

РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-458/22

15 сентября 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 ООО «ГЭХ Закупки» (далее – Организатор торгов), ПАО «ТГК-1» (далее — Заказчик) 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 08.09.2022 вх. №23262-ЭП/22) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов ООО «ГЭХ Закупки» при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме МИ №1010/МИ - Создание рекламно-имиджевого видеоролика (D22NP01010) (извещение №32211666388), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

02 сентября 2022 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано извещение № 32211666388 о проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме МИ №1010/МИ - Создание рекламно-имиджевого видеоролика (D22NP01010) (далее – Закупка), включая документацию о Закупке (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 ПАО «ТГК-1» (далее – Положение о закупках) от 19.08.2022, 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	1 242 700,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	02.09.2022
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	14.09.2022 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	19.10.2022 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	www.etpgpb.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в п. 2.1.2 проекта договора Документации условия, согласно которому при привлечении для исполнения своих обязательств по договору третьих лиц (соисполнителей и консультантов), после получения согласия заказчика в письменном виде, исполнитель вправе передать третьему лицу сведения и документацию, полученные от заказчика, только в объёме, необходимом для исполнения третьим лицом своих обязательств.

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

В рамках заседания Комиссии СПб УФАС России по рассмотрению жалобы ООО «Снабженец-2» объявлялся перерыв до 15.09.2022 14:45 (МСК).

3. Проанализировав Документацию, 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.

ПАО «ТГК-1» 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.

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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 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 «Снабженец-2» в составе документов, истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/21031/22 от 12.09.2022, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/21031/22 от 12.09.2022, представлены для обозрения к заседанию Комиссии СПб УФАС России.

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. 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.

На основании ч. 5 ст. 4 Закона №223-ФЗ при осуществлении закупки в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, размещаются извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол, иная дополнительная информация, предусмотренная в соответствии с частью 6 настоящей статьи (далее - информация о закупке). В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена закупаемых товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий. При закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) информация о такой закупке, предусмотренная настоящей частью, может быть размещена заказчиком в единой информационной системе в случае, если это предусмотрено положением 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.

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.

Как следует из 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.

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.

Пунктом 1.4.1 Документации установлены обязательные требования к участникам на день подачи и рассмотрения заявки.

В соответствии с п. 1.4.1.14 Документации предусмотрены квалификационные требования к участникам Закупки.

На основании п. 1.4.2 Документации установленные к участникам требования, предъявляются

в равной мере ко всем участникам субподрядчикам (соисполнителям).

Пунктом 1.5 Документации установлены требования к субподрядчикам (соисполнителям).

Так, согласно п. 1.5.1 Документации объем субподрядных работ (услуг) указан в Техническом задании (раздел 8 Документации) или проекте договора (раздел 6 Документации). В случае отсутствия требований к объему субподрядных работ (услуг) в Техническом задании (раздел 8 Документации) или проекте договора (раздел 6 Документации), считается, что объем субподрядных работ (услуг) не ограничен и не установлен.

Как следует из п. 1.5.2 Документации, участники могут привлекать субподрядчиков (соисполнителей) при условии соблюдения требований к субподрядчикам (соисполнителям), установленных Документацией.

В соответствии с п. 1.5.3 Документации требования к участникам (п. 1.4. Документации) также установлены к субподрядчикам (соисполнителям), привлекаемым участником для исполнения договора. Требование по отнесению субподрядчика к числу субъектов малого и среднего предпринимательства применяется в случае если закупка осуществляется в соответствии с п. в) статьи 4 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании п. 1.5.4 Документации участник должен представить в составе своей заявки документы, подтверждающие соответствие предложенного субподрядчика (соисполнителя) требованиям, предъявляемым к участникам, в том числе документы, указанные в форме 7.4.7. Документации.

Согласно п. 1.5.5 Документации установленные к привлекаемым для исполнения договора субподрядчикам (соисполнителям) требования, предъявляются в равной мере ко всем субподрядчикам (соисполнителям).

