

## РЕШЕНИЕ

по жалобе № Т02-626/21

31 августа 2021 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> ;

с участием представителей Банка ВТБ (ПАО) (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 (вх.№26020-ЭП/21 от 16.08.2021) ООО "Снабженец-2" на действия заказчика Банка ВТБ (ПАО) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по созданию видеоконтента для нужд Банка ВТБ (ПАО) (извещение №32110521324), заслушав пояснения представителей сторон,

### УСТАНОВИЛА:

02 августа 2021 года на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет (далее – Официальный сайт) было опубликовано извещение №32110521324 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по созданию видеоконтента для нужд Банка ВТБ (ПАО), включая конкурсную 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), Положением о закупках товаров, работ, услуг Банка ВТБ (ПАО) (далее – Положение о закупках), версия 24 от 25.06.2021, на момент размещения закупки

опубликованным на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в Реестре опубликованных положений о закупках, Документацией.

№ п/п	Наименование	Значение
1.	Начальная (максимальная) цена	69 438 647,50
2.	Дата публикации извещения (по местному времени заказчика)	02.08.2021
3.	Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	18.08.2021 в 12:00 (МСК)
4.	Дата и время рассмотрения и оценки заявок (по местному времени заказчика)	25.08.2021 (МСК) 30.08.2021 (МСК)
5.	Место рассмотрения и оценки заявок	г. Москва, Пресненская наб., д. 12

2. В жалобе Заявитель оспаривает положения п. 4.7 Проекта договора в составе Документации, согласно которым исполнитель вправе привлекать третьих лиц для исполнения обязательств по настоящему Договору по согласованию с Заказчиком.

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

Документы, истребованные уведомлением №78/23774/21 от 18.08.2021 года, представлены в заседание Комиссии.

В заседании Комиссии по рассмотрению жалобы Заявителя объявлялся перерыв до 14:30 (МСК) 31 августа 2021 года.

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 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 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.

В соответствии с 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 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 в случае 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 нарушение сроков такого размещения.

Банк ВТБ (ПАО) 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 заказчика 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 подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) 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.

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.

В соответствии с 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.

Согласно извещению о Закупке предметом Закупки является право заключения договора на оказание услуг по созданию видеоконтента для нужд Банка ВТБ.

На основании п. 4.7 Проекта договора Документации Исполнитель вправе привлекать по согласованию с Заказчиком третьих лиц для исполнения обязательств по настоящему Договору. В случае привлечения третьих лиц к исполнению своих обязательств по настоящему Договору, Исполнитель обязуется заключить с ними соглашение о конфиденциальности на условиях, соответствующих требованиям к обеспечению конфиденциальности сведений Заказчика, указанным в Соглашении о конфиденциальности, упомянутом в п. 8.1 настоящего Договора. Исполнитель несет перед Заказчиком полную ответственность за действия или бездействие привлеченных им третьих лиц как за свои собственные.

Исходя из положений п. 1 ст. 706 ГК РФ, если из закона или договора не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу собственными силами, подрядчик вправе привлекать к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).

В силу принципа свободы договора, закрепленного в гражданском законодательстве, стороны свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора. Исходя из положений п. 1 ст. 706 ГК РФ, в договоре возможно прямо предусмотреть как условия привлечения субподрядчиков, так и необходимость исполнить обязательства лично исполнителем.

Также п. 7 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.05.2018) гласит о том, что запрет привлечения субподрядчиков и соисполнителей не является требованием, предъявляемым к участнику закупки, а относится к порядку исполнения договора и соответствует положениям статей 706 и 780 ГК

РФ, предоставляющим возможность включения в договор условия о личном выполнении подрядчиком работ (оказании услуг).

Согласно позиции Заказчика указанная в п. 1 ст. 706 ГК РФ норма является диспозитивной исходя из условий п. 4 ст. 421 ГК РФ, следуя которому условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Представители Заказчика пояснили, что условие, предусмотренное п. 4.7 Проекта договора в составе Документации, не является основанием для отклонения заявки участника Закупки, критерием оценки или квалификационным требованием, не относится к требованиям Документации или к порядку и условиям проведения конкурса применяется исключительно на стадии исполнения уже заключенного по итогам Закупки договора.

Согласно позиции Заказчика участник Закупки имеет возможность изучить проект договора, размещенный в составе документации, и принять решение о наличии у него возможности заключить договор на указанных условиях или скорректировать собственные действия по участию в закупке.

Представители Заказчика пояснили, что участник Закупки вправе не привлекать субподрядные организации и правомочен выполнять работы по предмету конкурса своими силами, либо привлечь субподрядные организации в процессе выполнения работ по предмету Закупки по согласованию с контрагентом по договору на основании требований гражданского законодательства.

Комиссия Санкт-Петербургского 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.

Таким образом Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приходит

к выводу об правомерности установленного в п. 4.7 Проекта договора Документации условия о привлечении третьих лиц для исполнения обязательств по договору в рамках Закупки по согласованию с Заказчиком.

На основании изложенного по жалобе Заявителя Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России находит доводы жалобы неподтвержденными и не усматривает нарушений в действиях Заказчика при организации и проведении процедуры Закупки.

4. Рассмотрев жалобу (вх.№26020-ЭП/21 от 16.08.2021) ООО "Снабженец-2" на действия заказчика Банка ВТБ (ПАО) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по созданию видеоконтента для нужд Банка ВТБ (ПАО) (извещение №32110521324), сопоставив доводы жалобы с пояснениями Заказчика, с документами, представленными в заседание комиссии, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России не выявила в действиях заказчика Банка ВТБ (ПАО) нарушений при организации и проведении процедуры Закупки.

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

РЕШИЛА:

Признать жалобу (вх.№26020-ЭП/21 от 16.08.2021) ООО "Снабженец-2" на действия заказчика Банка ВТБ (ПАО) (ИНН 7702070139, ОГРН 1027739609391) при организации и проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по созданию видеоконтента для нужд Банка ВТБ (ПАО) (извещение №32110521324) необоснованной.

<...>

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