

03 октября 2022г. г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

в отсутствие представителя, надлежащим образом уведомленного ООО «Снабженец-2» (далее — Заявитель), при участии, путем системы ВКС, представителя по доверенности (№ 138 от 11.11.2021г.) К. О. О. и представителя по доверенности (№ 82 от 06.07.2022г.) М. И. В. АО «Международный аэропорт «Краснодар» (далее – Организатор торгов), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по съемке и монтажу документального фильма, посвященному юбилею аэропорта Краснодар (извещение № 32211693205 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена жалоба Заявителя на действия Организатор торгов при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по съемке и монтажу документального фильма, посвященному юбилею аэропорта Краснодар (извещение № 32211693205 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось посредством видеоконференцсвязи 03.10.2022г. в 12:30 (МСК).

Заявитель считает, что Организатор торгов нарушил порядок

проведения торгов, в связи с чем просит признать незаконными действия Организатора торгов и выдать предписание об устранении нарушений порядка проведения торгов.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает свои действия законными и полностью соответствующими действующему законодательству.

Комиссия по делу № 023/07/3-4577/2022, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

Процедура закупки проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также Положением о закупке товаров, работ и услуг для нужд АО «Международный аэропорт «Краснодар» (далее – Положение), утвержденным решением Совета директоров АО «Международный аэропорт «Краснодар» от 01.06.2021г. (протокол от 01.01.2021).

15.09.2022г. Организатор торгов разместил в Единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) извещение № 32211693205 о проведении запроса предложений в электронной форме проведения запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по съемке и монтажу документального фильма, посвященному юбилею аэропорта Краснодар.

Начальная (максимальная) цена договора – 350 000,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок — 15.09.2022г. в 00:00 (МСК).

Дата и время окончания подачи заявок — 26.09.2022г. в 16:00 (МСК).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18.07.2011г. № 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 пункту 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является 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.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Закона о закупках, заказчик сам устанавливает требования к качеству, техническим характеристикам товара, работы, услуги, к их безопасности, к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы и иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Заказчик должен определять их в соответствии с основными целями Закона о закупках, в том числе создавая условия для своевременного и полного удовлетворения своих потребностей в товарах, работах,

услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективного использования денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (часть 1 статьи 1 Закона о закупках).

На основании пункта 1 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки Заказчик должен руководствоваться следующим правилом, а именно: в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатор торгов неправомерно установил требования к условиям договора в части предоставления «Заверения об обстоятельствах».

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках, 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.

Согласно Обзору судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ от 16.05.2018г., Закон о закупках не содержит запрета устанавливать условия о соответствии услуг определенным нормативно — техническим документам, в которых содержатся необходимые требования к ним, а также качественные и технические характеристики этих услуг.

Сама по себе не возможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих предъявленным требованиям, не означает, что действия Организатора торгов могли повлечь

ограничению конкуренции.

Согласно пункту 6 Раздела 5 «Проект договора» исполнитель при подписании настоящего договора дает заверения об обстоятельствах согласно Приложение № 2 – Заверения об обстоятельствах.

При этом, на стадии подачи заявок наличие документа заверения об обстоятельствах не требуется.

В соответствии с Приложением № 3 «Заверения об обстоятельствах» содержатся положения, которые являются условиями исполнения уже заключенного договора, согласие и готовность исполнения которых участник подтверждает путем направления заявки, которая в силу пункта 2.1 Раздела 1 Закупочной документации имеет правовой статус оферты.

Вместе с тем, при формировании проекта договора на оказание услуг и приложений к нему, в частности, Приложения № 3 «Заверение об обстоятельствах» Организатор торгов исходил из необходимости соблюдения требований действующего законодательства.

Так, Заверения об обстоятельствах, являющиеся Приложением № 3 к проекту Договора на оказание услуг, включены в проект договора, в соответствии с законодательными требованиями, установленными статьей 54.1 Налогового Кодекса РФ (далее — НК РФ), с использованием рекомендаций по применению положений статьи 54.1 НК РФ, изложенных в Письмах ФНС России от 10.03.2021г. № БВ-4-7/3060@, от 31.10.2017г. № ЕД-4-9/22123@.

Согласно пункту 1 статьи 431.2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Таким образом, вышеуказанные требования установлены в целях защиты прав заказчика по исполнению договора.

