуществляться в случае возникновения потребности в определенных товарах (работах, услугах) вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в том числе при объявлении эпидемии, пандемии, карантинных мероприятий, а также в целях предотвращения угрозы их возникновения и устранения последствий, в связи с чем применение других способов закупки невозможно по причине отсутствия времени и/или условий, необходимых для их проведения.

Заказчик вправе заключить в соответствии с пунктом 24.8.2 настоящего Положения договор на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг) в количестве, объеме, необходимых для предотвращения угрозы возникновения и ликвидации последствий обстоятельств, поименованных в настоящем пункте.

Заявитель в жалобе указывает на то, что обжалуемая процедура Закупки является плановой, не носит чрезвычайного характера, была включена в план закупок заказчика как конкурентная процедура, а также не возникла вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, в том числе при объявлении эпидемии, пандемии, карантинных мероприятий. Осуществление работ по результатам закупки, по мнению Заявителя, не может использоваться в целях предотвращения угрозы их возникновения и устранения последствий таких аварий, чрезвычайных ситуаций, эпидемий, пандемии и карантинных мероприятий. Таким образом, Заявитель полагает, что рассматриваемая Закупка не входит в перечень закупок, осуществление которых согласно Положению о закупках производится путем закупки у единственного поставщика.

Представители Организатора торгов отметили, что согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет

ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» установлено, что в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Министерство финансов России в своем письме от 19.03.2020 № 24-06-06/21324 «Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности» указало, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

В разъяснении ФАС России от 18.03.2020 также содержится признание пандемии коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы. Кроме того, в указанном разъяснении очерчены рамки правомерного поведения заказчиков при выборе способа закупки товаров (работ, услуг) у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в рассматриваемых обстоятельствах. Такие закупки могут осуществляться, если они направлены на профилактику, предупреждение, ликвидацию последствий распространения коронавирусной инфекции на территории РФ и при условии наличия причинно-следственной связи между действиями по профилактике, предупреждению, ликвидации последствий распространения коронавирусной инфекции и предметом закупки.

Представители Организатора торгов пояснили, что одним из оцениваемых ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» последствий пандемии коронавирусной инфекции является многократно возросшая угроза нарушения надежного, качественного и непрерывного водоснабжения и водоотведения граждан и организаций Санкт-Петербурга. С целью предупреждения указанной угрозы осуществление срочных и наиболее значимых работ, составляющих предмет оспариваемых закупок, по ремонту и реконструкции изношенных сетей и оборудования, строительству новых объектов водоснабжения и водоотведения, в том числе с целью подключения социально-значимых объектов (жилья, учреждений здравоохранения) приобретает особое, приоритетное значение. Таким образом, в сложившейся ситуации у заказчика имелись все основания для проведения закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). При этом ссылки Заявителя на размещенный на официальном сайте в сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru план закупок ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» на 2020 год, в котором отсутствовали данные закупки как закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) являются несостоятельными, так как согласно подпунктам «а», «д» и «ж» пункта 4.8 Положения о закупках в случаях изменения способа осуществления закупки или возникновения обстоятельств, предвидеть которые на дату утверждения плана закупки было невозможно (аварии, чрезвычайной ситуации и т.д.) или возникновение необходимости закупки товаров (работ, услуг), не предусмотренных планом закупки, заказчиком может осуществляться корректировка плана закупки. Таким образом, отсутствие на каком-то этапе времени той или иной закупки в плане закупки или запланированное ее проведение иным способом не ограничивает в дальнейшем действия заказчика по ее проведению или изменению, в том числе способа закупки.

Заявитель в жалобе также указывает на то, что письмом № МЕ/28054/20 ФАС России сообщила о том, что при осуществлении закупок товаров, работ, услуг заказчики, операторы электронных площадок осуществляют свою деятельность, в том числе в период до 30.04.2020

года и должны обеспечивать проведение закупок в обычном рабочем режиме. Таким образом, основания для проведения закупки со ссылкой на невозможность применения других способов закупки по причине отсутствия времени и/или условий, необходимых для их проведения, по мнению Заявителя, отсутствовали.

