



ОХРАННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ «ДИФЕНС»

198096, Санкт-Петербург, ул. Зайцева, дом 3, корпус 2, литер А, тел.: 677-04-05

Кому:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу

Адрес: 199004, Санкт-Петербург

4-я линия Васильевского острова, д.13, лит.А

Телефон/факс: (812) 313-04-30 -приемная, 313-04-15

to78@fas.gov.ru

№ 355 от «22» декабря 2021 г.

ЖАЛОБА

на действия (бездействия) заказчика.

1. Заказчик:

ГУП «Петербургский метрополитен».

Юридический адрес: 190013, Санкт-Петербург, Московский пр. д. 28

ИНН 7830000970, КПП 997650001,

www.metro.spb.ru.

2. Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «Охранное предприятие «Дифенс»

(ООО «ОП «Дифенс»)

Юридический и фактический адрес: 198096, г. Санкт-Петербург, ул. Зайцева, д. 3, корп. 2, лит. А

ИНН: 7813165178, КПП: 780501001.

Тел. +7-921-961-58-80, email vkdif@yandex.ru

3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении заказа:

Единая информационная система в сфере закупок

<https://zakupki.gov.ru/>

Номер извещения в ЕИС: 32110903194

Вид и наименование конкурса: Открытый конкурс в электронной форме

Оказание услуг по обеспечению охраны объектов ГУП «Петербургский метрополитен»

4. Обжалуемые действия Заказчика: нарушение Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 24.02.2021) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Закон)

ЖАЛОБА.

3 декабря 2021 г. в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru уполномоченным органом размещена информация о проведении открытого конкурса в электронной форме «Оказание услуг по обеспечению охраны объектов ГУП «Петербургский метрополитен».

Размещенные условия открытого конкурса в электронной форме на Оказание услуг по обеспечению охраны объектов ГУП «Петербургский метрополитен» незаконно ограничивает конкуренцию, поскольку:

Раздел 5 «Документы и формы, входящие в состав заявки» Тома 2 «Специальная часть» конкурсной документации по закупке № 32110903194 устанавливает:

«5.1. Заявка, подготовленная участником, должна обязательно содержать документы и формы, предусмотренные пунктом 5 тома 2. Все документы и формы должны быть оформлены в строгом соответствии с требованиями тома 1 и тома 2.»

5.2. Заявка должна содержать следующие обязательные для предоставления документы, формы и сведения:

...

Пункт 5.2.5. Документы, подтверждающие участие в открытом конкурсе нескольких юридических лиц (физических лиц, индивидуальных предпринимателей), выступающих на стороне одного участника открытого конкурса (предоставляется исключительно в случае участия нескольких лиц на стороне одного участника):

- Нотариально заверенный договор простого товарищества или иное нотариально заверенное соглашение о совместной деятельности. В договоре (соглашении) должно быть указано наименование юридических лиц (сведения о физических лицах, индивидуальных предпринимателях), наименование конкурса (лота), в котором юридические лица (физические лица, индивидуальные предприниматели) будут участвовать на стороне одного участника конкурса, а также сведения о юридическом лице (физическом лице, индивидуальном предпринимателе), которому передаются полномочия действовать от имени указанных в договоре участников конкурса, в частности подписывать и подавать заявку, а также договор. Кроме того, договор (соглашение) должен предусматривать солидарную ответственность участников конкурса перед Заказчиком по обязательствам, вытекающим из договора, заключенного по результатам конкурса, а также сведения о порядке исполнения договора с разделением объемов и обязанностей, предусмотренных проектом договора, сведения о том, что договор простого товарищества (соглашение) не может быть расторгнут ни одним из его участников до окончания исполнения всех обязательств по договору, заключенному на основании конкурса договора.

Документы, подлежащие предоставлению в соответствии с требованиями конкурсной документации, должны быть представлены на каждого участника, действующего на стороне одного участника конкурса, за исключением следующих форм, подлежащих в соответствии с требованиями конкурсной документации заполнению участником, подающим заявку: заявка. Указанные формы заполняются и подписываются в отношении всех участников исключительно участником, которому переданы полномочия действовать от имени указанных в договоре простого товарищества (соглашении) участников.»

