

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-142/23

21 марта 2023 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 «Твой Дом СПб» (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 09.03.2023 вх. №5555-ЭП/23) ООО «Твой Дом СПб» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бумаги для контрольно-кассовой техники (извещение №32312141984), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

22 февраля 2023 года на официальном сайте единой информационной системы <https://zakupki.gov.ru> в сети Интернет (далее – ЕИС) было опубликовано извещение № 32312141984 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бумаги для контрольно-кассовой техники (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 09.01.2023, 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	19 900 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	22.02.2023
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	10.03.2023 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	14.03.2023, 17.03.2023
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	https://lot-online.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации требования о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке декларации, предусмотренной п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, предоставляемой с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в Закупке обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

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.

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 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 (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 «Твой Дом СПб» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/5419/23 от 14.03.2023, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/5419/23 от 14.03.2023, 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.

На основании п.п. 2, 9 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, а также требования к участникам такой закупки.

Согласно 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.

Как следует из пп. «з» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ, в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

Частью 19.3 ст. 3.4 Закона № 223-ФЗ определено, что не допускается установление в

документации о конкурентной закупке обязанности представлять в заявке на участие в такой закупке информацию и документы, не предусмотренные частями 19.1 и 19.2 настоящей статьи.

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

Согласно п. 2.4.7 тома 1 Документации заявка на участие в аукционе состоит из двух частей. Первая часть данной заявки должна содержать описание поставляемого товара, которые являются предметом закупки в соответствии с требованиями документации о закупке. При этом не допускается указание в первой части заявки сведений об участнике, ценовом предложении. Вторая часть заявки должна содержать все остальные информацию и документы, предусмотренные настоящей аукционной документацией. В течение одного часа после окончания подачи предложений о цене договора оператор электронной площадки составляет и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе протокол подачи предложений о цене договора.

На основании п. 4.1.7 тома 2 Документации участник должен соответствовать обязательным требованиям: обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

Пунктом 5.1 тома 2 Документации установлено, что заявка, подготовленная участником, должна обязательно содержать документы и формы, предусмотренные пунктом 5 тома 2. Форма должна быть оформлена в строгом соответствии с требованиями тома 1 и тома 2.

Как следует из пп. «з» п. 5.2.10 тома 2 Документации, заявка должна содержать следующие документы и формы:

5.2.10. Декларация, предусмотренная пунктом 9 части 19.1 статьи 3.4. 223-ФЗ, предоставляемая с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, подтверждающая на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства:

з) обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора.

В соответствии с п. 1.2.3 тома 1 Документации представление неполной информации, требуемой аукционной документацией, непредставление или неправильное оформление документов, требуемых аукционной документацией, а также непредставление или неправильное оформление форм, требуемых аукционной документацией, представление недостоверных сведений или подача заявки, не отвечающей требованиям аукционной документации, является риском участника, подавшего такую заявку и приводит к отклонению его заявки.

Заявитель в жалобе указывает на то, что заказчиком установлено требование о

предоставлении в рамках настоящей закупки декларации участником обладания правами использования результата интеллектуальной деятельности. Специалистами ООО «Твой Дом СПб» был проведен анализ условий исполнения контракта, заключаемого по результатам настоящей закупки, в результате проведенного анализа было выявлено, что при исполнении контракта, в случае нашей победы, не будет использоваться результат интеллектуальной деятельности, так как поставка товара, бумага термо Для п/у БТ - 55ГОСТ Р58079-2018, не подразумевает наличие права использования результата интеллектуальной деятельности. В связи с изложенным ООО «Твой Дом СПб» направило заказчику запрос на разъяснение документации, со следующими вопросами:

1. Необходимо ли при подаче заявки декларировать обладание правом использования результата интеллектуальной деятельности, если при исполнении договора наличие такого права не требуется?

2. В случае отсутствия в составе заявки декларирования об обладания правами использования результата интеллектуальной деятельности, так как оно не требуется для исполнения договора, будет ли заявка отклонена?

3. Как отсутствие подтверждения обладания правами использования результата интеллектуальной деятельности, влияет на исполнение договора, в рамках которого наличие такого права не подразумевается?

Заявитель отметил, что заказчиком на запрос на разъяснение документации был дан следующий ответ: «в соответствии с п. 5.1 Тома 2 аукционной документации заявка, подготовленная участником, должна обязательно содержать документы и формы, предусмотренные пунктом 5 тома 2.

