



СМУ-305

ООО "СМУ-305"

Ленинский проспект, дом 95,
этаж цокольный, помещение X, офис 24

119313, г. Москва

Тел.: (499) 256-60-60, 256-73-32

Тел./Факс: (499) 256-88-13

E-mail: order@smu305.ru

ОКПО 40073664

ОГРН 1027700499837

В Управление Федеральной
антимонопольной
службы по г. Москве

to77@fas.gov.ru;

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4,
стр. 1

«04» февраля 2021 г. исх. № 65

Жалоба на действия Заказчика

Закупка: Конкурс в электронной форме.

ИЗВЕЩЕНИЯ О ЗАКУПКЕ №32009870040.

Объект закупки: Выполнение комплекса работ по капитальному ремонту объекта здравоохранения (лот 4)

Заказчик: ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ГОРОДА МОСКВЫ МОСКОВСКИЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ И ПРОЕКТНЫЙ ИНСТИТУТ ЖИЛИЩНОГО ХОЗЯЙСТВА «МОСЖИЛНИИПРОЕКТ».

Место нахождения: город Москва, переулок Обуха, дом 3.

Почтовый адрес: город Москва, переулок Обуха, дом 3.

Номер контактного телефона: +7 (495) 624-72-74.

Данные лица, действия (бездействие) которого обжалуются:

Государственный Заказчик: ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ГОРОДА МОСКВЫ МОСКОВСКИЙ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ И ПРОЕКТНЫЙ ИНСТИТУТ ЖИЛИЩНОГО ХОЗЯЙСТВА «МОСЖИЛНИИПРОЕКТ».

Место нахождения: город Москва, переулок Обуха, дом 3.

Почтовый адрес: город Москва, переулок Обуха, дом 3.

Данные лица, подавшего жалобу (Заявитель):

Наименование, фирменное наименование (при наличии) лица, подавшего жалобу: Общество с ограниченной ответственностью «СМУ-305».

Место нахождения (для юридического лица): 119313, г. Москва, Ленинский проспект, дом 95, этаж цокольный, помещение X, офис 24.

Номер контактного телефона лица, подающего жалобу: +7(499) 256-60-60, 256-73-32

Оператор электронной площадки: АО «ЕЭТП», <http://com.roseltorg.ru>

Указание на обжалуемые действия заказчика, доводы жалобы:

27 января 2021 года Единой Информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) Заказчиком был размещен Протокол Рассмотрения заявок на участие в процедуре 32009870040, в котором п 6.1. Были допущены к участию в процедуре следующие заявители:

Порядковый номер заявки	Наименование участника	Дата и время регистрации заявки	Статус допуска	Основание для решения
1	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" ИНН/КПП 9729011159/770801001 ОГРН 1167746542270	25.01.2021 06:13 (MSK +03:00)	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
2	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТРОЙ ПРЕСТИЖ" ИНН/КПП 7715432964/504701001 ОГРН 1147746590474	21.01.2021 17:29 (MSK +03:00)	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
4	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СМУ-305" ИНН/КПП 7733014303/773601001 ОГРН 1027700499837	22.01.2021 17:00 (MSK +03:00)	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации
5	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "БУРЯТПРОЕКТРЕСТАВРАЦИЯ" ИНН/КПП 0326525490/032301001 ОГРН 1140327014387	25.01.2021 08:37 (MSK +03:00)	Допустить	Состав документов заявителя соответствует требованиям документации

При этом по ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" ИНН 9729011159, по ОКФС (Общероссийский классификатор форм собственности) имеет код «24» - **Собственность иностранных граждан и лиц без гражданства.**

01 февраля 2021 года в Единой Информационной системе в сфере закупок (<https://zakupki.gov.ru/>) Заказчиком был размещен Протокол Подведения итогов 32009870040 по процедуре (реестровый номер извещения) 32009870040 (Приложение №1). В п. 7 Протокола подведения итогов победителем процедуры признано ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" (ИНН 9729011159).

Фактически ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" (**коллективный участник**) (ИНН 9729011159) было признано победителем в силу того, что по подкритерию оценки «Квалификация участников закупки» получило 30 баллов, предоставив в подтверждение опыта договоры суммарной стоимостью **2 530 760 623,51 руб.**, в нарушение требований конкурсной документации.

Заявитель считает, что Заказчик неправильно оценил опыт Участника закупки занявшего первое место, по следующим основаниям:

Конкурсной документацией предусмотрено, что **Участник закупки** – 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 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. При этом как в Конкурсной документации (п. 6.6), так и в Положении о закупках Заказчика (п 14.1.1.) установлены специальные требования к заявке, подаваемой «Коллективным участником».

