РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-642/21

06 сентября 2021 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 ПАО «Россети Ленэнерго» (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 23.08.2021 вх. № 26922-ЭП/21) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов ПАО «Россети Ленэнерго» при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на услуги по фотосъемке для ПАО «Россети Ленэнерго» (извещение № 32110563852), заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

17 августа 2021 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети Интернет (далее – официальный сайт) было опубликовано Извещение № 32110563852 о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на услуги по фотосъемке для ПАО «Россети Ленэнерго» (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), Единым Стандартом закупок ПАО «Россети» (далее – Положение о закупках) от 26.07.2021, 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	3 888 000,00 руб.
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	17.08.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	25.08.2021 в 11:00 (МСК)
4.	Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика)	31.08.2021, 14.09.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	https://lot-online.ru

2. В жалобе Заявитель указывает на неправомерные действия Организатора торгов, выразившиеся, по мнению Заявителя, в установлении в п. 3.1.2 проекта договора Документации условия, согласно которому привлечение соисполнителей допустимо в соответствии с действующим законодательством РФ при условии предварительного письменного согласования их с заказчиком.

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 06.09.2021 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 осуществление 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 «Россети Ленэнерго» 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 № 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. № 78/24193/21 от 24.08.2021, представлен.

Документы по процедуре закупки, истребованные уведомлением о поступлении жалобы Санкт-Петербургским УФАС России исх. № 78/24193/21 от 24.08.2021, 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 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.

Частью 9 ст. 3.2 Закона №223-ФЗ предусмотрено, 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.

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 1.5.1 Документации установлено, что участник закупки вправе привлечь к исполнению договора субподрядчиков в случае, если это допускается положениями Гражданского кодекса Российской Федерации для соответствующего предмету договора виду гражданско-правового договора.

В соответствии с п. 1.5.2 Документации участник должен доказать Организатору запроса предложений, что каждый из привлекаемых им субподрядчиков:

а) осведомлен о привлечении его в качестве субподрядчика;

б) согласен с выделяемым ему перечнем, объемами, сроками выполнения работ.

На основании п. 1.5.3 Документации в связи с вышеизложенным участник готовит заявку с учетом следующих дополнительных требований:

а) в заявку включаются заверенные участником копии подписанных с двух сторон соглашений о намерениях заключить договор, в случае признания заявки участника запроса предложений лучшей, между участником и каждым привлекаемым субподрядчиком, с указанием перечня, объема (в %-тах от общего объема работ) и сроков выполнения возлагаемых на субподрядчика работ;

б) заявка дополнительно должна включать сведения о распределении объемов выполняемых работ между участником запроса предложений и субподрядчиками по установленной в документации о закупке форме №4 в части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ».

Как следует из п. 3 информационной карты Документации (далее — Информационная карта), предметом договора являются услуги по фотосъемке для ПАО «Россети Ленэнерго».

В соответствии с п. 4 Информационной карты подробная информация о месте, условиях и сроках (периодах) выполнения работ, указана в разделе IV «Техническое задание» и/или разделе V «Проект договора» документации о закупке.

На основании п. 3.1.2 проекта договора Документации исполнитель обязуется привлечь к оказанию услуг квалифицированных специалистов, имеющих достаточный уровень образования и опыт работы, необходимый для оказания услуг. Привлечение соисполнителей допустимо в соответствии с действующим законодательством РФ при условии предварительного письменного согласования их с заказчиком.

Заявитель в жалобе указывает на то, что условия п. 3.1.2 проекта договора Документации специально внесены для того, чтобы потенциальные исполнители отказались от участия в торгах в связи с невозможностью победы из-за вмешательства заказчика в хозяйственную жизнь исполнителя путём незаконных требований о согласовании субподрядчиков. Заявитель также полагает, что данное условие установлено для того, чтобы потенциальные исполнители, сталкивавшиеся с односторонними отказами заказчиков по ГК РФ, с немотивированными отказами заказчика от договора, с неравными условиями договора, отказались бы от участия в торгах в связи с проблемностью привлечения субподрядчиков, проблемностью взыскания затрат по договору в случае одностороннего расторжения договора заказчиком и несогласования им субподрядчиков исполнителя, в связи с неравным положением сторон.

