

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-54/22

26 января 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 ФГАОУ ВО «НИУ «ВШЭ» (далее – Организатор торгов) и ООО «Студия Ф» (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 12.01.2022 вх. № 624-ЭП/22) ООО «Студия Ф» на действия Организатора торгов ФГАОУ ВО «НИУ «ВШЭ» при организации и проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по разработке видеороликов о научных подразделениях НИУ ВШЭ – Санкт-Петербург (извещение № 32111000355, далее — Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

28 декабря 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32111000355 о проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по разработке видеороликов о научных подразделениях НИУ ВШЭ – Санкт-Петербург (далее – Извещение).

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 для нужд ФГАОУ ВО «НИУ «ВШЭ» (далее – Положение о закупках) от 29.09.2021, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Извещением о Закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	603 300,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	28.12.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	13.01.2022 в 10:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	14.01.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	СПб, ул. Союза Печатников, 16А

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в проекте договора Извещения условия, согласно которому привлечение соисполнителей допустимо с письменного согласия заказчика.

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

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Студия Ф» объявлялся перерыв до 26.01.2022 13:45 (МСК).

3. Проанализировав Извещение, 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.

ФГАОУ ВО «НИУ «ВШЭ» относится к автономным учреждениям, 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 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 (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 «Студия Ф» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/910/22 от 17.01.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/910/22 от 17.01.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Следует 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.

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.

В соответствии с 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.

Согласно ч. 20 ст. 3.2 Закона № 223-ФЗ под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Пунктом 22 Извещения установлены требования, предъявляемые к участникам закупки:

- к правоспособности участника закупки:

а) соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом закупки;

б) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица, индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства;

в) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на день подачи заявки в целях участия в закупке товаров, работ, услуг для нужд университета;

г) отсутствие у участника закупки задолженности по начисленным налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за прошедший календарный год, размер которой превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки по данным бухгалтерской отчетности за

последний завершённый отчетный период. При наличии задолженности участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если он обжалует наличие указанной задолженности в соответствии с законодательством Российской Федерации и решение по такой жалобе на день рассмотрения заявки на участие в закупке товаров, работ, услуг не принято;

д) отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках закупки;

е) отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках закупки.

Как следует из п. 24.2.3 Извещения, для простого товарищества (несколько юридических или физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки) в составе заявки должны быть представлены:

а) договор простого товарищества участников;

б) документы и сведения, в соответствии с пунктом 24.2.1 и 24.2.2 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участников простого товарищества. При этом требования к участникам простого товарищества, за исключением требований к правоспособности участника закупки, применяются к участникам простого товарищества в совокупности.

Приложением № 6 к Извещению установлен проект договора, являющийся неотъемлемой частью Извещения (далее — Проект договора).

На основании п. 5.1.1 Проекта договора исполнитель обязан оказать услуги своими силами. Исполнитель вправе привлечь для оказания услуг третье лицо с согласия заказчика, оставаясь ответственным перед заказчиком за действия третьего лица.

В соответствии с п. 5.2.2 Проекта договора исполнитель вправе самостоятельно определять методы проведения услуг в рамках настоящего договора.

Как следует из п. 7.1 Проекта договора, исполнитель в порядке статьи 431.2 Гражданского кодекса Российской Федерации заверяет заказчика о том, что:

7.1.1. он обладает необходимой правовой дееспособностью, а равно и всеми правами и полномочиями, необходимыми и достаточными для заключения и исполнения договора; им выполнены все процедуры и получены одобрения, необходимые для заключения и исполнения договора; лицо, осуществляющее подписание договора от его имени, обладает необходимыми и достаточными для этого полномочиями;

7.1.2. он, его взаимозависимые лица, привлекаемые им для исполнения договора, соисполнители не являются лицами, взаимозависимыми с заказчиком, и не имеют с ним конфликта интересов; заказчик не имеет возможности искусственно создавать условия для использования налоговых преференций;

7.1.3. он является добросовестным налогоплательщиком, не осуществляет и не будет осуществлять в ходе исполнения договора действия, направленные на получение необоснованной налоговой выгоды;

7.1.4. заключая договор, он преследует деловые цели, имеет кадровые, имущественные и финансовые ресурсы, необходимые для выполнения обязательств по договору.

