

**Заказчик** (организатор торгов):

[ПАО «ТГК-2»](#)

**Заявитель:**

ООО «БК-Строй»

**АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО «ЕДИНАЯ  
ЭЛЕКТРОННАЯ ТОРГОВАЯ ПЛОЩАДКА»**

**Решение по результатам рассмотрения жалобы**

**на нарушение порядка проведения закупки**

**№ 076/10/18.1-593/2023**

Резолютивная часть решения оглашена 14.06.2023  
Ярославль

г.

Решение изготовлено в полном объеме 19.06.2023

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии – ВрИО заместителя руководителя управления ..., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела контроля закупок ..., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы ...,

с участием:

от ПАО «ТГК-2» - ... (по доверенности),

от ООО «БК-Строй» - ... (по доверенности), ... (лицо, имеющее

право без доверенности действовать от имени юридического лица - директор),

рассмотрев жалобу ООО «БК-Строй» (**вх. № 6846-ЭП/23 от 24.05.2023**) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ТГК-2» (далее – заказчик) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

в Ярославское УФАС России поступила жалоба ООО «БК-Строй» (**вх. № 6846-ЭП/23 от 24.05.2023**) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ТГК-2» (извещение № 32312377196).

**Обжалуемые действия (бездействие):** положения закупочной документации.

В жалобе Заявитель указывает, что в составе конкурсной документации содержится ряд показателей критерия, которые не позволяют оценить способность компании вести экономическую деятельность, направленную на выполнение предмета закупки, а лишь создают преимущества одному из участников.

Спорными показателями критерия «Деловая репутация» являются:

Показатель 2.1.1. Руководитель участника закупки является его единственным учредителем/акционером и/или имеется нераспределенная доля в уставном капитале ООО (при условии доли единственного участника менее минимального размера уставного капитала) 10 тыс. рублей – 0 баллов. Руководитель Участника закупки не является его единственным учредителем/участником и отсутствует нераспределенная доля в уставном капитале ООО – 10 баллов.

Показатель 2.1.6. Руководитель и/или единственный учредитель/акционер Участника закупки являлся (на дату ликвидации) руководителем и/или единственным учредителем/акционером ликвидационного по решению ФНС лица- 0 баллов. Руководитель и/или единственный учредитель/акционер Участника закупки ранее не являлся руководителем и/или единственным учредителем/акционером ликвидированного по решению ФНС лица – 10 баллов.

Показатель 2.2.1. Наличие непокрытого убытка в отчетности Участника закупки (стр.1370 Бухгалтерского баланса) - 0 баллов. Наличие непокрытого убытка (НД по УСН строка 230 Раздела 2.2) - 0 баллов. Наличие нераспределенной прибыли в отчетности Участника закупки (стр.1370 Бухгалтерского баланса) – 10 баллов. Отсутствие непокрытого убытка (НД по УСН) - 10 баллов.

Показатель 2.2.2. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный период (год) ниже величины уставного капитала или имеет отрицательное значение – 0 баллов. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный период (год) превышает величину уставного капитала не более чем на 500 000 рублей – 6 баллов. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный период (год) превышает величину уставного капитала на 500 000 рублей и более – 10 баллов. Лицам, которые не обязаны вести бухгалтерский баланс – присваивается максимальный балл.

Заказчик с доводами жалобы не согласился и пояснил, что использование данной системы оценки направлено в первую очередь на выявление в результате закупочной процедуры лица, исполнение договора которым в большей степени будет отвечать целям эффективного использования источников финансирования, удовлетворения потребности заказчика в товарах, работах и услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

Принимая решение, Комиссия исходит из следующего.

Частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, что по правилам указанной статьи 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 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При рассмотрении жалобы Комиссия Ярославского УФАС России установила следующее.

12.05.2023 г. на сайте АО «Единая электронная торговая площадка» (Росэлторг), в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://www.roseltorg.ru> было размещено извещение № 32312377196 о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по восстановлению проектного профиля ограждающих дамб и расчистке водоотводящих устройств золоотвала для нужд ПАО «ТГК-2».

24.05.2023 г. в связи с отсутствием заявок на участие в закупке было

принято решение перенести срок окончания приема заявок с 24.05.2023 г. на 31.05.2023 г. в соответствии с п. 4.2.6 документации.

Комиссия Ярославского УФАС России установила следующее.

