

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ МД-КОНСАЛТИНГ

в Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве (Московское УФАС России)
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

ЖАЛОБА на действия Заказчика

Государственный (муниципальный) заказ:

- Номер извещения закупки – 32110998528
- Способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – Электронный аукцион
- Объект закупки – 1700-2021-02571 Оказание услуг по сбору, транспортированию, обработке, обезвреживанию, утилизации, размещению отходов I-V классов опасности
- Начальная цена – 8 061 024,00 Р

Лицо, действия (бездействие) которого обжалуются:

- Заказчик – Акционерное общество «Объединенная двигателестроительная корпорация»

Указание на обжалуемые действия:

При ознакомлении с документацией о закупке нами выявлены нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившиеся в следующем:

- В Приложении № 2 к информационной карте Заказчиком установлены требования к составу заявки. В частности в п. 13 предусмотрено, что участник закупки в составе второй части заявки представляет копии документов, подтверждающих соответствие участника процедуры закупки требованиям законодательства, установленным в приложении №1 (пункт 1.6) к информационной карте, а именно: действующую лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности в части сбора, транспортирования, обезвреживания/обработке/утилизации отходов I-IV классов опасности или договор,

действующий на период оказания услуг, с предприятием имеющим лицензию на осуществление деятельности по сбору, транспортированию, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности

Вместе с тем если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично, то подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц - субподрядчиков. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика (п. 1 ст. 706 ГК РФ).

По смыслу ст. 706 ГК РФ субподрядные договоры являются разновидностью договора подряда и к ним применяются как общие нормы гражданского законодательства о договоре, так и общие положения о подряде (постановления АС Московского округа от 10.08.2016 N Ф05-10566/16, АС Северо-Западного округа от 18.07.2016 N Ф07-4509/16, АС Уральского округа от 30.05.2016 N Ф09-2426/16).

Привлечение генеральным подрядчиком субподрядчиков к выполнению работы не приводит к возникновению множественности лиц (ст. 707 ГК РФ) на стороне генерального подрядчика в его отношениях с заказчиком.

Субподрядчики привлекаются на основании самостоятельных договоров и по общему правилу не вступают в отношения с заказчиком. Договор субподряда между генеральным подрядчиком и субподрядчиком, заключенный без участия заказчика, не создает для последнего каких-либо обязанностей, в том числе связанных с оплатой результата работы. В свою очередь, договор между заказчиком и генеральным подрядчиком не создает каких-либо обязанностей для привлекаемых последним к выполнению работы субподрядчиков (п. 3 ст. 308 ГК РФ, постановления АС Западно-Сибирского округа от 02.06.2016 N Ф04-2224/16, Шестнадцатого ААС от 28.12.2015 N 16АП-4134/15).

Обязанность генерального подрядчика по оплате надлежащим образом выполненных субподрядчиком работ не может быть поставлена в зависимость от факта оплаты соответствующих работ заказчиком (п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51, постановление Девятого ААС от 26.08.2016 N 09АП-36526/16, Одиннадцатого ААС от 29.12.2015 N 11АП-16979/15).

Генеральный подрядчик отвечает перед заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком - за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда (п. 3 ст. 706 ГК РФ).

Закон не обязывает подрядчика получать согласие заказчика на привлечение к выполнению работ по договору подряда других лиц (субподрядчиков).

Из п. 1 ст. 706 ГК РФ следует, что привлечение субподрядчиков возможно, если в законе или договоре подряда не содержится указание на то, что подрядчик выполняет работу лично.

Вместе с тем, поскольку из ст. 706 ГК РФ не следует иное, стороны, исходя из принципа свободы договора (п. 2 ст. 1, п. 4 ст. 421 ГК РФ), вправе включить в договор подряда условие

о необходимости получения согласия заказчика на привлечение к выполнению работ субподрядчиков.

Нарушение этого требования само по себе не является основанием для отказа в приемке надлежаще выполненных работ (постановления ФАС Поволжского округа от 03.12.2013 N Ф06-304/13, Седьмого ААС от 10.09.2015 N 07АП-8129/15), однако договором может быть предусмотрена ответственность за привлечение субподрядчиков без согласия заказчика (постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 06.07.2012 N Ф04-2475/12).

То же самое можно сказать относительно права заказчика на получение от подрядчика информации о привлеченных последним субподрядчиках и об обязанности подрядчика предоставлять соответствующую информацию заказчику. Разумеется, заказчик не лишен права запрашивать у подрядчика сведения о субподрядчиках, **однако ни одним нормативным актом не предусмотрено, что подрядчик обязан предоставлять заказчику по его запросам соответствующую информацию.**

В равной мере изложенное относится и к заключенным заказчиком (в том числе в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", далее - Закон N 223-ФЗ) договорам, предметом которых является оказание услуг или поставка товара. **Закон не обязывает исполнителей (поставщиков) по таким договорам предоставлять заказчику сведения о лицах, у которых они приобретают поставляемые товары или которые привлекаются ими в целях исполнения обязательств по заключенным с заказчиком договорам возмездного оказания услуг.**

Таким образом, Заказчиком неправомерно установлено требование о предоставлении в составе второй части заявки лицензии на обращение отходов I-IV классов опасности, поскольку данный вид деятельности не выступает единственным (кроме этого оказываются услуги по обращению отходов V класса опасности, которые не требуют наличия лицензии). В этой связи к выполнению лицензионного вида деятельности участник закупки вправе привлечь соисполнителей. В то же время требование о предоставлении в составе второй части заявки договора с предприятием на выполнение лицензионного вида деятельности также является неправомерным и ограничивающим конкуренцию. Так, действующим законодательством не предусмотрено требование об обязательном предоставлении соответствующей информации участником закупки в составе заявки.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 10 ст. 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 N 223-ФЗ, прошу:

- Приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.
- Дать правовую оценку действиям (бездействию) заказчика при проведении закупки.
- Обязать заказчика привести документацию о закупке в соответствии с действующим законодательством РФ в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

- Привлечь к административной ответственности виновных должностных лиц заказчика.

Приложение:

- Приказ о вступлении в должность генерального директора ООО «МД-КОНСАЛТИНГ».
- 406 Документация.

Генеральный директор _____¹ ООО «МД-КОНСАЛТИНГ»

¹ Документ подписан электронной цифровой подписью (ЭЦП)