

**Жалоба на действия (бездействия)
организатора торгов, комиссии по осуществлению закупок**

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: www.roseltorg.ru.

Номер извещения: № 32413532416

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 22.04.2024 г.

Наименование закупки: Оказание услуг по оценке рыночной стоимости нежилых помещений (машино-мест), с подготовкой отчёта об оценке в бумажном и электронном виде

Согласно протоколу оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме №25-0324-ОКЭФ-1-Ф от 03.07.2024 заявка Консорциума в лице лидера ООО «КонТраст» по решению комиссии была отклонена на основании не соответствия Соглашения о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 п. 13.4.1 и п.13.4.4 ст.13, п.14.1.1 ст.14 Положения о закупках и пп.1 п.14 конкурсной документации - соглашение не содержит условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

1. В силу ч. 1 ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Федеральный закон № 223-ФЗ) конкурентная закупка осуществляется в порядке, предусмотренном настоящей статьей, и на основании требований, предусмотренных статьями 3.3 и 3.4 настоящего Федерального закона.

Особенности осуществления конкурентной закупки в электронной форме и функционирования электронной площадки для целей осуществления конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства установлены (далее - МСП) в статье 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ. В ч. ч. 4 и 5 указанной статьи содержатся правовые нормы, регламентирующие проведение в электронной форме конкурсов с участием субъектов МСП. В ч. 4 определены и частично охарактеризованы возможные этапы конкурса. Правила включения и использования в процедуре закупки тех или иных этапов установлены в ч. 5 указанной статьи. В частности, при включении в конкурс в электронной форме этапов, должны соблюдаться правило включения каждого этапа конкурса только однократно (п.1 ч.5 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ).

Порядок осуществления и этапы при осуществлении закупки определены и частично охарактеризованы в Положении о закупках и в Извещении о проведении конкурса в электронной форме от 22.04.2024 г. Конкурс включал себя следующие этапы:

1. Прием заявок, открытие доступа к поданным в форме электронных документов Заявкам на участие в конкурсе (8:00 часов по московскому времени 22 мая 2024г.);
2. Рассмотрение заявок (13:00 часов по московскому времени 28 мая 2024г.);
3. Подача окончательных ценовых предложений (12:00 часов по московскому времени 30 мая 2024 г.);
4. Оценка, сопоставление и подведение итогов конкурса (13:00 часов по московскому времени 3 июня 2024 г.);

28.05.2024 Протоколом №25-0324-ОКЭФ-1-Ф по итогам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме заявка консорциума в лице лидера ООО «КонТраст» признана соответствующей требованиям документации о закупке и допущена к участию в конкурсе.

30.05.2024 ООО «КонТраст» подано окончательное ценовое предложение (протокол №32413532416);

03.06.2024 Заказчиком проведена оценка, сопоставление и подведение итогов конкурса, по результатам этапа составлен итоговый протокол №25-0324-ОКЭФ-1-Ф.

В последующем 19.06.2024 Комиссией Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения комиссии от 19.06.2024 по делу № 077/07/00-7965/2024 Московскому фонду реновации выдано предписание устранить нарушения, допущенные при проведении конкурса. Заказчику, в частности, предписано отменить протокол оценки и сопоставления заявок от 03.06.2024 №25-0324-ОКЭФ-1-Ф, произвести повторную оценку заявок на участие в Закупке с учетом решения Комиссии от 19.06.2024 по делу № 077/07/00-7965/2024.

03.07.2024 Заказчиком проведена повторная оценка, сопоставление и подведение итогов конкурса (протокол №25-0324-ОКЭФ-1-Ф).

Вместе с тем, при проведении повторной оценки заявок Заказчик в нарушении требований п.1 ч.5 ст. 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ повторно провел этап «Рассмотрение заявок». В нарушении конкурсной документации провел мероприятия, не относящиеся к этапу «Оценка, сопоставление и подведение итогов конкурса». Кроме того, заказчик создал противоречие в

закупочной документации протокол от 28.05.2024 №25-0324-ОКЭФ-1-Ф по итогам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме заявка консорциума в лице лидера ООО «КонТраст» признана соответствующей требованиям документации о закупке и допущена к участию в конкурсе, а итоговым протоколом от 03.07.2024 №25-0324-ОКЭФ-1-Ф та же заявка признана не соответствующей требованиям документации о закупке.

2. В соответствии с пунктом 14.1.1 статьи 14.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг Московского фонда реновации жилой застройки, утвержденного протоколом от 16.04.2024 решения Совета Московского фонда реновации жилой застройки (далее – Положение о закупках) и подпунктом 1 пункта 14 Конкурсной документации Заказчиком установлены следующие требования к соглашению между лицами, являющимися членами коллективного участника: - в соглашении должно быть установлено согласие каждого лица на принятие обязательств по участию в закупке и исполнению договора; - в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения договора; - в соглашении должны быть четко распределены обязательства по договору между членами коллективного участника; - соглашением должен быть установлен лидер коллективного участника закупки, который в дальнейшем представляет интересы каждой из сторон, входящих в состав коллективного участника, во взаимоотношениях с заказчиком; - в соглашении должна быть установлена солидарная ответственность членов коллективного участника перед Заказчиком по обязательствам, возникающим при заключении договора по результатам закупки; - соглашение должно содержать условие о недопустимости включения новых лиц в состав товарищества в ходе исполнения договора за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена товарищества вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения; - соглашение должно содержать условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества.

