

## **РЕШЕНИЕ**

№086/07/3-1522/2022

**по результатам рассмотрения жалобы на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ**

**«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

Резолютивная часть решения оглашена 10.11.2022 г. Ханты-Мансийск

Решение в полном объеме изготовлено 15.11.2022

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

<....> – <....>;

Члены комиссии:

<....> — <....>;

<....> — <....>;

в присутствии Заявителя ООО «Викинг», <....> посредством видео-конференц-связи;

в присутствии представителя Заказчика АО «Россети-Тюмень», <....>, посредством видео-конференц-связи;

рассмотрев жалобу ООО «Викинг» (вх. от 02.11.2022 № 11361-эп/22) (далее – Жалоба) на действия АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по выполнению работ по доведению просек трассы ВЛ 10 кВ до нормативной ширины в границах охранной зоны Южного ТПО филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение №32211714825, в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции,

### **УСТАНОВИЛА:**

Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее по тексту - Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) сообщает о поступлении жалобы ООО «Викинг» (вх. от 02.11.2022 № 11361-эп/22) (далее – Жалоба) на действия АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по выполнению работ по доведению просек трассы ВЛ 10 кВ до нормативной ширины в границах охранной зоны Южного ТПО филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение

Заявитель обжалует необоснованное отклонение заявки.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках, Закон № 223-ФЗ) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи 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 Законом о закупках.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1) 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;

2) неразмещение 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;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

5) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь Единым стандартом закупок ПАО «Россети» (Положение о закупке, Стандарт), утвержденным решением Совета директоров ПАО «Россети», протокол от 17.12.2018 № 334, АО «Тюменьэнерго» присоединено решением Совета директоров АО «Тюменьэнерго» (протокол № 22/18 от 28.12.2018) с изменениями (далее-Положение о закупках).

Пунктами 4.6.8, 7.4.4, 8.1.7.2 Стандарта закупок установлено, что требования к участникам закупки, требования к содержанию и составу заявки на участие в закупке, требования к документам устанавливаются документацией о закупке в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ, организационно-распорядительными документами Заказчика.

Рассмотрев материалы Жалобы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

29.09.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) Заказчиком опубликовано извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по выполнению работ по доведению просек трассы ВЛ 10 кВ до нормативной ширины в границах охранной зоны Южного ТПО филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение №32211714825.

В соответствии с извещением установлены следующие сроки:

- дата и время окончания срока подачи заявок – 21.10.2022 в 11:00 (мск);
- дата подведения итогов – 01.11.2022.

Жалоба поступила в Ханты-Мансийское УФАС России 02.11.2022, после окончания срока подачи заявок.

Заявитель считает, что Заказчик неправомерно отклонил заявку ООО «Викинг».

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок № 32211714825/2022.0474-2 от 28.10.2022 основанием отклонения Заказчик указал следующее: «П. 6.2.3. б) документации о закупке: заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов. В нарушение п. 13 Приложения 3 к документации о закупке "Требования к участникам" в заявке не представлена копия доверенности на лидера от членов коллективного участника на осуществление действий от имени коллективного участника».

Заявитель сообщает, что им в составе заявки был приложен договор совместной деятельности от 15 октября 2022 г.. Договор заключен между ООО «Викинг» и ООО «Землеустроительная компания «Вектор». В соответствии с п. 2.1. Договора ООО «Викинг» является лидером коллективного участника. Полномочия участников определены в Договоре.

Таким образом Заявитель считает, что у Заказчика отсутствовали основания для отклонения заявки, так как договор является надлежащим подтверждением согласия всех участников Договора, ссылаясь на часть 1 статьи 1041 Гражданского кодекса, согласно которой по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели. Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

А также ссылаясь на часть 1 статьи 1044 Гражданского кодекса, согласно которой при

ведении общих дел каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей, если договором простого товарищества не установлено, что ведение дел осуществляется отдельными участниками либо совместно всеми участниками договора простого товарищества.

Согласно п. 5 ч. 19.1 ст. 3,4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке заказчик вправе установить обязанность представления:

- копии документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, за исключением случаев подписания заявки:

а) индивидуальным предпринимателем, если участником такой закупки является индивидуальный предприниматель;

б) лицом, указанным в едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (далее в настоящей статье - руководитель), если участником такой закупки является юридическое лицо;

В соответствии с п. 2 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.

В силу п 4.6.4 Стандарта закупок коллективные участники закупки могут участвовать в закупках, если это прямо не запрещено действующим законодательством Российской Федерации

Согласно п. 1.4.1, п. 13 части П «ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ ЗАКУПКИ» Документации о закупке участником закупки может быть любое юридическое лицо (или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), а также индивидуальный предприниматель (или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), являющиеся субъектами малого или среднего предпринимательства (далее - субъекты МСП), или физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя и применяющее специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход» в соответствии с положениями Федерального закона от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

Участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупок, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с требованиями действующего законодательства (п. 1.4.2 Документации о закупке).

Согласно п. 3.4.1, п. 3.4.2. заявка участника на участие в закупке должна содержать сведения и документы, указанные в части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ». В случае неполного представления информации и документов, перечисленных в части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» закупочная комиссия отклоняет заявку, поданную на участие в закупке.

В п. 13.14 части II «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» Документации о закупке указано, что требования к участникам закупки, а также документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в закупке установлены в приложении № 3 к документации о закупке.

