

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-229/19

15 апреля 2019 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

от ООО «Газэнергоинформ» <...>;

от ООО КОМПАНИЯ «ЮСТАС» <...>;

от АО «Газпром газораспределение Брянск» <...>.

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 08.04.2019 вх. № 10293-ЭП/19) ООО КОМПАНИЯ «ЮСТАС» на действия Организатора торгов ООО «Газэнергоинформ» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по номенклатурной группе «Уплотнительные материалы» (извещение № 31907720549), заслушав пояснения,

### УСТАНОВИЛА:

02 апреля 2019 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 31907720549 проведения запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по номенклатурной группе «Уплотнительные материалы» (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 «Газпром газораспределение Брянск»(далее – Положение о закупках) версия 15 в редакции от 15.01.2019, на момент размещения закупки опубликованном на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией о закупке.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	1 411 878,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	04.03.2019
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	<b>11.04.2019 в 11:59 (МСК)</b>
4.	Дата и время рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	<b>12.04.2019 в 11:59 (МСК)</b> <b>15.04.2019 в 17:59 (МСК)</b>
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	196140, г. Санкт-Петербург, пос. Шушары, Петербургское ш., д. 66, корп. 2, лит. А, БЦ № 2, 4-й этаж.

На момент рассмотрения жалобы по существу по процедуре № 31907720549 не был заключен договор.

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в необоснованном установлении в Документации требования к участникам Закупки о предоставлении в составе заявки документов, предусмотренных пп. «з» п. 1.4.2 Документации.

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

3. Проанализировав Документацию, позицию Заявителя, изложенную в жалобе, 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 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.

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 «Газпром газораспределение Брянск» 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 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.

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. Представитель Организатора торгов с доводами жалобы не согласилась. Письменный мотивированный отзыв на жалобу ООО КОМПАНИЯ «ЮСТАС» в составе документов истребованных уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/11892/19 от 10.04.2019 представлен.

Также оригиналы документов по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/11892/19 от 10.04.2019 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.

**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.**

**Как следует из** пп. «з» п. 1.4.2. Документации, участники должны включить в состав заявки следующие документы, подтверждающие их соответствие установленным дополнительным требованиям:

**свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) - если участник не является изготовителем или дилером предлагаемого им товара (ее части).** Свидетельство предприятия-изготовителя (дилера) должно соответствовать установленной настоящей Документацией форме (Форма 9), и подписано предприятием-изготовителем либо дилером. Если свидетельство подписано дилером, необходимо подтвердить его полномочия на выдачу данного свидетельства, приложив копию дилерского соглашения (дилерского договора); дилерское соглашение (дилерский договор) – если участник является официальным дилером. Лицо, подписавшее Форму 9, принимает на себя обязательства по поставке товара в адрес участника в случае избрания участника победителем закупки и приобретает статус соисполнителя с момента подачи заявки на участие в Закупке. Участник, в отношении которого установлена обязанность предоставления Свидетельства предприятия-изготовителя (дилера), вправе вместо Формы 9 представить копию договора с изготовителем либо дилером предлагаемого им товара. Указанный договор должен содержать все условия, перечисленные в Форме 9.

**Представитель Организатора торгов отметила, что согласно пп. «з» п. 1.4.2. Документации поставку товара может осуществить любое лицо, а именно: производитель товара; уполномоченное производителем товара лицо (дилер); иное лицо, имеющее право продать этот товар и доказавшее получение данного товара законным любым путем. Количество потенциальных участников не ограничено и в «дилерской цепочке» могут состоять несколько лиц. Важно чтобы конечное лицо, которое поставляет товар непосредственно заказчику, подтвердило законность происхождения товара и отсутствие каких-либо притязаний на него у третьих лиц. Таким образом, в Закупке может принять участие любое лицо, представившее доказательства реальной возможности надлежащего исполнения своих обязательств по договору, который будет заключен по результатам процедуры Закупки.**

**Согласно** статьям 223, 454, 460, 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) продавец должен обладать полномочиями по отчуждению товара и обязан предоставить данный товар покупателю свободным от прав третьих лиц.