По условиям конкурса оценка заявок Участников проводится по двум критериям:

1. Цена договора.

Значимость критерия: 70 % (коэффициент значимости критерия 0,7).

2. Квалификация участников закупки, в том числе наличие у них финансовых ресурсов, оборудования и других материальных ресурсов, принадлежащих им на праве собственности или на ином законном основании, **опыта работы,** связанного с предметом договора, и **деловой репутации,** специалистов и иных работников определенного уровня квалификации.

Значимость: 30 % (коэффициент значимости критерия 0,3)

Содержание: в соответствии с Показателем.

Показатель: «Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера»

При оценке заявок по настоящему критерию оцениваются предложения участников закупки по следующему показателю:

- Общая стоимость исполненных контрактов (договоров);

Оценивается предложение участника об объемах исполненных **участником** контрактов (договоров) за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем исполненных работ сопоставимого характера, исчисляемый в рублях).

При этом никаких специальных указаний по коллективным участникам закупок в методике оценки об объемах исполненных работ Заказчик не делает.

Согласно п 14.1.1 Типовому положению о закупках УТВЕРЖДЕНО решением наблюдательного совета государственного автономного учреждения города Москвы Московский научно-исследовательский и проектный институт жилищного хозяйства «МосжилНИИпроект» протокол от 30.07.2020 года № п4/20 (Далее – Положение), установлено, что коллективный участник закупки должен действовать на основании Соглашения между лицами, входящими в состав коллективного участника, заключенное в соответствии с нормами Гражданского кодекса РФ.

Гражданское законодательство предусматривает один способ объединение лиц для совместной деятельности без образования юридического лица – **заключение Договора простого товарищества.**

Т.е. Положением о закупках предусмотрено что коллективное участие возможно в форме объединения лиц в простое товарищество.

Отношения, связанные с договором простого товарищества, регулируются Главой 55 ГК РФ.

Объединение в форме простого товарищества не влечет создание нового юридического лица, но обладает элементами правосубъектности в части установленных законом правил ведения общих дел, несения расходов и убытков, солидарной ответственности по общим обязательствам и проч. (ст. ст. 1044, 1046, 1047 ГК РФ), т.е. наделяет участников такого товарищества дополнительными правами и обязанностями.

Датой создания простого товарищества считается дата заключения договора простого товарищества. Также существует ряд непереносимых условий функционирования в условиях совместной деятельности:

1. Участниками совместной деятельности могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

2. Имуществом, вносимым в качестве вклада в совместную деятельность, ее участники владеют на правах собственности.

Кроме того, исходя из правил ведения бухгалтерского учета в Российской Федерации, товарищ – юридическое лицо в качестве вклада в простое товарищество может внести только то, что ему принадлежит на праве собственности, отражено по его балансу и имеет стоимостную оценку (то есть денежные средства, имущество, нематериальные активы и т.п.). Из этого следует, например, что организация не может внести не отраженные по ее балансу на праве собственности «деловые связи» в качестве вклада в простое товарищество. Именно такой точки зрения придерживается Минфин России в письме от 02.02.2000 г. №04-02-05/7.

3. Каждый товарищ имеет право на долю прибыли от осуществления совместной деятельности и несет риск убытков, связанных с осуществлением такой деятельности.

4. Ведение обособленного баланса, отражающего имущество и состояние общих дел простого товарищества.

При организации бухгалтерского учета товарищ, ведущий общие дела в соответствии с договором о совместной деятельности, обеспечивает обособленный учет операций (на отдельном балансе) по совместно осуществляемой деятельности и операций, связанных с выполнением своей обычной деятельности. Показатели отдельного баланса в бухгалтерский баланс товарища, ведущего общие дела, не включаются. **Отражение хозяйственных операций по договору о совместной деятельности, включая учет расходов и доходов, а также расчет и учет финансовых результатов по отдельному балансу, осуществляются в общеустановленном порядке;**

НК РФ Статья 174.1. Особенности исчисления и уплаты в бюджет налога при осуществлении операций в соответствии с договором простого товарищества (договором о совместной деятельности), договором инвестиционного товарищества, договором доверительного управления имуществом или концессионным соглашением на территории Российской Федерации, также предусматривает отдельный налоговый учет операций, произведенный в рамках договора простого товарищества.

Законодательство однозначно разделяет операции, связанные с осуществлением совместной деятельности и операции, производимые юридическим лицом только в своих интересах.

Таким образом, несмотря на то что при создании простого товарищества не возникает нового юридического лица, лица входящих в простое товарищество образуют группу имеющую четко определенные признаки такие как: общее имущество, баланс, права, обязанности, и как следствие сделки в которых участвовало товарищество в коммерческих интересах каждого из товарищей.

