

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве**

107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1
Телефон/факс: 8 (495) 784-75-05 (доб. 077-100; 077-105)
E-mail: to77@fas.gov.ru

Заявитель жалобы: ООО «
_____»

Заказчик закупки: «
_____»

Реестровый номер извещения: 32110529161

Жалоба

Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение о проведении Конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Наименование закупки - «Оказание услуг по выполнению проектно-изыскательских работ по объекту, выполнение проекта организации работ по сносу объектов капитального строительства, расположенных на промплощадке бывшего «Байкальского целлюлозно-бумажный комбината», включая проект рекультивации нарушенных земель» (далее – Закупка).

Дата начала срока подачи заявок	04.08.2021 (МСК)
Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика)	22.09.2021 в 10:00 (МСК)
Дата рассмотрения первых частей заявок (по местному времени заказчика)	23.09.2021 (МСК)
Дата рассмотрения вторых частей заявок (по местному времени заказчика)	24.09.2021 (МСК)
Дата подведения итогов	28.09.2021 (МСК)

ООО _____ приняло участие в указанном конкурсе (уникальный номер заявки 706281). При этом ООО _____ выступало от имени коллективного участника конкурса.

23 сентября 2021г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> был размещен Протокол рассмотрения первых частей заявок № 068/2021 от 23.09.2021г., согласно которому заявка ООО _____ была допущена к участию в конкурсе.

27 сентября 2021г. в 16:56 на сайте <http://zakupki.gov.ru> был размещен Протокол рассмотрения вторых частей заявок № 069/2021 от 24.09.2021г.

Комиссией по осуществлению конкурентных закупок принято решение отказать ООО _____ в допуске к участию в конкурсе в соответствии с пп. 3, 6 п. 21.13 Документации о проведении конкурса: несоответствие заявки требованиям к заявкам,

установленным конкурсной документацией и не представившего ценовое предложение либо наличия в нем неполной информации и/или информации, не соответствующей действительности, а именно несоответствие п. 2.2.3 Соглашения о коллективном участии в закупке № 1 от 20.09.2021 ценовому предложению коллективного участника.

Суть жалобы.

ООО «Волгаспецстрой» считает, что в закупке заказчиком и комиссией по осуществлению конкурентных закупок допущены нарушения требований Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон № 223-ФЗ) и Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее Закон № 135-ФЗ), в результате чего нарушены права ООО «Волгаспецстрой».

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Закона № 135-ФЗ При проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

1. Согласно п. 21.13 Документации о проведении конкурса: По итогам рассмотрения вторых частей заявок и ценовых предложений, дополнительных ценовых предложений Комиссией принимается решение в отношении каждого участника закупки о его допуске к участию в конкурсе в отношении каждого лота отдельно либо об отказе в допуске такому участнику к участию в конкурсе в отношении каждого лота отдельно в порядке и по основаниям, которые предусмотрены конкурсной документацией, а именно:

3) несоответствие заявки требованиям к заявкам, установленным конкурсной документацией;
б) непредставления ценового предложения либо наличия в нем неполной информации и/или информации, не соответствующей действительности;

Согласно п. 9.4 Документации о проведении конкурса: Юридические лица, выступающие на стороне коллективного участника закупки, заключают между собой соглашение, соответствующее нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, и отвечающее следующим требованиям:

а) в соглашении должны быть определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора;

б) в соглашении должно быть приведено распределение номенклатуры, объемов, стоимости и сроков осуществления поставок между членами коллективного участника закупки;

в) в соглашении должно быть определено лицо, которое в дальнейшем представляет интересы каждой из организаций, входящих в состав коллективного участника, во взаимоотношениях с заказчиком (лидер);

г) в соглашении должна быть установлена солидарная ответственность каждой организации по обязательствам, связанным с участием в закупке, и солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение договора;

д) соглашением должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лицом, указанным в подпункте «в» настоящего пункта, однако, данный порядок взаимодействия может быть изменен по соглашению с заказчиком.

ООО представило в составе заявки на участие в конкурсе Соглашение о коллективном участии в закупке № 1 от 20.09.2021г.

Данное соглашение предусматривает права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора с заказчиком; лидера коллективного участника; осуществление всех операций по выполнению договора в целом, включая платежи, с лидером. В соглашении приведено и распределение объемов работ между членами коллективного участника. В то же время в силу технической ошибки в соглашении указаны стоимости работ каждого участника, отличающиеся в общей сумме от ценового предложения коллективного участника.

