

Заказчик:

АО «Чистая планета»

ул. Фокина, д. 108А, оф. 37, г. Брянск,
241050

podlegaevavv@mail.ru

1901924@mail.ru

Заявитель жалобы:

ООО «Медоснащение-Юг»

ул. Совхозная, д. 14, пос. Невское,
Гурьевский о-он, Калининградская
обл., 236038

medosug@gmail.com

АО «Единая электронная торговая
площадка»

info@roseltorg.ru

ko@roseltorg.ru

Решение по жалобе № 032/10/18.1-83/2023 ООО «Медоснащение-Юг» на действия заказчика АО «Чистая планета» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета» в 2023 (извещение №32312074500)

«13» февраля 2023 года

г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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» (далее - Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

<...> - заместитель руководителя;

Члены комиссии:

<...> – начальник отдела товарных и финансовых рынков;

<...> - главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<...> - главный государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<...> - государственный инспектор отдела товарных и финансовых рынков;

<...>- специалист - эксперт отдела товарных и финансовых рынков;

В присутствии:

представителя заказчика АО «Чистая планета» <...>, действующего на основании доверенности №17 от 14.02.2022;

представителя заявителя ООО «Медоснащение-Юг» <...>, действующего на основании доверенности б/н от 09.01.2023.,

рассмотрев жалобу №032/10/18.1-83/2023 ООО «Медоснащение-Юг» на действия заказчика АО «Чистая планета» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета» в 2023 (извещение №32312074500), в части установления незаконного требования к исполнителю о личном присутствии либо обеспечении присутствия заявленных сотрудников по требованию Заказчика, о запрете привлекать соисполнителей, объединения в один лот несовместимых между собой услуг, а именно: юридические услуги и проведение закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Чистая планета»,

установила:

03.02.2023 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по

Брянской области поступила жалоба № 032/10/18.1-83/2023 ООО «Медоснащение-Юг» на действия заказчика АО «Чистая планета» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета» в 2023 (извещение №32312074500).

Как следует из жалобы, заказчик неправомерно объединил в один лот несовместимые между собой услуги, а именно: юридические услуги и проведение закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Чистая планета», а также установил в техническом задании требования, ограничивающие конкуренцию, а именно: о личном присутствии либо обеспечении присутствия заявленных сотрудников по требованию Заказчика, о запрете привлекать соисполнителей.

АО «Чистая планета» не согласно с доводами заявителя и в пояснениях от 09.02.2023 №2541, вх. от 09.02.2023 №884/23 указало следующее:

При проведении закупок, в том числе закупки путем запроса предложений в электронной форме №32312074500, Заказчик (АО «Чистая планета») руководствуется нормами гражданского законодательства РФ, Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", а также утвержденным Положением о порядке проведения закупок товаров, работ и услуг АО «Чистая планета» (Положение), которое регламентирует закупочную деятельность Заказчика.

Документация о проведении вышеуказанной закупки разработана в строгом соответствии с требованиями законодательства в сфере закупок, гражданского законодательства, а также Положения.

Следует отметить, что податель жалобы не согласен с условиями исполнения договора, которые Заказчик, исходя из своих потребностей, вправе исключительно по своему усмотрению определить самостоятельно. Никакое иное лицо (в частности, ООО «Медоснащение-Юг») не вправе вмешиваться в хозяйственную деятельность другого лица - заказчика (АО «Чистая планета») и определять за него требуемые ему условия оказания услуг, выполнения работ.

При этом обжалуемое требование о личном присутствии, запрете привлечения соисполнителей распространяется на лицо - Исполнителя, определенного по результатам закупки, а не на участника закупки при проведении торгов.

А согласно п.1 ч.1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 18.07.2011 г. №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.

Между тем, следует пояснить следующее.

Не существует норм права, которые указывают на запрет заказчику устанавливать к исполнителю такое требование, как личное присутствие при выполнении работ, оказании услуг и исполнять их исключительно своими силами без привлечения соисполнителей.

Согласно пункту 1 статье 779 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ) по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Статьей 780 ГК РФ прямо предусмотрено, что, если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично.

