

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-63/23

02 февраля 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 «Фотон» (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 26.01.2023 вх. №2088-ЭП/23) ООО «Фотон» на действия заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку картриджей по лотам №№ 3,4 (извещение №32211925773, далее - Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

06 декабря 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано Извещение №32211925773 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку картриджей (далее – Извещение), включая аукционную документацию (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 ГУП «Петербургский метрополитен», версия 61 от 19.09.2022 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена по лотам	Лот №1 - 174 732 771,65 руб. Лот №2 - 34 868 432,59 руб. Лот №3 - 983 911,45 руб. Лот №4 - 230 042,99 руб.
2	Дата публикации извещения	06 12 22

2.	(по местному времени заказчика)	09.12.22
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.12.2022 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	23.12.2022, 28.12.2022
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	г. Санкт-Петербург, Лиговский пр., д. 88

На момент рассмотрения жалобы по существу по лотам №№3,4 процедуры №32211925773 не были заключены договоры.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Заказчика, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном снижении цены в направленных на подписание Заявителю проектах договоров по лотам №№3,4, а также в неразмещении Заказчиком редакции проекта договора для подписания после направленного Заявителем протокола разногласий, что не позволило ООО «Фотон» подписать проект договора.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, 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 или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства .

В соответствии с 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 хозяйственным обществам, закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

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, 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.

Согласно 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.

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.

4. Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО «Фотон» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/1818/23 от 27.01.2023, представлен.

Также документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. №78/1818/23 от 27.01.2023, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

В жалобе Заявитель указывает на необоснованное, по его мнению, снижение Заказчиком итоговых цен в направленных на подписание Заявителю проектах договоров по лотам №№3,4, а именно:

- по лоту №3 ценовое предложение Заявителя составило **811 726,85 руб., вместе с тем, в проекте договора Заказчиком была указана итоговая стоимость - 811 726,06 руб.**

- по лоту №4 ценовое предложение Заявителя составило **226 592, 33 руб., вместе с тем, в проекте договора Заказчиком была указана итоговая стоимость - 226 592,30 руб.**

В жалобе Заявитель также указывает, что вследствие непредоставления Заказчиком ответов на протоколы разногласий, направленные ООО «Фотон» 12.01.2023, у Заявителя отсутствовала техническая возможность подписания проектов договоров по Закупке по лотам №№3,4.

Согласно ч. 28 ст. 3.4 Закона №223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий 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.

В соответствии с 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.

Как следует из п. 2.4.4 Тома 1 Документации, заявка участника состоит из документов и сведений, входящих в состав заявки, установленных томом 2 аукционной документацией и ценового предложения.

Согласно п. 5.4 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. 5.5 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 независимой гарантии.

В соответствии с п. 5.7 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 независимой гарантии.

Согласно п. 5.8 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.

В соответствии с п. 1.6.5 Тома 2 Документации цена договора (цена единичных расценок) является твердой и индексации не подлежит.

Окончательная стоимость поставки товаров определяется исходя из стоимости фактически поставленных и принятых товаров.

Как следует из п. 1.6.7 Тома 2 Документации, договор заключается по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается договор.

Стоимость единицы товара рассчитывается с применением коэффициента снижения к начальной (максимальной) стоимости единицы товара, указанной в приложении №1 к тому 2. Коэффициент снижения рассчитывается как отношение цены договора, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене договора, сформированной заказчиком.

В случае, если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчет стоимости за единицу товара при заключении договора производится с учетом коэффициента пересчета, рассчитанного как отношение цены договора, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене договора, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС.

При расчете стоимости единицы товара при заключении договора, полученная стоимость округляется как в большую, так и в меньшую сторону до двух знаков после запятой (до сотых), при этом цена договора изменению в большую сторону не подлежит. В Договоре по одной номенклатуре товара допускается указывать разные цены за единицу. Итоговая общая стоимость договора может отличаться от предложенной победителем в меньшую сторону по

результатам произведения расчетов по полученным единичным расценкам.

30.12.2022 Заказчиком на **Официальном** сайте был опубликованы протоколы подведения итогов по **Закупке по лотам №№3,4**, согласно котором победителем **Закупки по лотам №№3,4** был признан участник **ООО «Фотон»** с ценовыми предложениями по лотам **811 726,85 руб. и 226 592, 33 руб.** соответственно.