Пунктом 1.5.6 Документации установлено, что участник должен включить в свою заявку подробные сведения обо всем объеме работ (услуг), который он предполагает закупить по субдоговорам, указав процент субдоговора к объему закупки, и привести подробную информацию о своих субподрядчиках (соисполнителях), которых он предполагает нанять для выполнения договора.

Как следует из п. 1.5.7 Документации, участник должен представить в составе своей заявки заполненную в соответствии с п. 7.4.3. Документации форму «Информация о субподрядчике».

В соответствии с п. 1.5.8 Документации участник должен представить в составе своей заявки письма субподрядчиков, (соисполнителей), в которых указывается:

- что субподрядчик (соисполнитель) информирован о том, что участник предлагает его привлечь в качестве субподрядчика (соисполнителя);
- что в случае выбора наиболее выгодных условий поставки товара (выполнения работ/оказания услуг) в заявке участника, субподрядчик (соисполнитель) готов обеспечить поставку товара, выполнение необходимых работ (оказания услуг), указанных в заявке, в указанные сроки;
- что условия будущего договора между участником и субподрядчиком (соисполнителем) согласованы.

Согласно п. 2.6.3 Документации организатор, с привлечением экспертов заказчика, в соответствии с распорядительным документом о проведении маркетинговых исследований, проводит анализ заявки на соответствие требованиям Документации, в том числе на

соответствие участника (субподрядчика, соисполнителя) требованиям к участникам, указанным в Документации.

На основании п. 2.6.6 Документации по результатам анализа заявок и проверки информации об участниках, проведенных организатором, комиссия вправе отклонить заявку в случае несоответствия участника (субподрядчика, соисполнителя) требованиям п.п. 1.4.1.1.-1.4.1.12., п. 1.5. и п. 1.6. Документации, а также невыполнения участником требований п. 1.5. и п. 1.6. Документации.

В соответствии с разделом 8 Документации техническое задание является неотъемлемым приложением к данной Документации о маркетинговых исследованиях и прилагается в отдельном файле (далее — Техническое задание).

Пунктом 3.2.2 Технического задания установлены требования к подрядчику (исполнителю) при привлечении субподрядчиков (соисполнителей):

3.2.2.1. Подрядчик (исполнитель) обязан включить в свою заявку на участие в закупке подробные сведения обо всех субподрядчиках (соисполнителях), которых он предполагает привлечь для выполнения работ/услуг. Подрядчик (исполнитель) обязан прикладывать к своей заявке письменное согласие субподрядчиков (соисполнителей) на выполнение планируемых ими работ/услуг.

Сведения о субподрядчиках учитываются при оценке заявки в соответствии с приложением №2 к Техническому заданию.

3.2.2.2. Подрядчик (исполнитель) должен обеспечить соответствие любого предложенного субподрядчика (соисполнителя) требованиям Организатора закупки, изложенным в закупочной документации, причём субподрядчик (соисполнитель) должен прикладывать такой же пакет документов, как и подрядчик (исполнитель).

3.2.2.3. Подрядчик (исполнитель) обязан координировать работу всех субподрядчиков (соисполнителей), проверять качество работ/услуг в соответствии с действующими нормами и техническими условиями и объемы выполняемых ими работ/услуг и действовать исключительно в интересах заказчика.

3.2.2.4. Подрядчик (исполнитель) обязан обеспечить своевременное устранение субподрядчиками (соисполнителями) недостатков и дефектов, выявленных при приемке работ/услуг.

3.2.2.5. При планирующемся привлечении для выполнения работ/услуг нескольких субподрядчиков (соисполнителей), подрядчик (исполнитель) должен предусмотреть и организовать их взаимодействие в процессе выполнения работ/услуг с учётом сроков их исполнения.

Пунктом 2.1.2 проекта договора Документации (раздел 6 Документации, далее — Проект договора) установлено, что при привлечении для исполнения своих обязательств по настоящему договору третьих лиц (соисполнителей и консультантов), после получения согласия заказчика в письменном виде, исполнитель вправе передать третьему лицу сведения и документацию, полученные от заказчика, только в объёме, необходимом для исполнения третьим лицом своих обязательств.

При этом исполнитель несет ответственность перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств привлечёнными к исполнению настоящего договора третьими лицами, в том числе, но не исключительно, в отношении соблюдения условий конфиденциальности, согласованных настоящим договором.