Представители Организатора торгов пояснили, что рассматриваемый пункт (п. 3.1.2 проекта договора Документации) применяется в равной степени в процессе ведения всей договорной работы ПАО «Россети Ленэнерго» и направлен на обеспечение осведомленности заказчика о непосредственном исполнителе предмета договора. Возможность привлечения субподрядных организаций предусмотрена для каждого участника, как на стадии проведения закупочной процедуры путем заполнения соответствующей формы и ее включения в состав заявки, так и на стадии исполнения договора путем направления уведомления. В обоих случаях кандидатура каждого соисполнителя проходит лишь проверку на предмет правоспособности (отсутствие процесса ликвидации, отсутствие сведений о возбуждении производства по делу о банкротстве). Иных «произвольных» и «случайных» критериев вопреки доводам заявителя ПАО «Россети Ленэнерго» не использует. Применение обратного подхода привело бы к потере смысла проведения закупочной процедуры, оценки финансового, правового состояния участника, его квалификации и ресурсов, поскольку конечным исполнителем может стать любое лицо/хозяйствующий субъект. Легитимность применяемого ПАО «Россети Ленэнерго» подхода подтверждается актуальной практикой Верховного суда Российской Федерации, изложенной в определении от 20.07.2017 по делу № А40-60408/2016, где говорится, что условие, устанавливающее запрет на привлечение участником закупки для исполнении договора, заключенного по результатам закупочных процедур, субподрядчиков или соисполнителей, либо обязанности по их согласованию не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к способу и порядку исполнения договора и соответствует положениям статей 706 и 780 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Представители Организатора торгов также отметили, что в соответствии с положениями пункта 3.1.3 проекта договора Документации исполнитель обязуется представлять заказчику информацию о привлечении к исполнению своих обязательств третьих лиц до заключения договора с указанными лицами, включая предоставление сведений в отношении всей цепочки собственников третьих лиц, в том числе конечных бенефициаров (вместе с копиями подтверждающих документов), информацию об изменении состава (по сравнению с существовавшим на дату заключения настоящего договора) собственников исполнителя, третьих лиц, привлеченных исполнителем к исполнению своих обязательств по договору (состава участников; в отношении участников, являющихся юридическими лицами, состава их участников и т.д.), включая бенефициаров (в том числе конечных), а также состава исполнительных органов исполнителя, третьих лиц, привлеченных исполнителем к исполнению

своих обязательств по договору.

Представители Организатора торгов пояснили, что приведенные положения договора (п. 3.1.3 проекта договора Документации) представляют собой прямое указание на признаки и критерии, используемые обществом в процессе проверки правоспособности и последующем согласовании планируемых к привлечению субподрядных организаций.

Комиссия СПб УФАС России, сопоставив позицию Заявителя и Организатора торгов, проанализировав представленные документы, приходит к выводу о правомерности установления Организатором торгов в п. 3.1.2 проекта договора Документации условия, согласно которому привлечение соисполнителей допустимо в соответствии с действующим законодательством РФ при условии предварительного письменного согласования их с заказчиком, поскольку положения Документации содержат указание на критерии, по которым осуществляется согласование привлекаемых соисполнителей с заказчиком.

Комиссия СПб УФАС России полагает, что включение в документацию о закупках спорного условия также не противоречит Закону №223-ФЗ, 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.

Исходя из изложенного, Комиссия СПб УФАС России находит доводы жалобы Заявителя неподтвержденными 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 23.08.2021 вх. № 26922-ЭП/21) ООО «Снабженец-2» на действия Организатора торгов ПАО «Россети Ленэнерго» (ИНН 7803002209, ОГРН 1027809170300) при организации и проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на услуги по фотосъемке для ПАО «Россети Ленэнерго» (извещение № 32110563852) необоснованной.

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