Комиссия Краснодарского УФАС приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, односторонний отказ

Организатора торгов от исполнения договора может быть произведен без возмещения затрат Исполнителю.

В соответствии с пунктом 8.4 Раздела 5 «Проект договора» договор может быть расторгнут в одностороннем порядке:

- заказчиком, либо исполнителем в случае существенного нарушения Договора одной из сторон;
- заказчиком при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов при наличии документального подтверждения несения расходов.

Нарушение договора исполнителем предполагается существенным в случаях оказания услуг ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок.

Нарушение договора заказчиком предполагается существенным в случае нарушения сроков оплаты оказанных услуг.

Вместе с тем, право на односторонний отказ от исполнения договора реализуется исключительно по правилам статьи 782 ГК РФ.

В соответствии с данной нормой, заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов

, и исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

Таким образом, указанное условие установлено в рамках требований статьи 782 ГК РФ, не влечет необоснованного ограничения круга участников.

Комиссия Краснодарского УФАС приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатор торгов ограничивает возможность привлечения субподрядных организаций.

В соответствии с Приложения № 3, условиями исполнения договора не ограничена возможность привлечения субподрядной организации по видам работ, наличию того или иного оборудования, договорных

обязательств.

Вместе с тем, возможность привлечения субподрядной организации прямо предусмотрено в пункте 12 Раздела 2 Информационной карты Закупочной Документации.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что, согласно пункту 5.1 части 5 Приложения № 3 «Заверения об обстоятельствах», исполнитель вправе привлекать для оказания услуг субподрядчиков. Во всех случаях, когда исполнитель намерен заключить договор с субподрядной организацией, исполнитель должен уведомить заказчика о таком намерении и предварительно письменно согласовать с заказчиком субподрядную организацию, привлекаемую для оказания услуг в порядке, установленном пунктами 5.2. - 5.5. настоящих Заверений об обстоятельствах.

В соответствии с пунктом 7 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), установление требований о выполнении контракта лично, без привлечения субподрядчиков, отвечающих потребностям и интересам заказчика, не может рассматриваться как ограничение круга потенциальных участников закупки.

Таким образом, Комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

Согласно доводу жалобы Заявителя, Организатор торгов укрупняет предмет закупки на оказания услуг по договору с исполнителем и функции предъявления документов по налоговой отчетности, необоснованно пытаясь присвоить себе функции фискальных органов (ИФНС).

Заверения об обстоятельствах, перечисленные в Приложении № 3, не входят в рамки обязанностей контрагента, установленные законодательными нормативными актами.

В частности, действующим законодательством регламентированы порядок и сроки оформления первичной документации и сдачи в соответствующие органы бухгалтерской и налоговой отчетности, сроки и порядок уплаты налогов в бюджет.

Также следует отметить, что требования статьи 54.1 НК РФ распространяются на всех хозяйствующих субъектов, в связи с чем, они должны быть соблюдены и контрагентом.

Таким образом, указанное требование предполагает предоставление участникам дополнительных документов, не предусмотренных законодательством.

В соответствии с подпунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

1) информационная открытость закупки

2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 6 «Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018г.), принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера.

Заверения об обстоятельствах в Приложении № 3 являются общими для всех контрагентов налогоплательщика, поэтому в зависимости от деятельности контрагента отдельные пункты могут не применяться к исполнению конкретным контрагентом.

Обязанности, предусмотренные в том числе, налоговым законодательством распространяются на всех контрагентов. Исполнение условий договора по предоставлению документов не является избыточным, не ограничивает конкуренцию и применяется в равной степени ко всем сторонам договора.

Закупочная документация, в том числе проект договора опубликованы и доступны всем участникам закупки, условия исполнения договора применяются ко всем в равной степени и не содержат дискриминационных условий.

Комиссия Краснодарского УФАС приходит к выводу о необоснованности довода Заявителя.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках 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 следующих случаях:

1) осуществление 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) неразмещение 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 нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Таким образом, в действиях Организатора торгов не установлено нарушений порядка проведения торгов, предусмотренных частью 10 статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Снабженец-2» на действия АО «Международный аэропорт «Краснодар» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по съемке и монтажу документального фильма, посвященному юбилею аэропорта Краснодар (извещение № 32211693205 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) необоснованной.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

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