Заявитель в жалобе указывает на то, что пунктом 2.1.2 Проекта договора установлено условие: «При привлечении для исполнения своих обязательств по настоящему Договору

третьих лиц (соисполнителей и консультантов), после получения согласия Заказчика в письменном виде, Исполнитель вправе передать третьему лицу сведения и документацию, полученные от Заказчика, только в объеме, необходимом для исполнения третьим лицом своих обязательств».

При этом Заявитель полагает, что в данном случае Организатором торгов критерии получения согласия/несогласия в письменном виде на привлечение третьих лиц не заданы и не описаны, что позволяет Заказчику не давать своего согласия по любым субъективным причинам и поводам. Данный пункт договора вызывает искусственное увеличение объема бюджетных средств, которые будут расходоваться на изготовление видеоролика .

Представители Организатора торгов отметили, что в соответствии с п. 1.9.6. Положения о закупках требования, установленные к участникам закупки, а также к привлекаемым ими для исполнения договора соисполнителям (субподрядчикам), предъявляются в равной мере ко всем участникам закупки и соисполнителям (субподрядчикам), и должны быть указаны в документации о конкурентной/неконкурентной закупке, извещении о проведении запроса котировок. Предъявление к участникам закупки и соисполнителям (субподрядчикам) иных требований, кроме установленных документацией о конкурентной/неконкурентной закупке, извещением о проведении запроса котировок, не допускается.

Представители Организатора торгов пояснили, что планируя привлечение субподрядчиков (соисполнителей) для исполнения обязательств по договору потенциальный исполнитель обязан выполнить требования к подрядчику (исполнителю) при привлечении субподрядчиков (соисполнителей) (п. 3.2.2 Технического задания), требования к субподрядчикам (соисполнителям) (п. 1.5. Документации), в частности, включить в свою заявку на участие в закупке подробные сведения обо всех субподрядчиках (соисполнителях), которых он предполагает привлечь для выполнения работ/услуг. После выбора исполнителя по итогам закупки и подписания договора с ним, согласование субподрядчиков (соисполнителей) (сведения по которым были ранее предоставлены в документации на участие в закупке) не требуется. Документация не содержит условий, ограничивающих право участников на привлечение субподрядчиков (соисполнителей) при исполнении договора. Более того, условие формы проекта договора, на которое жалуется Заявитель, говорит о том, что после получения согласия заказчика, исполнитель вправе передать третьему лицу сведения и документацию, полученные от заказчика. Вопрос привлечения субподрядчиков (соисполнителей) данным условием не предусмотрен.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о том, что из содержания п. 2.1.2 Проекта договора не следует, что возможность привлечения субподрядчиков (соисполнителей) участником Закупки ставится в зависимость от письменного разрешения заказчика. Согласно условиям п. 2.1.2 Проекта договора после получения согласия заказчика исполнитель вправе передать третьему лицу сведения и документацию, полученные от заказчика.

При этом Комиссией СПб УФАС России установлено, что Документацией предусмотрен порядок привлечения участниками Закупки субподрядчиков (соисполнителей) (п.п. 1.5.2, 1.5.4, 2.6.3, 2.6.6 Документации), в том числе требования, предъявляемые к субподрядчикам (соисполнителям) (п.п. 1.4, 1.5 Документации), а также к подрядчику (исполнителю) при привлечении субподрядчиков (соисполнителей) (п. 3.2.2 Технического задания).

Таким образом, Комиссия СПб УФАС России полагает, что Документацией определены порядок и требования, на основании которых осуществляется привлечение участниками Закупки субподрядчиков (соисполнителей) в рамках исполнения обязательств по договору.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит довод жалобы Заявителя неподтвержденным и 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 08.09.2022 вх. №23262-ЭП/22) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов ООО «ГЭХ Закупки» (ИНН: 7733667750, ОГРН: 5087746050145) при организации и проведении открытых маркетинговых исследований в электронной форме МИ №1010/МИ - Создание рекламно-имиджевого видеоролика (D22NP01010) (извещение №32211666388) необоснованной.

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