

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-548/22

08 ноября 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 ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Организатор торгов) и ООО «Оптима» (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 28.10.2022 вх. №27802-ЭП/22, от 01.11.2022 вх. №28013/22) ООО «Оптима» 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 выполнение работ по реконструкции сети канализации площадки электродепо «Северное» (извещение №32211650494), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

26 августа 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32211650494 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции сети канализации площадки электродепо «Северное» (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 ГУП «Петербургский метрополитен» (далее – Положение о закупках) в редакции от 21.07.2022, 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	134 308 839,64 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	26.08.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	12.09.2022 в 10:00 (МСК).
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	14.09.2022, 16.09.2022
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	http://roseltorg.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Закупочной комиссии Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в принятии решения о незаключении договора с участником Закупки — ООО «Оптима», заявке которого был присвоен второй порядковый номер, после признания победителя Закупки уклонившимся от заключения договора по итогам Закупки.

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, 3 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 N 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 неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

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 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 (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 «Оптима» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/25621/22 от 01.11.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/25621/22 от 01.11.2022, представлены для

обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

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. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. 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.

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.

Как следует из п. 8 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке должны быть указаны порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах конкурентной закупки) и порядок подведения итогов такой закупки (этапов такой закупки).

В соответствии с 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 случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Согласно ч. 18 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям,

установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину (далее - "шаг аукциона"). В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Как следует из 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 и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с протоколом признания победителя аукциона уклонившимся от заключения договора и о заключении договора с участником, заявке которого присвоен второй номер для закупки № 32211650494 от 12.10.2022 (далее — Протокол от 12.10.2022) победитель Закупки ООО «Техстрой» был признан уклонившимся от заключения договора по итогам Закупки.

Согласно п. 3.3 Протокола от 12.10.2022 порядковый номер 2 по итогам аукциона был присвоен заявке ООО «Оптима»: ИНН 7804491111, ОГРН 1127847421932. От ООО «Оптима» поступило согласие на заключение договора на условиях аукционной документации и заявки участника.

Как следует из п. 4.3 Протокола от 12.10.2022, Закупочной комиссией было принято решение заключить договор с ООО «Оптима», как с участником, заявке которого присвоен второй номер в соответствии с п. 5.14 тома 1 аукционной документации.

В соответствии с протоколом заседания аукционной комиссии управления метрополитена от 18.10.2022 (далее — Протокол от 18.10.2022) Закупочная комиссия приняла решение об исправлении технической ошибки в Протоколе от 12.10.2022, а именно: в связи с обнаружением технической ошибки в Протоколе от 12.10.2022 комиссия приняла решение внести в него следующие изменения:

- пункт 3.3 Протокола от 12.10.2022 исключить.
- пункт 4.3 Протокола от 12.10.2022 исключить.

На основании 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.

Пунктом 5.9 тома 1 Документации установлено, что 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 независимой гарантии.

На основании 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.

Как следует из п. 5.14 тома 1 Документации, в случае заключения договора с участником,

занявшим второе или третье место, договор заключается в порядке указанном в настоящем разделе, при этом срок направления заказчиком проекта договора исчисляется с даты размещения протокола о принятии решения о заключении договора с участником, занявшим второе или третье место соответственно.

Заявитель в жалобе указывает на то, что Закупочная комиссия под видом допущенной технической ошибки отказалась от заключения договора и, тем самым, изменила итоги аукциона. Заявка ООО «Оптима» соответствует как обязательным, так и квалификационным требованиям, а потому конечным результатом аукциона, является заключение с этим участником договора по результатам такого аукциона. В условиях сложившейся ситуации, по мнению ООО «Оптима», заказчик не вправе отказаться от заключения договора с участником аукциона, заявка которого была зарегистрирована под номером 2 и с учетом того, что победитель торгов — ООО «Техстрой» отказался от заключения договора.