В соответствии с п. 13 приложения № 3 «Требования к участникам закупки, осуществляемой среди субъектов МСП, о предоставлении информации и документов в соответствии с

частями 19.1. и 19.2. статьи 3.4. Закона № 223-ФЗ» (далее по тексту — приложение № 3, «Требования к участникам закупки») одним из документов предоставляемых в составе заявок является копия документа, подтверждающего полномочия лица действовать от имени участника закупки. Если участник коллективный, то участник должен предоставить копию доверенности на лидера от членов коллективного участника.

Заказчик с доводом жалобы Заявителя не согласен и сообщает следующее.

20.10.2022 на электронной торговой площадке подана заявка от коллективного участника (оферта от 11.10.2022 № 1), членами которого являются:

- юридическое лицо - ООО «Викинг» (Лидер коллективного участника) и
- юридическое лицо - ООО «Землеустроительная компания «Вектор» (член коллективного участника).

Указанная заявка подписана электронной подписью директора ООО «Викинг» - Гороховым Александром Юрьевичем.

Вместе с тем, Заказчик указывает, что в нарушение п. 13 Требований к участникам закупки не предоставлены документы, подтверждающие полномочия лица (ООО «Викинг») действовать от имени коллективного участника закупки, при этом уточняя, что в составе заявки предоставлен договор совместной деятельности от 15.10.2022, в котором определены полномочия участников, в связи с чем указанный договор заменяет доверенность и её предоставление не требуется.

В силу ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных ГК РФ.

В данном случае Заявитель является не отдельным юридическим лицом, в смысле ст. 48 ГК РФ, а группой юридических (несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки и не являющихся самостоятельным субъектом права, обладающим собственной правоспособностью в соответствии со ст. 49 ГК РФ). Поэтому указанное в п. 5 ч. 19.1 ст. 3.4 Закона о закупках, а также в п. 13 Требований к участникам закупки исключение о непредставлении копий документов, подтверждающих полномочия лица действовать от имени участника закупки, не может распространяться на коллективного участника, который не является юридическим лицом.

В этой связи коллективный участник закупки (ООО «Викинг») должен был предоставить документы, предусмотренные в п. 13 «Требований к участникам закупки» и предоставляющие Лидеру коллективного участника - ООО «Викинг» право на подписание заявки в отношении каждого из юридических лиц, входящих в состав коллективного участника.

В силу п. 1.4.3. Документации о закупке участники закупки имеют право выступать в отношениях, связанных с осуществлением закупок, как непосредственно, так и через своих представителей. Полномочия представителей участников закупки подтверждаются доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Предоставленный в составе второй части заявки Коллективного участника (ООО «Викинг») договор совместной деятельности от 15.10.2022 (далее по тексту - Договор) не является доверенностью в смысле п. 1 ст. 185 ГК РФ, поскольку представляет собой гражданско-правовой договор, а не отдельное письменное уполномочие (документ) (п. 6 Методических

рекомендаций по удостоверению доверенностей, утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016 и направленных Письмом ФНП от 22.07.2016 № 2668/03-16-3).

Для подачи заявки на участие в закупке от имени ООО «Землеустроительная компания Вектор» (т.е. для совершения ООО «Викинг» юридически значимого действия, порождающего права и обязанности у другого лица - ООО «Землеустроительная компания Вектор») требуется наличие отдельного письменного уполномочия (доверенности) на совершение указанных действий.

Договор о совместной деятельности не является надлежащим подтверждением полномочий ООО «Викинг» на подписание заявки от имени ООО «Землеустроительная компания Вектор» по следующим основаниям:

- указанный договор содержит в себе общие условия об организации совместной деятельности, в котором определены цели совместной деятельности, вклады участников, распределение расходов и прибыли, прекращение Договора. При этом Договором не определено на какие именно закупочные процедуры распространяется данный Договор совместной деятельности;
- в п. 3.1. Договора прямо установлено, что ведение общих дел Участников возлагаются на любого Участника, по взаимному соглашению по каждой отдельной закупочной процедуры, который осуществляет следующее:

- подписывает заявку на участие в закупочной процедуре и осуществляет подачу документов, необходимых для участия в закупочной процедуре;

- ведет бухгалтерский учёт общего имущества Участников в соответствии с правилами бухгалтерского, установленными в Российской Федерации;
- заключает договора и соглашения в целях выполнения условий настоящего Договора;
- решает другие вопросы руководства текущей совместной деятельности в рамках настоящего Договора,

Таким образом, исходя из буквального толкования (ст. 431 ГК РФ) Договора участники установили, что при подаче и подписании заявки по каждой отдельной закупочной процедуре должно быть взаимное соглашение. Такое соглашение Заявителем между Участниками по конкретной закупочной процедуре не предоставлено, кроме того отсутствует доверенность на лидера от членов коллективного участника.

Согласно статье 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, «действия в обход закона» с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается осуществление гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований. Указанное означает недопустимость применения со стороны антимонопольного органа мер публично-правового принуждения на основании жалобы лица, не посчитавшего необходимым со своей стороны оспорить положения Конкурсной

документации до момента подачи своей заявки на участие в этой закупке, а попытавшегося обойти эти требования и впоследствии стремящегося сорвать закупочную процедуру после отказа ее организатора в допуске такому лицу к участию в этой закупке.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (часть 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (часть 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (часть 1 статьи 10 ГК РФ).

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что довод жалобы Заявителя не нашел подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

Признать жалобу ООО «Викинг» (вх. от 02.11.2022 № 11361-эп/22) (далее – Жалоба) на действия АО «Россети Тюмень» при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по выполнению работ по доведению просек трассы ВЛ 10 кВ до нормативной ширины в границах охранной зоны Южного ТПО филиала АО «Россети Тюмень» Тюменские электрические сети, извещение №32211714825, необоснованной.

**Примечание:** Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.