Представитель Организатора торгов пояснила, что требование, изложенное в пп. «з» п. 1.4.2. Документации, предусмотрено для того, чтобы удостовериться, в том, что лицо, намеревающееся поставить товар заказчику, обладает всеми необходимыми полномочиями и возможностями на его отчуждение, и что поставляемый товар в полной мере соответствует требованиям Документации. Кроме того, заказчику необходимо убедиться в том, что предлагаемая к поставке продукция действительно произведена заявленным изготовителем (в том числе, что товар не является контрафактным).

На основании ст. 431.2 ГК РФ сторона, которая при заключении договора либо до или после его заключения дала другой стороне недостоверные заверения об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения (в том числе относящихся к предмету договора, полномочиям на его заключение, соответствию договора применимому к нему праву, наличию необходимых лицензий и разрешений, своему финансовому состоянию либо относящихся к третьему лицу), обязана возместить другой стороне по ее требованию убытки, причиненные недостоверностью таких заверений, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

Представитель Организатора торгов отметила, что в рамках Закупки Форма 9 рассматривается как документ, подтверждающий заверение об обязательствах, которые возникнут между сторонами после заключения договора. Данное заверение выступает определенной гарантией ряда дополнительных полномочий (прав) заказчика в силу ст. 431.2 ГК РФ. Также Форму 9 можно рассматривать в качестве самостоятельного способа обеспечения обязательства согласно ст. 329 ГК РФ, так как перечень способов обеспечения обязательства, указанный в статье, не является исчерпывающим.

На основании ст. 475 ГК РФ если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или

**выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:**

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;**
- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.**

**Представитель Организатора торгов пояснила, что закупая соответствующий товар, заказчик должен убедиться в том, что участник, не являющийся дилером или изготовителем предлагаемой к поставке продукции, обеспечит возможность заказчику реализовать права, предусмотренные в ст. 475 ГК РФ, в случае поставки товара ненадлежащего качества. Если такой участник не располагает необходимыми ресурсами для соблюдения указанных прав заказчика, последнему должна быть обеспечена возможность их реализации со стороны изготовителя (дилера) поставляемого товара. Выдавая Форму 9, производитель или дилер совместно с лицом, которому такая форма была выдана, составляют одну группу лиц, участвующих в Закупке.**

**Представитель Организатора торгов также отметила, что положения пп. «з» п. 1.4.2. Документации позволяют еще на этапе проведения закупочной процедуры установить лиц, предлагающих к поставке контрафактный товар, и не позволить им извлечь преимущества из своего недобросовестного поведения. Таким образом, предоставление Формы 9 предназначено для защиты интересов заказчика и добросовестных участников закупки, направлено на подтверждение того, что участником будет поставлен товар, соответствующий требованиям Документации. Требования, содержащиеся в пп. «з» п. 1.4.2. Документации, соответствуют положениям действующего законодательства о закупках, согласно которому основной целью проведения закупки является своевременное и полное удовлетворение потребностей заказчика в товарах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, и положениям законодательства о защите конкуренции, поскольку распространяются на всех без исключения участников закупочной процедуры и не создают кому-либо преимущественных условий участия.**

**Таким образом, Комиссия СПб УФАС России приходит к выводу о том, что требование о предоставлении участниками Закупки в составе заявки на участие в Закупке документов, предусмотренных пп. «з» п. 1.4.2. Документации, не противоречит Положению о закупках АО «Газпром газораспределение Брянск», а также требованиям Закона № 223-ФЗ.**

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России не усматривает нарушений в действиях Организатора торгов при организации и проведении процедуры Закупки.

1.

1.

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 08.04.2019 вх. № 10293-ЭП/19) ООО КОМПАНИЯ «ЮСТАС» на действия Организатора торгов ООО «Газэнергоинформ» (ИНН: 7728696530, ОГРН: 1097746173249) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по номенклатурной группе «Уплотнительные материалы» (извещение № 31907720549) необоснованной.

<...>

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