Согласно пункту 1 части 1, 2 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами: информационная открытость закупки; равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с пунктами 12, 13 части 10 статьи 4 Закона о закупках, в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

При определении указанных условий Заказчику следует руководствоваться принципом отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

К неизмеряемым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Заказчиком в закупочной документации установлен, в том числе критерий оценки заявок «Деловая репутация», в качестве детализирующих показателей данного критерия определены следующие (далее — показатель, показатели).

1. Руководитель участника закупки является его единственным учредителем/акционером и/или имеется нераспределенная доля в уставном капитале ООО (при условии доли единственного участника менее минимального размера уставного капитала) 10 тыс. рублей – 0 баллов. Руководитель Участника закупки не является его единственным учредителем/участником и отсутствует нераспределенная доля в уставном капитале ООО – 10 баллов).

Комиссия Ярославского УФАС России считает, что из избранного

заказчиком способа изложения указанного показателя критерия однозначно следует, что при участии в рассматриваемой закупочной процедуре, например, индивидуальных предпринимателей (учитывая законодательно закрепленное право таких субъектов принимать участие в такого рода закупках), последние лишаются возможности получения по данному показателю критерия максимального количества баллов, поскольку действующее законодательство предусматривает право ведения предпринимательской деятельности путем наделения физического лица статусом индивидуального предпринимателя, альтернативный способ создания не предусмотрен; формирование уставного капитала, перераспределение долей также не характерно для индивидуальных предпринимателей

2. Руководитель и/или единственный учредитель/акционер Участника закупки являлся (на дату ликвидации) руководителем и/или единственным учредителем/акционером ликвидационного по решению ФНС лица - 0 баллов. Руководитель и/или единственный учредитель/акционер Участника закупки ранее не являлся руководителем и/или единственным учредителем/акционером ликвидированного по решению ФНС лица – 10 баллов).

Комиссия Ярославского УФАС России полагает, что установление данного показателя критерия допустимо, в полной мере соотносится с критерием «Деловая репутация», позволяет отследить модель поведения субъекта предпринимательского сообщества.

3. Наличие непокрытого убытка в отчетности Участника закупки (стр.1370 Бухгалтерского баланса) - 0 баллов. Наличие непокрытого убытка (НД по УСН строка 230 Раздела 2.2) - 0 баллов. Наличие нераспределенной прибыли в отчетности Участника закупки (стр.1370 Бухгалтерского баланса) – 10 баллов. Отсутствие непокрытого убытка (НД по УСН) - 10 баллов).

Комиссия Ярославского УФАС России, соглашается с позицией заказчика о том, что данный показатель критерия неразрывно связан с деловой репутацией участника закупки, отражает финансовую благонадежность последнего и в равной мере распространяется на всех лиц предпринимательского сообщества, учитывая вид, подтверждающих документов (бухгалтерский баланс, налоговая декларация).

4. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный период (год) ниже величины уставного капитала или имеет отрицательное значение – 0 баллов. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный период (год) превышает величину уставного капитала не более чем на 500 000 рублей – 6 баллов. Стоимость чистых активов Участника закупки за последний отчетный

период (год) превышает величину уставного капитала на 500 000 рублей и более – 10 баллов.). «Лицам, которые не обязаны вести бухгалтерский баланс – присваивается максимальный балл».

Комиссия Ярославского УФАС России считает, что оценка по данному показателю критерия «Деловая репутация» носит необъективный характер, поскольку отождествление лиц, которые обязаны и не обязаны вести бухгалтерский баланс применительно к присвоению максимального количества баллов противоречит сути самой оценки, под которой исходя из письменных пояснений заказчика понимается определение финансовой устойчивости и платежеспособности участника закупки.

Согласно Обзору 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) использование заказчиком оценочных критериев выбора поставщика не является нарушением, если эти критерии носят измеряемый характер и соответствие участника закупки названным критериям может быть установлено объективно.

Таким образом, антимонопольный орган приходит к выводу о нарушении Заказчиком **пункта 2 части 1 статьи 3** Закона о закупках по указанным в тексте настоящего решения основаниям.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «БК-Строй» (**вх. № 6846-ЭП/23 от 24.05.2023**) на действия (бездействие) заказчика — ПАО «ТГК-2» (извещение № 32312377196) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по восстановлению проектного профиля ограждающих дамб и расчистке водоотводящих устройств золоотвала для нужд ПАО «ТГК-2» обоснованной.
2. Признать заказчика нарушившим пункт 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать ПАО «ТГК-2», АО «ЕЭТП» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 19.06.2023 № 076/10/18.1-593/2023.
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении

дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии: ...

Члены Комиссии: ...

...