Так, документацией (техническим заданием, являющимся ее неотъемлемой частью, проектом договора) предусмотрено, что по требованию Заказчика Исполнитель обязуется присутствовать лично либо обеспечить присутствие заявленных сотрудников, оказывающих услуги, по месту нахождения Заказчика в течение двух часов с момента поступления указанного требования (либо по согласованию с заказчиком - в течение рабочего дня) для решения вопросов, передачи, обмена документов, представления информации о ходе исполнения услуг и т.д. (п.п.В п. 9 тех. задания). Услуги оказываются Исполнителем лично/через своих работников (п.п.И п. 9 тех. задания).

Лицо - исполнитель по договору, оказывающий предусмотренные перечнем услуги, не может все указанные действия осуществлять дистанционным способом, в частности переговоры, судебные заседания.

Требования заказчика к исполнителю об оказании услуг лично или через своих сотрудников без привлечения соисполнителей направлено на добросовестность потенциального исполнителя и недопущения возможности извлечения прибыли (получения дохода) без предоставления услуг (выполнения работ), а с заключением договора с третьими лицами с оплатой им за аналогичные услуги в разы меньше, чем предусмотрено закупочной документацией, с возможным привлечением третьих лиц, не соответствующих

требованиям (критериям), установленным заказчиком к исполнителю.

Кроме того, информация о заявителе жалобы проверена с использованием сервиса [law.1cont.ru](https://law.1cont.ru/contragent/1176196009241/main/scoring) (<https://law.1cont.ru/contragent/1176196009241/main/scoring>). распечатан отчет (прилагается с документами), согласно которому отражено в деталях проверки, что сотрудников не имеется (количество - 0).

Потенциальные участники закупки перед подачей заявки имеют возможность ознакомиться с условиями закупки, которые определяет Заказчик исходя из своих потребностей, и самостоятельно принимать решение об участии или неучастии в такой закупке, одновременно рассчитывая свою экономическую выгоду и возможные финансовые риски.

Относительно объединения в один лот несовместимых между собой услуг поясняем следующее.

Заявитель заблуждается, не верно трактует, ставит вопрос о совместимости услуг, поскольку заказчиком заявлена к закупке услуга не «проведение» процедуры закупки, в части технического обеспечения процедуры, а проведение закупки в части ее подготовки в соответствии с требованиями законодательства РФ, регламентирующим деятельность в сфере закупок, в частности документации, проекта договора, также сопровождение закупки, подготовка разъяснений при необходимости. То есть не сопровождение закупки как технического специалиста, работающего с электронной площадкой, осуществляющего размещение необходимой информации в ЕИС, а специалиста, который юридически грамотно, профессионально работает с документацией. В перечень закупаемых услуг такая услуга как «проведение закупок» не предусмотрена.

Подготовка к закупке товаров, работ, услуг также является оказанием юридических услуг, поскольку необходимы специальные навыки, знания, соответствующее образование, в том числе знание гражданского права, иных нормативно-правовых актов для грамотного, обоснованного составления документов в рамках закупок.

Кроме того, сферы и категории юридических услуг различны, и не ограничиваются исключительно оказанием услуг при судебных разбирательствах, а могут оказываться также в сфере торгов, закупок (госзакупок); регистрационных действий; в налоговых правоотношениях; в сфере лицензирования; комплексное обслуживание предприятий, организаций и т.д.

Заказчик имеет право на свое усмотрение объединять несколько видов юридических услуг в одну закупку, если это не противоречит требованиям законодательства РФ.

Пунктом 1 статьи 421 ГК РФ предусмотрено, что граждане и юридические

лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством.

Согласно п. 3 указанной статьи стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Согласно п. 4. ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Таким образом, доводы жалобы несостоятельны, действия заказчика при установлении обжалованных требований и установлении закупаемого перечня юридических услуг, не противоречат законодательству РФ, в том числе Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее Закон о закупках) заказчик АО «Чистая планета» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика АО «Чистая планета» регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Чистая планета», утвержденным решением заседания Совета директоров АО «Чистая планета» протокол 18/22 от 12.12.2023.

