

Заявитель:

Мамонова Ольга Олеговна
614090 г. Пермь, ул. Советская, 3-97
Тел. 8 902 47 16 961

Лица, чьи действия обжалуются:

АО "НПП "Старт" им. А. И. Яскина"
(заказчик),
должностное лицо контрактной службы
620007, г. Екатеринбург, ул. Прибалтийская, д. 24
тел.: 8 (343) 228-94-30,
Контактное лицо:
Соломина Валентина Владимировна
solominavv@tdhc.ru

е. шуринбу ?.п.
Оч. Лавин
21.08.2018

Жалоба на положения документации о закупке

извещение в ЕИС о проведении закупки
от 17.08.2018 № 31806831430

В ЕИС было размещено извещение о проведении закупки от 17.08.2018 № 31806831430, индивидуальный номер закупки, предмет договора: «1217-2018-00420 Оказание юридических услуг по взысканию стоимости потерь тепловой энергии и теплоносителя с АО «ЕТК», заказчик – АО "НПП "СТАРТ" ИМ. А. И. ЯСКИНА". Запрос предложений в электронной форме одноэтапный проводится в рамках закона 223-ФЗ.

Я была намерена участвовать в закупке, однако, из-за указанных далее нарушений в составлении документации о закупке, не имела возможности подать заявку на участие ввиду неопределенности условий закупки.

Нарушение № 1: несоответствие плана закупок проводимой закупке

На основании ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ заказчик должен соблюдать принцип информационной открытости любой закупки. Для реализации этого принципа ст. 4 Закона № 223-ФЗ регламентирует информационное обеспечение закупки

П.2 ст.4. закона 223-ФЗ Заказчик размещает в единой информационной системе план закупки товаров, работ, услуг на срок не менее чем один год. Порядок формирования плана закупки товаров, работ, услуг, порядок и сроки размещения в единой информационной системе такого плана, требования к форме такого плана устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно п. 5.1. ст. 3 закона 223-ФЗ договоры на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг заключаются заказчиком по результатам закупок, осуществляемых в соответствии с планом закупки, размещенным в единой информационной системе, за исключением случаев возникновения потребности в закупке вследствие аварии, иных чрезвычайных ситуаций природного или техногенного характера, непреодолимой силы, при необходимости срочного медицинского вмешательства, а также для предотвращения угрозы возникновения указанных ситуаций.

Лот «1217-2018-00420 Оказание юридических услуг по взысканию стоимости потерь тепловой энергии и теплоносителя с АО «ЕТК» включен в размещенный в ЕИС план закупки акционерного общества «Научно-производственное предприятие «Старт» им. А.И. Яскина» со следующими характеристиками:

- «минимально необходимые требования, предъявляемые к закупаемым товарам, работам, услугам: наличие в штате (либо в договорных отношениях) инженера-теплотехника, имеющего опыт работы в теплоснабжающей или в теплосетевой организации не менее 5 лет»;

- «закупка, участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства».

Между тем, документация о закупке содержит принципиально иные условия, а именно:

- в закупке могут участвовать не только субъекты малого и среднего предпринимательства, но и другие субъекты, в частности, физические лица, не являющиеся предпринимателями (и, соответственно, не способные даже в принципе быть субъектами малого или среднего предпринимательства).

Вх. № 01-18648
«31» 08 2018 г.

Согласно п. 3.1.6. документации о закупке «Требования к участникам закупки, а также к документам, подтверждающим соответствие установленным требованиям, приведены в разд. 5».

В разделе 5 указано следующее:

«5.1. Участником закупки может быть любое юридическое лицо (или несколько юридических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, либо любое физическое лицо (или несколько физических лиц, выступающих на стороне одного участника закупки), в том числе индивидуальный предприниматель (или несколько индивидуальных предпринимателей, выступающих на стороне одного участника закупки), которые соответствуют требованиям, установленным в документации о закупке», «5.1.3 Полный перечень обязательных требований к участникам закупки указан в п.15 информационной карты.», «5.1.4. В п.16 информационной карты, помимо обязательных требований к участникам закупки, могут быть установлены дополнительные требования, которым должны соответствовать участники закупки.»

