

исх. № 11-23/2023-2
от «22» ноября 2023г.

**Управление Федеральной
антимонопольной службы по
Санкт-Петербургу**
199004, Санкт-Петербург 4-я линия
Васильевского острова, д.13, лит.А
E-mail: to78@fas.gov.ru

ЖАЛОБА

на действия заказчика, уполномоченного органа, комиссии по осуществлению закупок

ЗАЯВИТЕЛЬ:

Наименование, фирменное наименование	Индивидуальный предприниматель Шевцова Ольга Андреевна
Место нахождения:	197720, Санкт-Петербург г. Зеленогорск, ул. Комсомольская дом 10, кв. 141
Почтовый адрес:	197720, Санкт-Петербург г. Зеленогорск, ул. Комсомольская дом 10, кв. 141
Адрес электронной почты:	zakupki-pic@mail.ru
Телефон:	+7 (981) 853-74-00

СВЕДЕНИЯ О ЛИЦЕ В ОТНОШЕНИИ КОТОРОГО ПОДАНА ЖАЛОБА:

Заказчик, Уполномоченный орган:	ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЭНЕРГОИНВЕСТ"
Место нахождения:	194044, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, ПРОСПЕКТ БОЛЬШОЙ САМПСОНИЕВСКИЙ, дом ДОМ 66, корпус ЛИТЕР В, офис (квартира) ПОМ. 28-41
Почтовый адрес:	194044, ГОРОД САНКТ-ПЕТЕРБУРГ, ПРОСПЕКТ БОЛЬШОЙ САМПСОНИЕВСКИЙ, дом ДОМ 66, корпус ЛИТЕР В, офис (квартира) ПОМ. 28-41
Адрес электронной почты:	office@energoinvest.info
Телефон:	+7 (812) 3358630
Факс:	-

СВЕДЕНИЯ О ЗАКУПКЕ:

Объект закупки	Планово-предупредительный ремонт оборудования котельных ООО «ЭнергоИнвест» на 2023 год в г. Санкт-Петербург»
Способ определения поставщика	Запрос предложений в электронной форме
Закупка №	32312948463
Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении заказа	www.zakupki.gov.ru

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»	www.rts-tender.ru
Начальная (максимальная) цена контракта	98 134 980,00 Российский рубль

ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ:

Довод №1

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе в сфере закупок предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках. Согласно пп. 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к участникам такой закупки; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Согласно Статье 6 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ Контроль за соблюдением требований настоящего Федерального закона осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1. №135-ФЗ (ред. от 10.07.2023) "О защите конкуренции" по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, мероприятий по реализации проекта по строительству) принимает решение о необходимости выдачи предписания,

Согласно Информационной карте (Раздел №1 Извещения), опубликованной от 10.11.2023 частью 15 установлены «Причины отстранения, отклонений заявок на участие в запросе предложении».

Согласно пункту 15.5. Комиссия вправе отклонить заявку, поданную участником на участие в процедуре закупки, если участник не предоставит заполненные типовые формы, утвержденные в документации.

Также, частью 16 установлен перечень документов, для участия, в том числе:

2.1. Заявление о согласии на обработку персональных данных (если участником закупки является индивидуальный предприниматель или физическое лицо форма № 2.2);

2.2. Декларация о соответствии участника закупки требованиям, установленным в п.5; п.6; п. 7 раздела №1 «Информационная карта» (форма №2.3);

2.3. Сведения о наличии у участника закупки опыта выполнения аналогичных предмету закупки. Сведения о наличии трудовых ресурсов, предлагаемых для выполнения работ (форма №2.4);

2.9. Способы защиты добросовестной конкуренции. Описание способа защиты добросовестной конкуренции содержится в пункте 4 раздела №1 «Информационная карта» к документации о проведении запроса предложений;

2.10. Справка о крупной сделке (форма № 2.5);

2.11. Ценовое предложение участника (форма 2.7.)