Порядок проведения запроса предложений в электронной форме установлен Разделом 10 Положения.

31 декабря 2022 г. на официальном сайте единой информационной системы (<https://zakupki.gov.ru>) размещена информация о проведении запроса предложений в электронном виде на оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета» в 2023 году (извещение № 32312074500).

Порядок формирования лотов закупки законодательно не закреплен,

решение о формировании лотов принимает заказчик. Заказчик наделен правом самостоятельно выделять лоты по группам, классам, видам и иным единицам, выставлять предмет торгов единым лотом, а также определять его содержание.

При проведении данной закупки потребность Заказчика заключается в получении юридических услуг.

В обобщенном виде понятие юридические услуги предполагает под собой оказание услуг правового характера по правильному применению и использованию законодательства, подготовке документов, проверке деятельности предприятий в отношении соответствия ее законодательным актам, а также представление интересов в органах власти, организациях, суде.

Заказчиком в п.4 технического задания документации о закупке указан перечень услуг, которые включает в себя предмет договора - оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета».

Услуга по проведению закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Чистая планета», как указывает заявитель в жалобе, в данном перечне не значится. Все поименованные в техническом задании услуги являются юридическими и преследует цель правильного применения и использования законодательства.

Доказательств обратного в материалы жалобы не представлено.

Таким образом, довод заявителя о незаконном объединении в один лот несовместимых между собой услуг, а именно: юридические услуги и проведение закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Чистая планета» не нашел своего подтверждения.

Не нашел своего подтверждения и довод заявителя о неправомерности требования технического задания документации о личном присутствии либо обеспечении присутствия заявленных сотрудников по требованию Заказчика, о запрете привлекать исполнителей.

Первоочередной целью Закона о закупках является создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности (часть 1 статьи 1 Закона о закупках) (определение Верховного Суда Российской Федерации от 02.10.2017 № 309-КГ17-7502).

Согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 6 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденного 16.05.2018, уменьшение числа участников закупки в результате предъявления к ним

требований само по себе не является нарушением принципа равноправия, если такие требования предоставляют заказчику дополнительные гарантии выполнения победителем закупки своих обязательств и не направлены на установление преимуществ отдельным лицам либо на необоснованное ограничение конкуренции.

Закон о закупках не обязывает заказчиков допускать к участию в закупке всех хозяйствующих субъектов, имеющих намерение получить прибыль в результате заключения договора.

Запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к порядку исполнения договора и соответствует положениям статей 706 и 780 ГК РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Включение в документацию о закупках спорного условия также не противоречит Закону о закупках и Закону о защите конкуренции, 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.

Условие выполнения работ, являющихся предметом закупки, собственными силами может рассматриваться как нарушающее законодательство, если будет доказано, что это условие включено в документацию о закупках специально для того, чтобы обеспечить победу конкретному хозяйствующему субъекту.

Вместе с тем, в материалы жалобы не представлено доказательств, что условие о недопустимости привлечения исполнителем субподрядчиков или соисполнителей было включено для того, чтобы обеспечить победу в запросе предложений конкретного хозяйствующего субъекта либо иным способом ограничить доступ хозяйствующим субъектам к участию в запросе предложений.

Иные доводы ООО «Медоснащение-Юг» не заявлены.

Исходя из фактических материалов жалобы, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб 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», руководствуясь статьей 18.1, статьей 23

решила:

1. Жалобу №032/10/18.1-83/2023 ООО «Медоснащение-Юг» на действия заказчика АО «Чистая планета» при проведении запроса предложений в электронной форме на оказание юридических услуг для нужд АО «Чистая планета» в 2023 (извещение №32312074500), в части установления незаконного требования к исполнителю о личном присутствии либо обеспечении присутствия заявленных сотрудников по требованию Заказчика, о запрете привлекать соисполнителей, объединения в один лот несовместимых между собой услуг, а именно: юридические услуги и проведение закупок товаров, работ и услуг для нужд АО «Чистая планета» признать необоснованной.

Заместитель председателя комиссии:

Члены комиссии:

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.