В Конкурсной документации, а именно в Приложении «Критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание, значимость и порядок оценки» в п. 2 содержится информация о том, как оцениваются заявки участников по критерию **«Опыт участника по успешному выполнению работ сопоставимого характера»**, а именно: *«При оценке заявок по настоящему критерию оцениваются предложения участников закупки по следующему показателю:*

- Общая стоимость исполненных контрактов (договоров);

*Оценивается предложение участника об объемах **исполненных участником контрактов (договоров)** за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем конкурсе, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника (оценивается суммарный объем выполненных работ сопоставимого характера, исчисляемый в рублях) ...».*

В Письме от 19 июня 2019 г. N ME/51304/19 ФАС России указывается: «...по мнению ФАС России, при осуществлении закупки на выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объектов капитального строительства контрактом (договором), подтверждающим соответствие участника закупки дополнительному требованию, предусмотренному пунктом 2 приложения N 1 к Постановлению N 99, может являться исключительно контракт (договор) на выполнение соответствующих работ, а именно по строительству, или реконструкции, или капитальному ремонту, или сносу объектов капитального строительства, **где стороной выступает участник закупки (генеральный подряд)**».

Следовательно, для оценки по критерию «Квалификация» необходимо, чтобы участник закупки предоставил договоры (контракты) отвечающие следующим требованиям:

- Договор (Контракт) исполнен участником закупки и в котором участник закупки выступал стороной договора, т.е. вступал в сделку приобретая права и обязанности. (в случае с товариществом права и обязанности приобретают все члены товарищества (ст. 1046, 1047 ГК РФ)).
- Выполненные работы должны быть за последние 3 года, предшествующие дате начала подачи заявок на участие в настоящем конкурсе.
- Без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника.
- Выполненные работы должны быть сопоставимого характера

Поскольку ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" является не самостоятельным субъектом, а «Лидером» простого товарищества, т.е. представляет интересы группы лиц заключивших договор простого товарищества, то к оценки по критерию «Квалификация» должен браться опыт выполнения работ сопоставимого характера, без нарушений сроков и иных нарушений условий контракта (договора) по вине участника, выполненные участником за последние 3 года, при этом участник должен выступать стороной договора, а именно приобретать права и обязанности для всех членов простого товарищества.

Другими словами, договоры по которым может учитываться опыт для коллективного участника закупки должны быть заключены таким участником не ранее даты подписания договора простого товарищества. Только в этом случае приобретенный опыт может считаться опытом выполнения работ группой лиц, т.е. опытом коллективного участника закупки.

Также в действиях ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "КАРСТРОЙ" могут усматриваться признаки недобросовестной конкуренции, поскольку ООО «КАРСТРОЙ» самостоятельно имеет все необходимые допуски и разрешения для производства такого рода работ, также у него имеется самостоятельный опыт выполнения государственных контрактов (№2770584037919000568 44-ФЗ, №2773161026919000104 44-ФЗ, №57719592736190000070000 223-ФЗ). Наличие возможности самостоятельного выполнения строительных работ, может свидетельствовать об отсутствии экономической целесообразности в заключении договора о совместной деятельности, а истинной целью такого договора может являться создание положительного суждения заказчика об опыте коллективного участника, только для победы в конкурсе без дальнейшего намерения совместного выполнения работ всеми членами коллективного участника.

Считаем, что Заказчик при подведении итогов конкурса оценил опыт коллективного участника в нарушение требований п. 2.1. Критерии оценки заявок на участие в конкурсе, их содержание, значимость и порядок оценки (часть конкурсной документации) и Положения о закупке, тем самым нарушил ч.1, ч.6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и п. 20.16 типового положения о закупке ГАУ «Мосжилниипроект».

С учетом изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", прошу:

1. Признать жалобу ООО «СМУ-305» обоснованной.
2. Истребовать соглашение о совместной деятельности коллективного участника для целей оценки его правомерности.
3. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений, в том числе об отмене Протокола подведения итогов 32009870040 от 01.02.2021 г.

Перечень прилагаемых документов:

1. Документация КОНКУРСА В ЭЛЕКТРОННОЙ ФОРМЕ, (КОНКУРСНАЯ ДОКУМЕНТАЦИЯ), Выполнение комплекса работ по капитальному ремонту объекта здравоохранения (лот 4);
2. Типовое положение о закупке ГАУ «Мосжилниипроект»;
3. Протокол Рассмотрения заявок на участие в процедуре 32009870040 от 27.01.2021;
4. Протокол Подведения итогов 32009870040 от 01.02.2021;
6. Копия протокола об избрании Генерального директора;
7. Копия приказа о вступлении в должность генерального директора;
8. Выписка из Единого реестра юридических лиц.