В свою очередь, согласно положению о закупках Заказчика №1 140075930, утвержденного 27.09.2022 (актуальное на дату подачи жалобы) Разделом 7 не предусмотрено право Заказчика отклонять заявку участников за предоставление документов в нетиповой форме.

Таким образом, в действиях Заказчика усматривается нарушение пункта 2 части 10 статьи 4 Закона 223-ФЗ.

Довод №2

Также, в соответствии с частью 16 Информационной карты предусмотрено обязательное предоставление документы одобрения крупной сделки по обязательной форме Заказчика (Форма 2.5.) пункт 2.10.

На основании Постановления 09АП-6157/2020 Девятого Арбитражного апелляционного суда Дело № А40-148647/19 было определено, что отклонение заявки ввиду непредставления документа о крупной сделке, которые в силу объективных причин не могут быть представлены участником, явно противоречит обычаям делового оборота и является злоупотреблением правом. При указанных обстоятельствах, выводы антимонопольного органа, изложенные в оспариваемых решении и предписании, являются правильными и представленным в дело доказательствам соответствуют. При таких обстоятельствах, апелляционный суд соглашается с выводами суда первой инстанции об отказе в удовлетворении заявленных требований, поскольку указанные требования необоснованны и документально не подтверждены. Аналогичное решение УФАС по Тюменской области по делу № 072/07/18.1–132/2021.

Частью 1 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее – Закон № 14), обществом с ограниченной ответственностью (далее также - общество) признаётся созданное одним или несколькими

лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества.

В соответствии с ч. 1 ст. 46 Закона № 14, крупной сделкой считается сделка (несколько взаимосвязанных сделок), выходящая за пределы обычной хозяйственной деятельности и при этом:

- связанная с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества публичного общества, в результате которых у общества возникает обязанность направить обязательное предложение в соответствии с гл. XI.1 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» (далее также – Закон № 208), цена или балансовая стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату;

- предусматривающая обязанность общества передать имущество во временное владение и (или) пользование либо предоставить третьему лицу право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации на условиях лицензии, если их балансовая стоимость составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату.

Частью 3 ст. 46 Закона № 14 закреплено, что принятие решения о согласии на совершение крупной сделки является компетенцией общего собрания участников общества или иных уполномоченных органов общества (совета директоров, наблюдательного совета и т.п.).

Согласно ч. 4 ст. 46 Закона № 14, крупная сделка, совершенная с нарушением порядка получения согласия на её совершение, может быть признана недействительной в соответствии со ст. 173.1 ГК РФ по иску общества, члена совета директоров (наблюдательного совета) общества или его участников (участника), обладающих не менее чем одним процентом общего числа голосов участников общества.

Необходимо отметить, что, по существу, идентичные Закону № 14 положения о крупных сделках закреплены в рамках ст. 78 Закона № 208.

В силу ч. 1 ст. 173.1 ГК РФ, сделка, совершенная без согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления, необходимость получения которого предусмотрена законом, является оспоримой, если из закона не следует, что она ничтожна или не влечет правовых последствий для лица, уполномоченного давать согласие, при отсутствии такого согласия. Она может быть признана недействительной по иску такого лица или иных лиц, указанных в законе.

Таким образом, из содержания вышеизложенных норм следует, что согласие на совершение крупной сделки, в рамках совершения хозяйствующими субъектами закупочных процедур в порядке регулирования Закона о закупках имеет своей основной целью предоставления соответствующему Заказчику некой гарантии дальнейшей невозможности оспорить сделку заключённую посредством осуществления проведения такой закупочной процедуры с обществом с ограниченной ответственностью (акционерным обществом),

заинтересованным лицом (членом совета директоров (наблюдательного совета), участником, обладающим соответствующим количеством голосов и т.д.) в соответствии со ст. 173.1 ГК РФ.