В силу пунктов 1 и 4 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее-ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Таким образом, положениями указанной статьи, как элемент свободы договора, закреплена свобода определения условий договора (включая определения смысла и содержания договора).

В целях обеспечения указанных требований лидером коллективной заявки ООО «КонТраст» было приложено Соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 г. Пунктом 3.10 Соглашения предусмотрен запрет Участников на передачу своих прав и обязанностей по настоящему Соглашению третьим лицам за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена Коллективного участника вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения. Кроме того, в течение всего срока действия Соглашения не допускается включение новых лиц в состав Коллективного участника в ходе исполнения договора за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена Коллективного участника вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения (п.3.11. Соглашения).

В случае реорганизации юридического лица происходит Универсальное правопреемство в соответствии с п.1 ст.129 ГК РФ, ст.58 ГК РФ

Универсальное правопреемство предусматривает переход всех прав и обязанностей от одного лица к другому (или к нескольким лицам). Преемник, по сути, занимает место предшественника во всех отношениях, получает права и обязанности по его ранее заключенным соглашениям. Переход совершается автоматически, в силу закона, и дополнительные действия для этого не требуются (перезаключение коллективного соглашения не требуется).

Пленум Верховного Суда РФ в своих разъяснениях по вопросам толкования договоров указал на то, что условия договора подлежат толкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ, другими положениями ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статьи 3, 422 ГК РФ).

При толковании условий договора в силу абзаца первой статьи 431 ГК РФ судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (буквальное толкование). Такое значение определяется с учетом их общепринятого употребления любым участником гражданского оборота, действующим разумно и добросовестно (пункт 5 статьи 10, пункт 3 статьи 307 ГК РФ), если иное значение не следует из деловой практики сторон и иных обстоятельств дела.

Условия договора подлежат толкованию таким образом, чтобы не позволить какой-либо стороне договора извлекать преимущество из ее незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ). Толкование договора не должно приводить к такому пониманию условия договора, которое стороны с очевидностью не могли иметь в виду.

Значение условия договора устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом (абзац первый статьи 431 ГК РФ). Условия договора толкуются и рассматриваются судом в их системной связи и с учетом того, что они являются согласованными частями одного договора (системное толкование).

Толкование условий договора осуществляется с учетом цели договора и существа законодательного регулирования соответствующего вида обязательств. (п.43 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора»)

Исходя из системного толкования Соглашением запрещено изменения состава участников на весь период его действия, за исключением случая, если новое лицо является правопреемником члена Коллективного участника. Изменения состава участника правопреемником члена коллективного участника вследствие реорганизации юридического лица в форме преобразования, слияния или присоединения на основании положений закона (в части универсального правопреемства, прекращения действия договора, толкование договора и т.д.) и Соглашения предусматривает сохранение действия Соглашения на отношения измененного состава участников.

3. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). В силу ст. 154 ГК РФ сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. Односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех сторон или более (многосторонняя сделка).

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 (п. 1 ст. 1041 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 166 ГК РФ сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

Сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна (ст. 170 ГК РФ).

Если односторонняя сделка совершена, когда законом, иным правовым актом или соглашением сторон ее совершение не предусмотрено или не соблюдены требования к ее совершению, то по общему правилу такая сделка не влечет юридических последствий, на которые она была направлена (п. 51 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Представленное Соглашение о коллективном участии в закупке от 06.05.2024 г. по своему существу является договором простого товарищества и относится к двухсторонней сделке. Выход одной стороны из сделки (по соглашению, в одностороннем порядке, банкротстве и т.д.), в силу вышеуказанных положений закона, повлечет для другой стороны невозможность ее сохранения. Изменение состава участников Соглашения до одного участника будет противоречить п. 1 ст. 1041

ГК РФ (менее 2-х участников), как следствие условие о сохранении его действия в случае изменения состава товарищества (как односторонней сделки) также будет являться ничтожным и не повлечет юридических последствий, на которые она была направлена.

В силу статьи 3 Федеральному закону от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Подход комиссии к оценке соответствия Соглашения требованиям п. 13.4.1 и п.13.4.4 ст.13, п.14.1.1 ст.14 Положения о закупках и пп.1 п.14 конкурсной документации являлся формальным, не соответствует закону и принципам контрактной системы в сфере закупок.

С учетом изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Прошу:

1. Признать жалобу обоснованной;
2. Выдать заказчику предписание об устранении нарушений;
3. Отменить Протокол подведения итогов;
4. Обязать Заказчика приостановить заключение договора с победителем закупки до рассмотрения настоящей Жалобы.