09.01.2023 в адрес Заявителя посредством функционала ЭТП Заказчиком были направлены проекты договоров по лотам **№№3,4** на подписание.

Срок подписания проекта договоров со стороны Заявителя согласно п. 5.5 Тома 1 Документации — не позднее **19.01.2023**.

12.01.2023 Заявителем посредством ЭТП были направлены протоколы разногласий к проекту договора по лотам **№№3,4** с требованием указать итоговые суммы, соответствующие ценовым предложениям Заявителя.

Вместе с тем, согласно п. 5.7 Тома 1 Документации протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки не позднее 2 календарных дней со дня получения договора.

По состоянию на **20.01.2023** проекты договоров по лотам **№№3,4** не были подписаны Заявителем, а также не было предоставлено обеспечение исполнения договоров.

Представитель Заказчика пояснил, что проекты договоров по лотам **№№3,4** со стороны ГУП «Петербургский метрополитен» были размещены на ЭТП **09.01.2023**. Вместе с тем, предусмотренная возможность направления протокола разногласий была реализована Заявителем **12.01.2023**, а именно с нарушением установленного в **п. 5.7 Тома 1 Документации** срока для направления такого протокола — по истечении 2 календарных дней со дня получения договора от Заказчика. Таким образом, у Заказчика отсутствовала возможность по истечению срока направления протокола разногласий предоставить ответ, а также повторно направить проекты договоров на подписание Заявителю.

Кроме того, представитель **ГУП «Петербургский метрополитен»** пояснил, что в направленных в адрес Заявителя проектах договоров по лотам **№№3,4** Заказчиком были рассчитаны значения стоимости единиц товаров согласно требованиям п. 1.6.7 Тома 2 Документации, а именно:

- по лоту **№3** коэффициент снижения составил **0, 824999099**, таким образом, итоговая стоимость договора была указана с учетом коэффициента снижения, примененного к каждой из **22** позиций товаров - **811 726,06 руб.**

- по лоту **№4** коэффициент снижения составил **0, 824999099**, таким образом, итоговая стоимость договора была указана с учетом коэффициента снижения, примененного к каждой из **10** позиций товаров - **226 592,30 руб.**

Представитель Заказчика добавил, что согласно п. 1.6.7 Тома 2 Документации итоговая общая стоимость договора может отличаться от предложенной победителем в меньшую сторону по результатам произведения расчетов по полученным единичным расценкам.

По словам представителя Заказчика по состоянию на **20.01.2023** проекты договоров не были подписаны Заявителем, а также не было предоставлено обеспечение исполнения договоров.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России также установила, что **09.01.2023** Заказчиком в установленный Документацией срок на ЭТП были размещены **проекты договоров по лотам №№3,4** для подписания Заявителем с указанием в каждом договоре значений стоимости единиц товаров с учетом коэффициентов снижения и получившихся итоговых сумм договоров

согласно требованиям п. 1.6.7 Тома 2 Документации, но вместе с тем, в установленный в п. 5.9 Тома 1 Документации срок проекты договоров не были подписаны ООО «Фотон», а также не было предоставлено обеспечение исполнения договоров, при этом протоколы разногласий по лотам №№3,4 были направлены Заявителем с нарушением срока, предусмотренного п. 5.7 Тома 1 Документации, в связи с чем не могли быть приняты Заказчиком.

При этом, учитывая факт подачи заявки на участие в Закупке, заявителем ООО «Фотон» были приняты требования Документации, в том числе к срокам предоставления протокола разногласий и условий расчета стоимости договора, а также выражено согласие с условиями заключения договора по итогам Закупки, которые Заявитель посчитал допустимыми и приемлемыми.

Исходя из изложенного, доводы жалобы Заявителя не находят своего подтверждения, вследствие чего Комиссия Санкт-Петербургского УФАС не усматривает нарушений в действиях Заказчика при проведении процедуры Закупки на этапе заключения договора.

5. На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

1.

1.

РЕШИЛА:

Признать жалобу (от 26.01.2023 вх. №2088-ЭП/23) ООО «Фотон» на действия заказчика 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 поставку картриджей по лотам №№ 3,4 (извещение №32211925773) необоснованной.

<...>

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