Таким образом, в силу указанных положений ГК РФ, индивидуальный предприниматель совершает сделки от своего имени и лично несёт ответственность по обязательствам таких сделок всем принадлежащим ему имуществом, соответственно, по смыслу абз. 2 ч. 6 ст. 45, ч. 4 ст. 46 Закона № 14, сделка, совершаемая индивидуальным предпринимателем объективно не может быть признана недействительной в соответствии со ст. 173.1, следовательно, отсутствует логика и здравый смысл в необходимости предоставления индивидуальным предпринимателем решения об одобрении или о совершении крупной сделки или справка о том, что одобрение или совершение крупной сделки не требуется, что свидетельствует о распространении требований пп. 6 п. 8.3 Документации и пп. 7 п. 14.5.2 Положения исключительно на соответствующих юридических лиц.

В данном случае, аналогичным примером вышеизложенному может послужить п. 2 ч. 7 ст. 45 и п. 1 ч. 7 ст. 46 Закона № 14, где закреплено, что положения настоящей статьи (о необходимости одобрения крупной сделки) не применяются к обществам, состоящим из одного участника, который одновременно является единственным лицом, обладающим полномочиями единоличного исполнительного органа общества, что, в сущности, согласуется со статусом индивидуального предпринимателя в части применения ст. 173.1 ГК РФ при заключении соответствующих сделок.

Учитывая вышеизложенное, проанализировав действующее законодательство РФ, Комиссия **УФАС России** приходит к выводу, что ввиду обоснованного отсутствия законодательного требования о необходимости предоставления одобрения крупной сделки физическими лицами (индивидуальными предпринимателями), а именно отсутствие правовых оснований для предоставления таких документов физическими лицами, требования Документации Положения, в силу закона не распространяются на физических лиц (индивидуальных предпринимателей),

Довод №3

Согласно части 4 Информационной карты Заказчиком установлены Способы защиты добросовестной конкуренции, в том числе:

4.1. При представлении заявки, содержащей предложение о цене договора на 25 или более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора (демпинговой цене), указанной Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, Комиссия по осуществлению закупок, вправе отклонить заявку, как заявку с демпинговой ценой, если в составе заявки отсутствует расчет предлагаемой цены и ее экономическое обоснование и/или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

4.2. Комиссия по осуществлению закупок вправе отклонить заявку, как заявку с демпинговой ценой, если по итогам проведенного анализа, представленных в составе заявки расчета и экономического обоснования цены договора, Комиссия пришла к обоснованному

выводу о дальнейшей невозможности участника исполнить договор на предложенных им условиях.

4.3. В экономическое обоснование ценового предложения, которое заявил участник должно входить: виды товаров, работ (услуг), которые являются составляющими предметами закупки, нормативы затрат по ряду работ; расходы на заработную плату сотрудников, разряд, квалификация, количество персонала, время исполнения и стоимость чел./час, часовые тарифные ставки, транспортные и иные накладные расходы (участник расписывает какие), налог на добавленную стоимость и другие отчисляемые налоги (участник расписывает какие), налоговые льготы (если они есть), прибыль организации при снижении цены договора и иные параметры по усмотрению Комиссии по осуществлению закупок. Расчет предлагаемой цены договора составляется на фирменном бланке участника в произвольной форме, подписывается руководителем (директором) и скрепляется печатью (при наличии).

4.4. К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре договоров и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в закупке двух и более договоров (при этом все договоры должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), заключенных по результатам закупок. При этом цена одного из договоров должна составлять не менее двадцати процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить договор. Информация предоставляется участником закупки в составе заявки на участие в закупке. Комиссии по осуществлению закупок отклоняет такую заявку в случае признания этой информации недостоверной.

4.5. Решение об отказе в допуске Комиссия по осуществлению закупок принимает путем голосования. Решение считается принятым, если проголосовало большинство членов Комиссии по осуществлению закупок. В случае проведения конкурентных закупок решение об отклонении заявки фиксируется в протоколе рассмотрения заявок с указанием причин отклонения такой заявки, и доводится до сведения участника закупки, направившего заявку.