Согласно п. 5.2.10 Тома 2 аукционной документации заявка должна содержать декларацию, предусмотренную п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ, предоставляемую с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, подтверждающую, на дату подачи заявки на участие в конкурентной закупке с участием субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно п. 1.2.3. Тома 1 аукционной документации – представление неполной информации, требуемой аукционной документацией, непредставление или неправильное оформление документов, требуемых аукционной документацией, а также непредставление или неправильное оформление форм, требуемых аукционной документацией, представление недостоверных сведений или подача заявки, не отвечающей требованиям аукционной документации, является риском участника, подавшего такую заявку и приводит к отклонению его заявки».

Заявитель указывает на то, что, таким образом, заказчик указал, что декларирование наличия прав использования результата интеллектуальной деятельности является обязательным и заявка участника будет отклонена в случае отсутствия такого декларирования. В то же время, предоставление декларации о наличии прав использования результата интеллектуальной деятельности со стороны ООО «Твой Дом СПб» будет являться предоставлением заведомо ложной информации, поскольку ООО «Твой Дом СПб» не будет использован результат интеллектуальной деятельности, правами на который необходимо обладать. На основании изложенного Заявитель полагает, что требование заказчика о предоставлении указанной декларации является чрезмерным и не соответствует Закону № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов отметили, что Закон № 223-ФЗ не содержит порядка или условий, а также ограничений относительно установления в предоставляемой декларации пункта 3) в зависимости от предмета закупки. Кроме того, установление указанного требования не обязывает участника использовать результаты интеллектуальной деятельности при исполнении договора, заключаемого по результатам аукциона, но гарантирует заказчику, что в случае использования таких результатов участник будет обладать

соответствующими правами. Установление данного требования в аукционной документации необходимо для снижения рисков заказчика, связанных с нарушением прав использования результатов интеллектуальной деятельности. При этом подтверждение участником соответствия указанному требованию не может являться «предоставлением заведомо ложной информации», как указал в своей жалобе заявитель, так как необходимость или отсутствие необходимости использования результатов интеллектуальной деятельности определяется участником самостоятельно на этапе исполнения договора, и, как указывалось ранее, использование таких результатов не является обязательным. Учитывая изложенное, аукционная документация в полном объеме соответствует требованиям действующего законодательства РФ. Также необходимо отметить, что на участие в аукционе было подано 6 заявок. Таким образом, как минимум 6 участников рынка, ознакомившись с требованиями аукционной документации, посчитали их обоснованными и подали свои заявки на участие в аукционе.

Комиссией СПб УФАС России установлено, что Документацией не предусмотрено условие об обязательном использовании результата интеллектуальной деятельности при исполнении договора. При этом декларация, требуемая к предоставлению в составе заявки согласно пп. «з» п. 5.2.10 тома 2 Документации, подтверждает обладание участником правами использования результата интеллектуальной деятельности исключительно в случае, если такой результат будет использован данным участником при исполнении обязательств по договору, о чем прямо указано в пп. «з» п. 5.2.10 тома 2 Документации.

Таким образом, предоставление указанной в пп. «з» п. 5.2.10 тома 2 Документации декларации в случае неиспользования участником результата интеллектуальной деятельности при исполнении обязательств по договору не может являться предоставлением заведомо ложной информации об обладании соответствующими правами, поскольку, исходя из своего содержания, подтверждает обладание участником правами использования результата интеллектуальной деятельности только в случае использования такого результата при исполнении договора.

Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что требование, указанное в пп. «з» п. 5.2.10 тома 2 Документации, о предоставлении в составе заявки на участие в Закупке декларации, подтверждающей на дату подачи заявки на участие в Закупке обладание участником конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства правами использования результата интеллектуальной деятельности в случае использования такого результата при исполнении договора, установлено в соответствии с условиями Положения о закупках, пп. «з» п. 9 ч. 19.1 ст. 3.4, п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, а также позволяет надлежащим образом сформировать заявку на участие в Закупке, в том числе в случае неиспользования участником Закупки, представившим указанную декларацию, результата интеллектуальной деятельности при исполнении обязательств по договору.

Исходя из изложенного, 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 09.03.2023 вх. №5555-ЭП/23) ООО «Твой Дом СПб» на действия Организатора торгов ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) при организации и проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку бумаги для контрольно-кассовой техники (извещение №32312141984) необоснованной.

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