Пункты 15 и 16 документации о закупке, в свою очередь, ссылаются на Приложение № 1, устанавливающее обязательные и дополнительные требования к участникам закупки.

Однако, в Приложении № 1 ни в обязательных, ни в дополнительных требованиях к участникам закупки не содержится требования о том, чтобы участник закупки являлся субъектом малого или среднего предпринимательства. Более того, в п.1.1. Приложения № 1, опять же, указывается на возможность участия в закупке физических лиц, не являющихся предпринимателями (и, соответственно, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства).

Требования о наличии в штате инженера теплотехника, указанное в плане закупок в качестве обязательного, согласно документации о закупке, обязательным не является и служит лишь дополнительным квалифицирующим признаком (п. 2.1. Приложения № 2 к информационной карте). В то время как в плане закупок были указаны в качестве обязательных.

Таким образом, условия размещенной закупки противоречат условиям, изложенным в плане закупок, вводят в заблуждение возможных участников закупки, способствуют принятию неверных решений об участии в закупке и составлении заявки; ограничивают конкуренцию.

Нарушение № 2: наличие противоречий в описании закупки внутри документации

Как изложено выше, к участию в закупке, согласно документации о закупке были допущены не только субъекты малого и среднего предпринимательства, но и иные лица (в том числе, физ. лица без статуса ИП). Это следовало из п.п. 3.1.6., 5.1., 5.1.3., 5.1.4., 15, 16 документации о закупке и п. 1.1. Приложения № 1 к информационной карте.

Однако, вместе с тем, документация о закупке содержит также и п. 18 раздела 6 (стр. 54), согласно которому участниками закупки могут быть «только субъекты малого и среднего предпринимательства». Более того, согласно п. 5.3.6 (стр. 49) заявки участников, не являющихся указанными субъектами, подлежат отклонению.

Таким образом, добросовестный участник закупки лишен возможности понять, вправе ли он участвовать в закупке, если он не субъект малого или среднего предпринимательства.

Нарушение № 3: применение к участникам закупки незаконных квалификационных критериев, позволяющих участникам закупки действовать недобросовестно

Согласно п. 2.2. Приложения № 2 к информационной карте, одним из квалифицирующих критериев (с весомостью 50%) оценки заявок участников являлся следующий: «наличие опыта успешной поставки продукции сопоставимого характера и объема. Продукцией сопоставимого характера и объема следует считать опыт судебного представительства на стороне истца или ответчика в арбитражных судах по спорам, стоимость которых в рамках одного договора с ценой иска более 10 млн. рублей.»

При этом в качестве документов, подтверждающих опыт представительства в арбитражных судах, предлагалось представить не ссылки на конкретные арбитражные дела в государственной информационной системе kadastr.arbitr.ru, а только лишь «копии договоров, подписанные обеими сторонами с приложением актов оказанных услуг».

Подобные требования являются незаконными, поскольку **накладывают на участников закупки не предусмотренные законом обязанности, ограничивают конкуренцию, т.к. не обладают измеряемыми характеристиками, позволяют участникам действовать недобросовестно.** (аналогичные выводы - Постановление ФАС Уральского округа от 18.07.2013 г. № Ф09-6268/13 по делу

№ А71-11660/2012).

Кроме того, само по себе наличие опыта представительства в арбитражных судах вне конкретной категории дел (любые дела с определённой ценой иска) не может само по себе подтверждать или опровергать квалификацию участника применительно к спору, являющемуся предметом закупки.

А такой способ подтверждения участия, как договоры и акты (которые, как известно, могли быть сторонами отменены), вместо того чтобы воспользоваться общедоступным официальным ресурсом арбитражного суда, влечёт потенциальную коррупционную составляющую, позволяющую в отношении отдельных участников «накрутить» недостающее количество оценочных баллов.

При этом участники закупки физические лица, обладающие не меньшим опытом, чем требуемый, но участвовавшие в арбитражных делах без составления гражданско-правового договора, например, единственный юрист организации, представляющий интересы в арбитражном суде в рамках трудовых обязанностей, либо лица, которые участвовали в подобных судебных делах «за себя», оказываются фактически вытесненными из закупки.