4.6. Заказчик вправе применить одновременно два способа подтверждающих защиту добросовестной конкуренции при проведении закупок, согласно пунктам 4.3. и 4.4 настоящего раздела, либо одного из них по усмотрению Заказчика.

В свою очередь, согласно Постановлению Девятого арбитражного апелляционного суда от 23 октября 2023 года по делу №А40-50617/23 Закон №223-ФЗ не возлагает на участника закупки обязанность осуществлять дополнительные расчеты предлагаемой цены договора и предоставлять эти расчеты по дозпросам Заказчика после окончания срока подачи заявок. На основании вышеизложенного считаем, что Заказчиком неправомерно установлены требования о предоставлении дополнительных расчетов и обоснований.

Довод №4

В соответствии с п. 13 и п.14 Извещения установлено обязательное требование о предоставлении обеспечения заявки и обеспечения исполнения договора.

В свою очередь, Заказчиком в извещении и в проекте договора не установлена право исполнителя предоставить **обеспечение исполнения** контракта путем оформления независимой гарантии, что нарушает право Заявителя, ввиду невозможности предоставить обеспечение исполнения только переводом денежных средств Заказчику.

Пунктом 8.2 ст. 4, 223-ФЗ определена обязанность Заказчика о установлении размера обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается (в случае установления требования обеспечения исполнения договора), и срок его исполнения;

Также, необходимо отметить, что вопреки пункту 8.1. ст. 4, 223-ФЗ Заказчик не определен порядок предоставления обеспечения заявки в полном объеме, в том числе не указаны требования к независимой гарантии.

Данные нарушения не позволяют участнику подать заявку на участие в данной закупке, при условии наличия желания реализовать свое право на участие.

Также, необходимо отметить, что в проекте контракта не установлено ни одного положения о предоставлении обеспечении исполнения работ, что влечет за собой (после окончания процедуры заключения договора) отсутствие порядка возврата денежных средств, факта удержания средств.

Действия Заказчика нарушают часть 25 статьи 3.2. Закона № 223-ФЗ обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным ГК РФ.

Довод №4

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Согласно части 6 статьи 3 Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора. В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке в единой информационной системе в сфере закупок размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе в сфере закупок предусмотрено Законом о закупках, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках. Согласно пп. 9, 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны: требования к участникам такой закупки; критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

Как следует из документации Заказчика, в частности Раздела №1 «Информационная карта», в Критериях оценки заявок участников закупки (пункт 17) в рамках нестоимостного критерия «Квалификация участника запроса предложений» Заказчиком установлен **показатель** «Наличие у участника закупки опыта выполнения аналогичных предмету закупки

работ за период с 01.01.2020г. по 31.12.2022г. в денежном выражении. Под аналогичными работами понимаются работы по ремонту котельных и/или котельного оборудования.», Значимость показателя 40%.

Просим провести внеплановую проверку по следующим основаниям:

Заказчик по показателю «Наличие у участника закупки опыта выполнения аналогичных предмету закупки работ за период с 01.01.2020г. по 31.12.2022г. в денежном выражении.» устанавливает дату принятия контрактов только в период до 31.12.2022.

При этом, Заказчик полностью ограничивает возможность предоставить актуальные контракты/договоры заключенные и исполненные в этом году.

С учетом, что прошло более 12 месяцев с 01.01.2022 просим выдать Заказчику предписание на изменение данного пункта и расширения возможности предоставления квалификации.

Аналогичное решение № 223ФЗ-346/22 Московского УФАС России.

На основании вышеизложенного, просим:

- 1) Приостановить размещение заказа до рассмотрения настоящей жалобы по существу;
- 2) Признать действия заказчика нарушающими положения Закона о контрактной системе;
- 3) Провести внеплановую проверку размещения закупки;
- 4) Выдать заказчику соответствующие предписание об устранении нарушений.

Приложения:

1. Копии документов, подтверждающих полномочия на подписание жалобы

Индивидуальный предприниматель подписано ЭЦП

Шевцова О.А.