

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-993/20

24 декабря 2020 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 АО «Петербургская сбытовая компания» (далее – Организатор торгов) и ООО «Снабженец-2» (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 14.12.2020 вх. № 45549-ЭП/20) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (извещение №32009780452), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

09 декабря 2020 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32009780452 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (далее – Закупка), включая документацию о запросе предложений (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 АО «Петербургская сбытовая компания» (далее – Положение о закупках) в редакции от 07.04.2020, 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	630 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	09.12.2020
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	17.12.2020 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	24.12.2020, 13.01.2021 (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 требования к исполнителю об обязательном согласовании с заказчиком привлечения субподрядных организаций к исполнению обязательств по договору в отсутствие установленного Документацией порядка указанного согласования.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя и Организатора торгов, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС 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.

АО «Петербургская сбытовая компания» относится к хозяйственным обществам, 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 частью 1 статьи 2 Закона о закупках № 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.

Положение о закупке является документом, который в соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе 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 «Снабженец-2» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/39628/20 от 17.12.2020, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/39628/20 от 17.12.2020, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

Согласно ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ 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;

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

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.

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. 1 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком в документации о закупке не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, в документации о закупке должно содержаться обоснование необходимости использования иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

На основании п.п. 2, 9 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке, а также требования к участникам такой закупки.

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.

Разделом 5 Документации установлены требования, предъявляемые к участникам Закупки.

Согласно п. 23 раздела 1 Документации условия привлечения субподрядчиков (соисполнителей) установлены в соответствии с разделом 7 «Техническая часть» Документации.

В соответствии с разделом 7 Документации техническая часть представлена в приложении № 1 к настоящей Документации.

Пунктом 3.9 приложения № 1 к Документации (далее — Техническое задание) установлены требования к порядку привлечению субподрядчиков:

Исполнитель для оказания услуг, указанных в ТЗ, может привлекать субподрядные организации. При этом объем услуг, оказываемых привлекаемыми субподрядными организациями, не должен превышать 50% от объема услуг по договору.

Требования к субподрядным организациям указаны в соответствующих разделах данного технического задания, а также закупочной документации. В случае замены или привлечения новых субподрядчиков после завершения закупочной процедуры, информация о которых ранее не была представлена в заявке участника, исполнитель должен согласовать привлечение таких субподрядных организаций с заказчиком.

Исполнитель в полном объеме несет ответственность за действия субподрядчика, а также за соответствие оказываемых субподрядчиком услуг требованиям заказчика и действующим нормативным документам.

Заявитель в жалобе указывает на то, что исполнитель вправе самостоятельно определять необходимость задействования лиц, которые могут способствовать ему в получении наилучшего результата при исполнении обязательств по договору. Вместе с тем наличие в Документации требования об обязательном согласовании с заказчиком привлечения третьих лиц в отсутствие надлежащего порядка данного согласования налагает на исполнителя чрезмерные, необоснованные ограничения и нарушает его права, поскольку предоставляет заказчику право не согласовать выбранного исполнителем субподрядчика по своему усмотрению.

Представители Организатора торгов пояснили, что в случае если участник Закупки соответствует требованиям Документации по привлечению субподрядчиков и на этапе исполнения договора будет привлекать заявленных им субподрядчиков согласно его заявке на участие в Закупке, то согласование привлечения таких субподрядчиков, не требуется. Пунктом 3.9 Технического задания определено, что согласовывать привлечение субподрядных организаций необходимо только в случае замены или привлечения новых субподрядчиков после завершения закупочной процедуры. Вместе с тем включение данного условия в Техническое задание обуславливается исключительно интересами заказчика по установлению для заказчика обязанности качественно и своевременно выполнять работы в рамках договора, для чего и установлено требование о согласовании привлечения иных субподрядных организаций, незаявленных участником на этапе подачи заявок. В таком случае привлекаемые субподрядчики на этапе заключения и исполнения договора должны соответствовать требованиям, предъявляемым заказчиком к фактическому исполнителю работ (в т.ч. профессионализм, деловая репутация и т.п.). Несогласование с заказчиком привлечения новых субподрядчиков несет риски некачественного выполнения работ, поэтому заказчик заинтересован, чтобы выполнение работ не было передано неизвестному для заказчика соисполнителю на этапе заключения и исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией СПб УФАС России установлено, что из содержания Документации не следует, что субподрядчики, привлекаемые исполнителем на этапе заключения и исполнения договора в случае замены или привлечения новых субподрядчиков после завершения закупочной процедуры, должны соответствовать требованиям, предъявляемым заказчиком к фактическому исполнителю работ. Также Документацией не регламентирован порядок согласования с заказчиком привлечения иных субподрядных организаций, незаявленных участником на этапе подачи заявок, отсутствуют критерии согласия заказчика на привлечение таких субподрядных организаций.

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает ненадлежащим требование к

исполнителю, изложенное в п. 3.9 Технического задания, об обязательном согласовании с заказчиком привлечения иных субподрядных организаций, незаявленных участником на этапе подачи заявок, к исполнению обязательств по договору, поскольку Документацией не предусмотрен надлежащий порядок данного согласования, отсутствуют критерии согласия заказчика на привлечение таких субподрядных организаций.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России усматривает в действиях Организатора торгов по неправомерному установлению в п. 3.9 Технического задания требования к исполнителю об обязательном согласовании с заказчиком привлечения иных субподрядных организаций, незаявленных участником на этапе подачи заявок, в отсутствие надлежащего порядка данного согласования, критериев согласия заказчика на привлечение таких субподрядных организаций нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в документации ненадлежащих требований к характеристикам выполняемых работ, допущенное 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:

1) Признать жалобу (от 14.12.2020 вх. № 45549-ЭП/20) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН: 7841322249, ОГРН: 1057812496818) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (извещение №32009780452) обоснованной.

2) Признать в действиях Организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН: 7841322249, ОГРН: 1057812496818) нарушение п. 1 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 1 ч. 10 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, выразившееся в несоблюдении принципа информационной открытости закупки, а также установлении в документации ненадлежащих требований к характеристикам выполняемых работ, допущенное путем установления в п. 3.9 Технического задания требования к исполнителю об обязательном согласовании с заказчиком привлечения иных субподрядных организаций, незаявленных участником на этапе подачи заявок, в отсутствие надлежащего порядка данного согласования, критериев согласия заказчика на привлечение таких субподрядных организаций.

3) Организатору торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН: 7841322249, ОГРН: 1057812496818) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (извещение №32009780452), путем возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в Документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с Документацией о Закупке, действующим Положением о закупках Организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

4) Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Санкт-Петербургского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по итогам выявленных нарушений в соответствии с резолютивной частью настоящего решения.

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

принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ

24 декабря 2020 года

Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия)

на основании решения Комиссии от 24.12.2020 № Т02-993/20 по жалобе на действия организатора торгов АО «Петербургская сбытовая компания» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (извещение №32009780452, далее – Закупка), руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов АО «Петербургская сбытовая компания» (ИНН: 7841322249, ОГРН: 1057812496818) и его закупочной комиссии выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений, допущенных при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на изготовление анимационных роликов (извещение №32009780452), путем возврата заявок на участие в Закупке, внесения изменений в документацию, устраняющих выявленные нарушения согласно резолютивной части решения, продления срока подачи заявок на участие в Закупке и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим положением о закупках организатора торгов и нормами Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

2. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС в срок до 29 января 2021 года с приложением подтверждающих документов.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.