Заявитель в жалобе указывает на то, что в Проекте договора прописано условие, согласно которому исполнитель имеет право привлекать к оказанию услуг третьих лиц, имеющих необходимую квалификацию, с предварительного письменного согласия заказчика. Заявитель полагает, что данное условие внесено заказчиком для того, чтобы потенциальные исполнители отказались от участия в торгах в связи с невозможностью победы из-за проблематичности взыскания затрат в случае одностороннего отказа от договора заказчика согласно ст. ГК РФ, так как несогласование заказчиком субподрядчиков по любым субъективным причинам несёт для исполнителя потенциальную необоснованную угрозу невозможности взыскания затрат по договору в случае одностороннего отказа от договора со стороны заказчика и нарушает права исполнителя.

Представители Организатора торгов отметили, что в пункте 5.1.1 Проекта договора заказчиком установлены способ и порядок исполнения договора в соответствии с положениями статьи 780 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно условие о том, что исполнитель обязан оказать услуги по договору своими силами. В указанном пункте договора предусмотрено право исполнителя привлечь для оказания услуг третье лицо с согласия заказчика, оставаясь ответственным перед заказчиком за действия третьего лица. При этом требование о форме письменного согласия заказчика о привлечении третьих лиц в Проекте договора отсутствует. В пункте 5.2.2 Проекта договора закреплено право исполнителя самостоятельно определять методы проведения услуг в рамках условий договора. Таким образом, в Проекте договора установлены права и обязанности сторон договора, а не участников закупки, что не приводит к ограничению количества участников. Договор становится обязательным для исполнения сторонами по факту его заключения. В силу своей правовой природы положения договора не могут являться ограничивающими количество участников. Договор - это результат проведенной закупки, а не сама закупка, в договоре отсутствует конкуренция, так как это сделка двух конкретных хозяйствующих субъектов. В соответствии с положениями статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица свободны в заключении договора и по своему усмотрению вправе формировать условия договора, основываясь на положениях действующего законодательства. Аналогичную правовую позицию указал Верховный Суд Российской Федерации в «Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"» (утв. Президиумом ВС РФ 16.05.2018), запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора и соответствует положениям ст. 706 и 780 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Представители Организатора торгов пояснили, что рассматриваемый пункт 5.1.1 Проекта договора направлен на обеспечение осведомленности заказчика о непосредственном исполнителе предмета договора. При этом, вопреки доводам Заявителя, приведенные в п. 7.1 Проекта договора (п. 7.1.2 Проекта договора) положения представляют собой прямое указание на признаки и критерии, используемые при согласовании планируемых к привлечению субподрядных организаций.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о правомерности установления Организатором торгов в п. 5.1.1 Проекта договора условия, согласно которому исполнитель вправе привлечь для оказания услуг третье лицо с согласия заказчика, оставаясь ответственным перед заказчиком за действия третьего лица, поскольку положения Извещения (п. 7.1 Проекта договора) содержат указание на критерии, по которым осуществляется согласование привлекаемых соисполнителей с заказчиком.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что включение в Извещение спорного условия также не противоречит Закону №223-ФЗ, поскольку при проведении закупочных процедур заказчик не ограничен в вопросах формирования системы закупок, позволяющей выявить участника Закупки, способного своевременно и качественно удовлетворить потребности заказчика в

товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит доводы жалобы Заявителя неподтвержденными, вследствие чего 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 12.01.2022 вх. № 624-ЭП/22) ООО «Студия Ф» на действия Организатора торгов ФГАОУ ВО «НИУ «ВШЭ» (ИНН 7714030726, ОГРН 1027739630401) при организации и проведении запроса котировок на право заключения договора на оказание услуг по разработке видеороликов о научных подразделениях НИУ ВШЭ – Санкт-Петербург (извещение № 32111000355) необоснованной.

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