Нарушение № 4: условия проекта контракта позволяют заказчику в случаях, не зависящих от исполнителя, не заплатить исполнителю за оказанные услуги

Согласно условиям проекта контракта:

«1.2 Исполнитель по настоящему договору обязуется:

а) провести на основании первичной технической информации, предоставленной Заказчиком, расчет тепловой энергии, теплоносителя фактически поставленных Заказчиком в адрес АО «Екатеринбургская теплосетевая компания» в целях компенсации потерь в сетях за период с 08.09.2016 по 30.09.2017 гг. Согласовать выполненный расчет с Заказчиком. Перечень первичной технической информации может быть дополнен в ходе исполнения настоящего договора;

б) подготовить проекты претензии, искового заявления, иных документов правового характера, необходимых взыскания с АО «Екатеринбургская теплосетевая компания» долга по оплате тепловой энергии а также пени;

в) представлять интересы Заказчика в арбитражном суде первой инстанции, а также, в случае необходимости, в апелляционной и кассационных инстанциях;

г) консультировать Заказчика по вопросам, возникающим у него в связи с ведением дела в суде;

д) согласовывать с Заказчиком позицию по делу;

е) согласовывать с Заказчиком свои действия, связанные с участием в процессе по делу;

е) соблюдать конфиденциальность в отношении полученной информации по делу, обеспечить сохранность оригиналов документов, переданных Заказчиком;

ж) оказывать Заказчику иную необходимую юридическую помощь в целях исполнения настоящего договора в интересах Заказчика.»

Между тем, условие об оплате определено проектом контракта следующим образом:

«2.1 Стоимость услуг Исполнителя по настоящему договору соответствует _____% от размера пени, начисленному на размер основного долга и присужденной взысканию в пользу Заказчика вступившим в законную силу решением арбитражного суда.»

То есть, исходя из условий контракта, право на вознаграждение возникнет у исполнителя в одном единственном случае: если судом к должнику будет применена мера ответственности в виде пени.

Между тем, из норм Гражданского кодекса РФ следует, что далеко не во всех случаях, даже когда успешно взыскан основной долг, к должнику подлежат применению меры ответственности (уплата пени). Например, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине кредитора, умышленно или по неосторожности содействовавшего увеличению размера убытков, либо не принявшего разумных мер к их уменьшению (ст. 404 ГК РФ). «Кредитором» в данном случае является сам заказчик, а не исполнитель.

Добросовестный участник закупки на момент подачи заявки не может знать, какое взаимодействие складывалось между заказчиком и его должником (переписка, переговоры, своевременность выставления расчетных документов, и т.п.). Соответственно, у такого участника нет возможности просчитать свой предпринимательский риск и размер вознаграждения. Более того, часть услуг, входящих в проект контракта (выполнение и согласование расчёта тепловой энергии) вообще не связана с представительством в суде, результат этих услуг будет получен заказчиком вне зависимости от исхода судебного дела. А оплату за эти услуги, исходя из условий контракта, исполнитель может не получить.

Таким образом, условие о вознаграждении, по моему мнению, составлено так, что просчитать шансы на получение вознаграждения может только лицо, обладающее инсайдерской информацией об особенностях взаимодействия заказчика и его должника.

То есть, данное условие также направлено на ограничение конкуренции.

На основании изложенного, **ПРОШУ**:

1. Приостановить проведение закупки, извещение о которой размещено в ЕИС за номером 31806831430, предмет договора: «1217-2018-00420 Оказание юридических услуг по взысканию стоимости потерь тепловой энергии и теплоносителя с АО «ЕТК», заказчик – АО "НПП "СТАРТ" ИМ. А. И. ЯСКИНА"

2. Признать незаконными действия Заказчика и его должностных лиц в части составления документации о закупке, плана закупок

3. Обязать Заказчика и его должностных лиц внести необходимые изменения в документацию.

4. Провести внеплановую проверку в отношении вышеуказанной закупки

Приложения:

1. Извещение о закупке

2. Информация из плана закупок



О.О. Мамонова