

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-337/22

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 «Северная Столица» (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 22.06.2022 вх. № 16517-ЭП/22) ООО «Северная Столица» 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 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 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	http://www.tektorg.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в Документации требований к размеру обеспечения исполнения договора, не соответствующих условиям Положения о закупках.

Также Заявитель оспаривает неустановление Организатором торгов в Документации условия, согласно которому с даты приемки результатов работ по договору исключительные права на результаты работ принадлежат указанным в ч. 2 ст. 1 Закона №223-ФЗ юридическим лицам, от имени которых заключен договор.

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 «Северная Столица» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/14916/22 от 23.06.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/14916/22 от 23.06.2022, 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.

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 требований к размеру обеспечения исполнения договора, не соответствующих условиям Положения о закупках:

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. 6 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны форма, сроки и порядок оплаты товара, работы, услуги.

Как следует из п. 1.1.5 тома 2 Документации, начальная (максимальная) цена договора составляет: 44 759 227 (сорок четыре миллиона семьсот пятьдесят девять тысяч двести двадцать семь) рублей 45 копеек.

На основании п. 2.4 тома 4 Документации (далее — Проект договора) оплата по настоящему договору осуществляется в течение 7 (семи) рабочих дней с даты приемки заказчиком выполненных подрядчиком обязательств и предоставления подрядчиком оригиналов всех иных документов, предоставление которых входит в обязанность подрядчика в соответствии с условиями договора.

Авансирование контрактом предусмотрено в размере 30% от цены контракта. Оплата аванса производится в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания контракта.

В соответствии с п. 7.1 тома 2 Документации, обеспечение исполнения договора 10% от цены договора – 4 475 922 (четыре миллиона четыреста семьдесят пять тысяч девятьсот двадцать два) рубля 74 копейки, НДС не облагается.

Заявитель в жалобе указывает на то, что согласно п. 20.6 Положения о закупках размер обеспечения исполнения договора может составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении об осуществлении закупки, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены договора, размер обеспечения исполнения договора устанавливается в размере аванса. При этом согласно п. 7.1 тома 2 Документации установлено обеспечение исполнения

договора в размере 10% от цены договора.

Вместе с тем со стороны Заявителя не было представлено документов или сведений, однозначно свидетельствующих об ограничении законных прав и интересов Заявителя с учетом установленного в Документации требования к размеру обеспечения исполнения договора в рамках Закупки.

Представители Организатора торгов отметили, что согласно п. 20.6 Положения о закупках способы обеспечения исполнения договора порядок и условия их применения, а также иные связанные с обеспечением исполнения договора положения указываются в документации о закупке. Размер обеспечения исполнения договора может составлять от пяти до тридцати процентов начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении об осуществлении закупки, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). Соответственно, данная норма является диспозитивной, что подразумевает собой выбор заказчиком требуемых для него условий обеспечения исполнения договора в зависимости от потребностей заказчика. Пример императивной нормы (нормы которая не может изменяться) приведен в последнем предложении данного пункта: «В случае, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены договора, размер обеспечения исполнения договора устанавливается в размере аванса». Таким образом, размер обеспечения договора и размер аванса определены в соответствии с потребностью заказчика и не противоречат действующему законодательству и Положению о закупках.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что требование к размеру обеспечения исполнения договора, указанное в п. 7.1 тома 2 Документации, установлено на основании Положения о закупках, а также не содержит в себе признаки ограничения конкуренции в рамках проводимой процедуры Закупки.

Комиссией СПб УФАС России также 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.

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 неустановлении Организатором торгов в Документации условия, согласно которому с даты приемки результатов работ по договору исключительные права на результаты работ принадлежат указанным в ч. 2 ст. 1 Закона №223-ФЗ юридическим лицам, от имени которых заключен договор:

Заявитель в жалобе указывает на то, что согласно ч. 1 ст. 3.1-3 Закона № 223-ФЗ договор, предметом которого является выполнение проектных и (или) изыскательских работ, должен содержать условие, согласно которому с даты приемки результатов выполнения проектных и (или) изыскательских работ исключительные права на результаты выполненных проектных и (или) изыскательских работ принадлежат указанным в части 2 статьи 1 Закона о закупках юридическим лицам, от имени которых заключен договор. При этом Проект договора, содержащийся в томе 4 Документации, не содержит обязательное условие согласно ч. 1 ст. 3.1-3 Закона № 223-ФЗ.

Представители Организатора торгов отметили, что, принимая во внимание особенности целей и принципов Закона №223-ФЗ, имеющий различные сферы правового регулирования, применяя правовой подход, основанный на принципах и основных положениях закупки товаров, работ, услуг, согласно чему, при осуществлении закупочной деятельности заказчик

в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона №223-ФЗ должен также наряду с законами, нормативными актами руководствоваться Положением о закупке, то есть документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения. Поскольку положения Закона № 223-ФЗ возлагают именно на заказчика вышеперечисленные обязанности по соблюдению закупочной деятельности и исходя из цели договора факт передачи всей проектной документации, порядок и условие которых предусмотрен договором не препятствуют переходу исключительных прав на проектную документацию к заказчику согласно условиям договора. Согласно ст. 1296 Гражданского Кодекса Российской Федерации права на интеллектуальную собственность изначально принадлежат заказчику. Подрядчик - это организация, а непосредственно разрабатывать проектную документацию будут ее сотрудники. В подобных ситуациях включать в договор условие о передаче исключительного права на проектную документацию не требуется, так как по общему правилу оно изначально принадлежит заказчику (п.п. 1, 2 ст. 1296 ГК РФ, п. 107 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10). У подрядчика сохранится неисключительная лицензия, но иное можно предусмотреть договором (п. 2 ст. 1296 ГК РФ). Иного договором не предусмотрено. Исходя из вышеуказанного, довод Заявителя не является поводом для беспокойства о возможных трудностях передачи прав интеллектуальной собственности между поставщиком-заказчиком.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что положения Проекта договора, изложенные в том 4 Документации, не противоречат действующему законодательству, а также не исключают условие о передаче исключительных прав на результаты выполненных работ, поскольку иного не предусмотрено условиями Проекта договора.

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 22.06.2022 вх. № 16517-ЭП/22) ООО «Северная Столица» 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) необоснованной.

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