Вместе с тем представители Организатора торгов пояснили, что письмо ФАС России от 05.04.2020 № МЕ/28054/20 «О работе операторов электронных площадок до 30 апреля 2020 года», на которое ссылается ООО «Проект ОЗ» в своей жалобе, не регулирует деятельность заказчиков, следовательно, не может подтверждать/опровергать наличие или отсутствие у заказчика в конкретной ситуации времени и/или возможности применения тех или иных способов закупки.

Представители Организатора торгов также отметили, что указами Президента РФ от 25.03.2020 № 206, от 02.04.2020 № 239 и от 28.04.2020 № 294 с 30.03.2020 по 08.05.2020 включительно установлены нерабочие дни. Деятельность всех (за исключением прямо поименованных в указах) организаций независимо от организационно-правовой формы и формы собственности, а также индивидуальных предпринимателей приостановлена (ограничена), что само по себе свидетельствует об отсутствии в данный период конкуренции в полном объеме. Данный вывод подтверждается большим количеством обращений со стороны поставщиков (исполнителей, подрядчиков), поступивших за последний период в адрес предприятия, в котором они указывают на приостановление деятельности и исполнения своих обязательств по заключенным договорам в связи с введением ограничительных мер на территории Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу об обоснованности принятого Организатором торгов решения об осуществлении процедуры Закупки путем закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) с целью предупреждения угрозы нарушения надежного, качественного и непрерывного водоснабжения и водоотведения граждан и организаций Санкт-Петербурга, вызванной последствиями пандемии коронавирусной инфекции.

Комиссией СПб УФАС России установлено, что выбор способа проведения процедуры Закупки осуществлен Организатором торгов в соответствии с условиями Положения о закупках (п. 24.8.2 Положения о закупках).

Исходя из изложенного, по первому доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

По доводу жалобы Заявителя о размещении Организатором торгов в ЕИС проекта договора в нарушение условий Положения о закупках:

Как следует из ч. 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, при закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением о закупке.

Согласно п. 24.4 Положения о закупках в случае размещения в ЕИС информации о закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) извещение о закупке вместе с проектом договора, являющимся его неотъемлемой частью, должны быть размещены в день принятия решения о необходимости заключения договора у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и до заключения договора.

На основании п. 24.5 Положения о закупках принятие решения о необходимости заключения договора у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется комиссией по осуществлению закупок.

В соответствии с п. 24.6 Положения о закупках решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Такой протокол размещается в ЕИС в течение 3 (трех) дней с даты принятия комиссией по осуществлению закупок такого решения.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в нарушение условий п. 24.4 Положения о закупках проект договора не был размещен в ЕИС.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России установлено, что решение комиссии об осуществлении закупки у единственного поставщика, оформленное соответствующим протоколом, было размещено в ЕИС 07.05.2020. Также 07.05.2020 Организатором торгов в ЕИС были размещены действующие редакции извещения о Закупке и проекта договора со всеми приложениями.

При этом согласно сведениям, размещенным в ЕИС, на момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре Закупки (извещение № 32009103765) не был заключен договор.

Таким образом, извещение о закупке вместе с проектом договора, являющимся его неотъемлемой частью, были размещены в ЕИС до заключения договора в соответствии с условиями п. 24.4 Положения о закупках.

Исходя из изложенного, по второму доводу жалобы Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и 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:

Признать жалобу (от 27.04.2020 вх. № 14748-ЭП/20) ООО «Проект ОЗ» на действия Организатора торгов ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (ИНН: 7830000426, ОГРН: 1027809256254) при организации и проведении закупки у единственного поставщика на выполнение строительно-монтажных работ по реконструкции канализационных сетей по адресу: Санкт-Петербург, пр. Культуры от пр. Луначарского до пр. Просвещения для нужд ГУП «Водоканал Санкт-Петербурга» (извещение № 32009103765) необоснованной.

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