РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-788/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Фортесс» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

23.07.2019 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок в составе:

при участии представителей:

рассмотрев жалобу ООО «Фортесс» от 15.07.2019 № 1203, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС от 16.07.2019 № 78/23496/19, на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции производственной базы электродепо «Дачное» Петербургского метрополитена (извещение № 31907964579) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Фортесс» (далее — Заявитель) от 15.07.2019 № 1203, направленная письмом Санкт-Петербургского УФАС от 16.07.2019 № 78/23496/19, на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции производственной базы электродепо «Дачное» Петербургского метрополитена (извещение № 31907964579) (далее — Конкурс, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг

заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Петербургский метрополитен», (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе (далее - ЕИС) 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 Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

1.
    1.
        1. Извещение о проведении Конкурса, конкурсная документация (далее — Извещение, Документация) размещены в ЕИС – 06.06.2019;
        2. Начальная (максимальная) цена договора – **4 443 356 751, 77** рубль;
1.
    1.
        3. Дата окончания подачи заявок — 05.07.2019;
        4. Дата рассмотрения заявок – 10.07.2019;
1.
    1.
        4. Дата подведения итогов Конкурса — 10.07.2019;
        5. На участие в Конкурсе подано 2 заявки, из которых 1 заявка признана соответствующей требованиям Документации.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку Заказчиком принято неправомерное решение об отказе от заключения договора с Заявителем.

Представитель Заказчика с доводом Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о закупках, Положением о закупке и Документацией.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с протоколом заседания конкурсной комиссии ГУП «Петербургский метрополитен» Конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что подана одна заявка на участие в Конкурсе.

Согласно пункту 4.3.3 тома 1 Документации «в случае если на Конкурс (лот) поступила заявка только одного участника, конкурс (лот) признается несостоявшимся, конкурсная комиссия Управления метрополитена вправе принять одно из следующих решений: о заключении договора с единственным участником конкурса либо о незаключении договора с единственным участником. В случае если все заявки по конкурсу (лоту) отклонены, кроме одной, или в случае, если в конкурсе участвовал только один из нескольких допущенных участников, конкурсная комиссия Управления метрополитена вправе принять одно из следующих решений: о заключении договора с единственным участником конкурса либо о незаключении договор с единственным участником. В случае если на конкурс (лот) не подано ни одной заявки или заявки всех участников отклонены, конкурсная комиссия Управления метрополитена отражает в протоколе факт отсутствия поданных заявок или факт отклонения всех заявок.

Решение о заключении договора с единственным участником принимается комиссией либо в случае наличия срочной потребности в закупке (например, исполнение предписаний контролирующих органов,предотвращение чрезвычайного происшествия;устранение последствий аварии, стихийного бедствия; предотвращение кражи, порчи имущества; обеспечение сохранности объектов критической инфраструктуры, обеспечение транспортной безопасности), либо если поступила заявка единственного участника, являющегося единственным изготовителем товара (обладателем исключительных прав, единственным исполнителем в регионе и т.п.).

Во всех остальных случаях принимается решение о незаключении договора».

Кроме того, аналогичные положения о праве Заказчика не заключать договор с победителем закупки установлены пунктом 2.2.2.33 Положения о закупках, что противоречит положениям части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Согласно письменным пояснения Заказчика, на участие в Конкурсе подана только 1 заявка, которая соответствует требованиям Закона о закупках, Документации, Заказчик вправе заключать договор по результатам такой закупки в силу требований Документации, а также Положения о закупках.

Кроме того, представитель Заявителя пояснил, что в адрес Заявителя не направлен проект договора.

Вместе с тем, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Таким образом, по результатам проведения конкурентной закупки заказчик обязан заключать договор с победителем.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, отказавшегося заключать договор с Заявителем по результатам Конкурса нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Дополнительно сообщаем, что текст Жалобы не содержит ссылку на пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Фортесс» (ИНН: 7801405650, ОГРН: 1069847119462) от 15.07.2019 № 1203, направленную письмом Санкт-Петербургского УФАС от 16.07.2019 № 78/23496/19, на действия (бездействие) заказчика ГУП «Петербургский метрополитен» (ИНН: 7830000970, ОГРН: 1027810223407) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по реконструкции производственной базы электродепо «Дачное» Петербургского метрополитена (извещение № 31907964579) обоснованной.
2. Признать в действиях ГУП «Петербургский метрополитен» нарушения части 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений в соответствии с принятым решением от 23.07.2019 № 223ФЗ-788/19.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.