

РЕШЕНИЕ

по жалобе №Т02-654/23

21 декабря 2023 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

с участием представителей АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (далее – Заказчик) и ООО ОП "Б-Проф" (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 05.12.2023 вх. №31729-ЭП/23) ООО ОП "Б-Проф" на действия заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162, далее – Закупка), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

16 ноября 2023 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32312968162 о проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ), включая закупочную документацию (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), Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, версия 44 от 19.04.2023 (далее – Положение о закупках), на момент размещения закупки опубликованным на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	8 340 000,00
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	16.11.2023
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	05.12.2023 в 11:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	11.01.2024 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	195220, г. Санкт-Петербург, Гжатская, д. 21

2. В жалобе Заявитель полагает незаконными действия Заказчика по включению в п. 5.18. проекта договора Документации дискриминационных условий, в силу которых в случае нарушения исполнителем каких-либо обязательств по договору сумма штрафа, установленная настоящим пунктом, увеличивается на 100 (сто) процентов по отношению к предыдущему случаю за каждое следующее нарушение любым из работников Исполнителя.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился по основаниям, указанным в письменных возражениях на жалобу Заявителя.

Документы по процедуре Закупки, истребованные уведомлением №78/31303/23 от 07 декабря 2023 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 14-15 (МСК) 21.12.2023.

3. Проанализировав документы, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, и Заказчика, 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 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 июля 2011 года N 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 ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Как следует из п.п. 1, 3 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, а также неразмещения 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 нарушения сроков такого размещения.

АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" относится к хозяйственным обществам,

закупка товаров, работ, услуг которыми регулируется Федеральным Законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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.

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 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.

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.

Согласно 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.

Следуя ч. 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ, 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 п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны место, условия и сроки (периоды) поставки товара, выполнения работы, оказания услуги.

В силу п. 5.18 проекта договора Документации в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения (нарушения) Исполнителем своих обязательств по Договору, Исполнитель обязан уплатить Заказчику штраф за:

- не выставление одного охранника на пост, предусмотренного Перечнем объектов (Таблица 2) Приложения №1 к Договору – 10 000 (десять тысяч) рублей за каждого охранника, не выставленного на пост за каждый случай. При этом не выставлением на пост считается отсутствие охранника более 2-х часов в сутки;
- оказание услуг охранником, на которого не представлены документы, указанные в Задании на оказание Услуг (Приложение № 1 к Договору) – 10 000 (десять тысяч) рублей за каждый выявленный случай;
- пропуск на охраняемые Объекты/с Объектов лиц и/или транспортных средств без надлежащих разрешительных документов - 10 000 (десять

тысяч) рублей за каждый выявленный случай;

- грубое нарушение охранником Исполнителя, осуществляющим охрану объекта на посту, своих должностных обязанностей (а именно: сон на посту, нахождение в состоянии алкогольного или токсического, наркотического опьянения) - 10 000 (десять тысяч) рублей за каждый выявленный случай.

Сумма штрафа, установленная настоящим пунктом, увеличивается на 100 (сто) процентов по отношению к предыдущему случаю за каждое следующее нарушение. Любым из работников Исполнителя.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей в том числе в получении необходимой информации.

В силу ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно ч. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Представители Заказчика в возражениях указали, что гражданское законодательство предусматривает неустойку в качестве способа обеспечения исполнения обязательств и меры имущественной ответственности за их неисполнение или ненадлежащее исполнение.

Согласно позиции Заказчика, устанавливая в проекте договора Документации неустойку АО «ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева», имеющее лицензии на работу со сведениями, составляющими государственную тайну, проектирование ядерных установок, рассматривало ее как способ обеспечить выполнение исполнителем договора своих обязательств.

Вместе с тем, со стороны Заказчика не представлено документов или сведений, свидетельствующих о обоснованности и соразмерности установления в п. 5.18 проекта договора Документации условия, предусматривающего прогрессирующее двукратное увеличение суммы штрафа за каждое последующее нарушение.

Кроме того, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России ходит недопустимой примененную Заказчиком в п. 5.18 проекта договора Документации формулировку с вынесением фразы «любым из работников Исполнителя» в отдельное самостоятельное предложение, наличие которой приводит к невозможности однозначного и объективного трактования указанного пункта проекта договора.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России полагает незаконными и не соответствующими положениям ГК РФ и Закона №223-ФЗ условия п. 5.18. проекта договора Документации, в силу которых в случае нарушения исполнителем каких-либо обязательств по договору сумма штрафа, установленная настоящим пунктом, увеличивается на 100 (сто) процентов по отношению к предыдущему случаю за каждое следующее нарушение.

Исходя из изложенного по жалобе Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России усматривает в действиях Заказчика по незаконному установлению в п. 5.18. проекта договора Документации дискриминационных необоснованных условий, в силу которых в случае нарушения исполнителем каких-либо обязательств по договору сумма штрафа, установленная настоящим пунктом, увеличивается на 100 (сто) процентов по отношению к предыдущему случаю за каждое следующее нарушение, нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в нарушении положений Гражданского кодекса Российской Федерации, несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу ООО ОП "Б-Проф" (от 05.12.2023 вх. №31729-ЭП/23) на действия заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание

комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России выявила в действиях заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, допущенное при организации и проведении процедуры Закупки.

На основании изложенного, руководствуясь ч.ч. 17, 20 статьи 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО ОП "Б-Проф" (от 05.12.2023 вх. №31729-ЭП/23) на действия заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (ИНН 7804004400, ОГРН 1027802483400) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (ИНН 7804004400, ОГРН 1027802483400) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162) нарушение ч. 1 ст. 2, п. 2 ч. 1 ст. 3, ч. 9 ст. 3.2, п. 4 ч. 10 ст. 4 Закона №223-ФЗ, выразившееся в нарушении положений Гражданского кодекса Российской Федерации, несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований норм статей, допущенное путем незаконного установления в п. 5.18. проекта договора Документации дискриминационных необоснованных условий, в силу которых в случае нарушения исполнителем каких-либо обязательств по договору сумма штрафа, установленная настоящим пунктом, увеличивается на 100 (сто) процентов по отношению к предыдущему случаю за каждое следующее нарушение.

3. Заказчику АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (ИНН 7804004400, ОГРН 1027802483400) выдать обязательное для исполнения предписание об

устранении выявленных нарушений при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162) путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части настоящего решения признанные незаконными положения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке, проведения и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро 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.

<...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

21 декабря 2023 года Санкт-Петербург

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

<...> ;

на основании решения Комиссии от 21.12.2023 № Т02-654/23 по жалобе на действия заказчика АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162, 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. Заказчику АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (ИНН 7804004400, ОГРН 1027802483400) совершить действия, направленные на устранение нарушений, допущенных при организации и проведении запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по обеспечению контрольно-пропускного режима, объекта, охрана зданий и территории по адресу: Санкт-Петербург, ул.Гжатская, д.21, для нужд АО "ВНИИГ им. Б.Е. Веденеева" (лот №0004-ЭКСП БЕЗ-2024-ВНИИГ) (извещение №32312968162), путем отмены протоколов, составленных в ходе проведения Закупки, возврата заявок, внесения изменений в документацию о Закупке, устраняющих выявленные согласно резолютивной части решения Комиссии от 21.12.2023 № Т02-654/23 признанные незаконными положения, возобновления срока подачи заявок на участие в Закупке, проведения и завершения процедуры Закупки в строгом соответствии с документацией о Закупке, действующим Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро 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 России в срок до 22 января 2024 года с приложением подтверждающих документов.

<...>

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