Представители Организатора торгов отметили, что Закон № 223-ФЗ не обязывает заказчика заключать договор с участником, предложение которого признано лучшим после предложения победителя закупки. В соответствии с п. 19.4 Положения о закупках в случаях, когда победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, уклоняется от заключения договора на условиях, предусмотренных в документации о закупке, заказчик вправе:

- обратиться в суд с иском о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора;
- заключить договор с участником закупки, предложение которого признано лучшим после предложения победителя закупки, зафиксировав данное обстоятельство в соответствующем протоколе. Проект договора составляется заказчиком путем включения в проект договора условий исполнения договора, предложенных этим участником закупки в порядке и сроки, аналогичные для заключения договора с победителем закупки, при этом срок направления заказчиком проекта договора исчисляется с даты размещения в единой информационной системе решения о заключении договора с таким участником;
- провести новую закупочную процедуру.

Представители Организатора торгов пояснили, что, таким образом, Положение о закупках устанавливает право, а не обязанность заказчика заключать договор с участником, предложение которого признано лучшим после предложения победителя закупки, в случае, если победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, уклоняется от заключения такого договора. Документация также указывает на право, а не обязанность заказчика заключать договор в рассматриваемом случае: «в случае заключения договора с участником, занявшим второе или третье место, договор заключается в порядке указанном в настоящем разделе, при этом срок направления заказчиком проекта договора исчисляется с даты размещения протокола о принятии решения о заключении договора с участником, занявшим второе или третье место соответственно». Учитывая изложенное, ни действующее законодательство РФ, ни Положение о закупках, ни аукционная документация не устанавливают обязанность заказчика заключать договор с участником, предложение которого признано лучшим после предложения победителя закупки, в случае, если победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, уклоняется от заключения такого договора.

Представители Организатора торгов также отметили, что при рассмотрении вопроса о заключении договора с ООО «Оптима» заказчиком было установлено следующее. Начальная (максимальная) цена договора по рассматриваемому аукциону была установлена в размере 134 308 839, 64 руб. По итогам торгов ценовое предложение победителя (ООО «Техстрой») составило 85 286 113, 12 руб. (36,5% снижения от НМЦД), а ценовое предложение ООО «Оптима» - 132 965 751, 24 руб. (1% снижения от НМЦД). При этом согласно протоколу

подачи ценовых предложений от 15.09.2022 ценовое предложение ООО «Оптима» являлось наибольшим по отношению к другим участникам торгов. Так, участник № 905635 предоставил ценовое предложение в размере 75 884 494, 34 руб. (43,5% снижения от НМЦД), участник № 906970 - 94 687 731, 92 руб. (29,5% снижения от НМЦД), участник № 907154 - 76 556 038, 54 руб. (43% снижения от НМЦД). Заявки данных участников были отклонены Закупочной комиссией по результатам рассмотрения вторых частей. Учитывая вышеизложенную информацию, заключение договора с ООО «Оптима» как с участником, занявшим второе место по итогам аукциона, экономически невыгодно заказчику. В рассматриваемом случае, учитывая количество поданных на участие в аукционе заявок и достигнутое снижение по результатам торгов, целесообразно проведение повторной процедуры закупки, а не заключение договора с участником, предоставившим наибольшее ценовое предложение по итогам аукциона. Вместе с тем при подготовке проекта Протокола от 12.10.2022 в него ошибочно были включены п. 3.3 и п. 4.3. Закупочной комиссией было принято решение об исправлении Протокола от 12.10.2022. Указанное решение было оформлено Протоколом от 18.10.2022. Данный протокол был размещен в единой информационной системе и на сайте электронной площадки 19.10.2022.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что решение Закупочной комиссии Организатора торгов, указанное в Протоколе от 18.10.2022, о незаключении договора с участником Закупки — ООО «Оптима», заявке которого был присвоен второй порядковый номер, после признания победителя Закупки уклонившимся от заключения договора по итогам Закупки, а также о повторном проведении процедуры Закупки соответствует условиям п. 19.4 Положения о закупках, а также не противоречит положениям Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает, что решение Закупочной комиссии Организатора торгов о незаключении договора с участником Закупки — ООО «Оптима», заявке которого был присвоен второй порядковый номер, после признания победителя Закупки уклонившимся от заключения договора по итогам Закупки принято в порядке, соответствующем Документации и Положению о закупках.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Закупочной комиссии Организатора торгов 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:

Признать жалобу (от 28.10.2022 вх. №27802-ЭП/22, от 01.11.2022 вх. №28013/22) ООО «Оптима» 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 выполнение работ по реконструкции сети канализации площадки электродепо «Северное» (извещение №32211650494) необоснованной.

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