Данное несоответствие не может рассматриваться как несоответствие заявки требованиям к заявкам, установленным конкурсной документацией, в связи с тем, что является незаконным само требование о включении в соглашение о коллективном участии сведений о распределении номенклатуры, объемов, стоимости и сроков осуществления поставок между членами коллективного участника закупки. Такое требование является незаконным в силу следующего.

В соответствии с частью 5 статьи 3 Закона № 223-ФЗ 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 заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При подаче заявки несколькими физическими лицами, несколькими юридическими лицами, несколькими индивидуальными предпринимателями, объединившимися на стороне одного участника закупки, участником закупки выступает несколько лиц в совокупности (далее - группа лиц).

При этом Закон № 223-ФЗ формы соглашения коллективного участника, либо иных специальных требований к содержанию соглашения о коллективном участнике не содержит.

Пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 ГК РФ установлена свобода договора, на основании которого граждане и юридические лица свободны в заключении договора и свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора, а также в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Свобода договора означает включение в договор условий, максимально удовлетворяющих интересы обеих сторон.

Таким образом, стороны вправе согласовать ключевые условия реализации договора по собственному усмотрению.

Согласно пункту 14 Обзора 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) в случае подачи заявки группой лиц требованиям, указанным в документации о закупке, должна отвечать такая группа лиц, а не отдельно взятые лица, входящие в ее состав.

Таким образом, исходя из вышеприведенных положений распределение обязанностей является прерогативой именно обществ между которыми заключено соглашение о коллективном участии. Установление требований к соглашению о коллективном участии, предусмотренных пп. «б» п. 9.4. Документации о проведении конкурса, является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет, да и не может влиять, на надлежащее исполнение коллективным участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

Кроме того, указанные требования документации являются избыточными, поскольку в случае участия в закупке нескольких лиц на стороне одного участника, соответствие квалификационному требованию рассматривается в совокупности всех лиц на основании информации, представленной в отношении лиц, выступающих на стороне участника.

Для Заказчика не имеет принципиального значения, кто именно из членов коллективного участника какой объем работ выполнит в рамках лота в целом. Именно с этой целью и

предусмотрена солидарная ответственность в рамках соглашения о коллективном участии, что снимает для Заказчика необходимость контроля за распределением лота между лицами, входящими в состав коллективного участника. Интерес Заказчика заключается в исполнении работ по всему лоту в целом.

Сторонами в Соглашении о коллективном участии в закупке № 1 от 20.09.2021г. была предусмотрена солидарная ответственность за исполнение договора, заключаемого по результатам закупки. Указанным соглашением права Заказчика защищены в полном объеме.

Таким образом, отклонение заявки ООО _____ по данному основанию является неправомерным.

В подтверждение данного вывода имеется правоприменительная практика: Решение ФАС России от 08.12.2020 N 223Ф3-959/20; Решение Московского УФАС России от 29.05.2020 по делу N 077/07/00-9008/2020; Решение Московского УФАС России от 31.03.2021 по делу N 077/07/00-5060/2021; Решение Московского УФАС России от 03.03.2020 по делу N 077/07/00-1502/2020.

2. В п. 14.6. Документации о проведении конкурса установлены требования к ценовому предложению:

1) ценовое предложение участника закупки должно содержать предложение о цене договора (в соответствии с Приложением 8);

2) в ценовом предложении участника закупки не должно быть арифметических ошибок при отражении цены договора (цены лота) с НДС (без НДС), в том числе при расчете цены договора/лота/единицы продукции.

Ценовое предложение ООО _____ полностью соответствует указанным требованиям, как по форме, так и по содержанию.

Оно содержит четкое предложение цены исполнения договора – стоимости работ/услуг. Именно по указанной цене ООО _____ действующее от имени коллективного участника закупки, готово выполнить работы, являющиеся предметом закупки.

В чем именно заключается неполнота информации и/или наличие информации, не соответствующей действительности, данного ценового предложения из решения Комиссии по осуществлению конкурентных закупок установить невозможно.

Таким образом, отклонение заявки ООО _____ и по данному основанию является неправомерным.

Таким образом, Комиссии по осуществлению конкурентных закупок заказчика незаконно отказала ООО «Волгаспецстрой» в допуске к участию в конкурсе, чем нарушила его права, а также права остальных членов коллективного участника.

ПРОШУ:

1. Приостановить процедуру закупки до рассмотрения настоящей жалобы по существу.
2. Признать незаконными действия конкурсной комиссии Заказчика, обозначенные в настоящей жалобе.
3. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

Приложения:

1. Заявка ООО _____
2. Ценовое предложение ООО _____
3. Соглашение о коллективном участии № 1 от 20.09.2021г.
4. Документация о проведении конкурса