1. Считаю, что Заказчиком установлены избыточные требования к порядку заключения предоставляемого договора простого товарищества, а именно: **Нотариально заверенный договор простого товарищества или иное нотариально заверенное соглашение о совместной деятельности.**

Поскольку все документы, загружаемые участниками торгов при подаче заявки, подписываются электронной цифровой подписью участника, то установленные требования по нотариальному заверению являются избыточными, влекут неоправданные расходы для участников закупки и противоречат требованиям действующего законодательства и сложившейся правоприменительной практике.

В соответствии с положениями Главы 55 «Простое товарищество» Гражданского кодекса РФ (статьи 1041 – 1054) договор простого товарищества между коммерческими организациями заключается в письменной форме.

Заказчик на запрос № 32508 от 16.12.2021 о правомерности установления требований нотариального заверения договора ответил:

«В соответствии с ч. 9 ст. 3.2 Федерального закона №223-ФЗ для осуществления конкурентной закупки заказчик разрабатывает и утверждает документацию о закупке, которая в том числе должна содержать требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке. То есть заказчику предоставлено право самостоятельно определять перечень документов, которые должны быть предоставлены участниками закупки на стадии подачи заявок.»

Ни в Гражданском кодексе Российской Федерации, ни в Федеральном законе №223-ФЗ не установлено запрета на заключение договора простого товарищества (соглашения о совместной деятельности) путем нотариального удостоверения.

На основании вышеизложенного, Заказчиком в конкурсной документации установлены требования к предоставляемым документам, в том числе к форме договора простого товарищества (соглашения о совместной деятельности).»

Заказчик на запрос №32563 от 17.12.2021 ответил:

«Согласно требованиям п.5.2.5. тома 2 конкурсной документации участник закупки должен в составе заявки приложить нотариально заверенный договор простого товарищества.

Нотариально заверенная копия договора не будет являться документом, соответствующим требованиям документации.»

Не смотря на то, что в соответствии с положениями Главы 55 «Простое товарищество» Гражданского кодекса РФ (статьи 1041 – 1054) договор простого товарищества между коммерческими организациями заключается в письменной форме, Заказчик подтвердил свое неправомерное требование к форме договора простого товарищества, установленного в конкурсной документации – заключение договора простого товарищества путем нотариального удостоверения..

Установленное требование является избыточным и влекущим необоснованное ограничение конкуренции.

2. Заказчиком необоснованно установлены избыточные, противоречащие действующему законодательству требования к содержанию договора простого товарищества, который должен быть предоставлен участниками.

В частности:

«В договоре (соглашении) должно быть указано:

а) наименование конкурса (лота), в котором юридические лица (физические лица, индивидуальные предприниматели) будут участвовать на стороне одного участника конкурса

В соответствии с положениями Главы 55 «Простое товарищество» Гражданского кодекса РФ (статьи 1041 – 1054) договор простого товарищества не обязан заключаться только для исполнения конкретной сделки. Статья 1051 ГК РФ прямо предусматривает возможность заключения бессрочного договора простого товарищества. Требование Заказчика о наличии в договоре простого товарищества указания на конкретную сделку является незаконным. Таким образом, если между коммерческими организациями заключен договор простого товарищества, предусматривающий совместную деятельность товарищей не только по конкретной сделке, то Заказчик **необоснованно** имеет незаконное право отклонить такую заявку.

б) договор (соглашение) должен предусматривать солидарную ответственность участников конкурса перед Заказчиком по обязательствам, вытекающим из договора, заключенного по результатам конкурса,

Данное требование является излишним, поскольку в соответствии со ст. 1047 ГК РФ *«если договор простого товарищества связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения»*. Это является императивной нормой. И отсутствие в представляемом договоре простого товарищества прямого указания на солидарную ответственность участников простого товарищества не может являться основанием для отклонения заявки участника. Но в такой формулировке требования Заказчика (п. 5.5.2) к содержанию договора простого товарищества - это может послужить формальным поводом незаконного отклонения заявки участника.

в) а также сведения о порядке исполнения договора с разделением объемов и обязанностей, предусмотренных проектом договора,

При заключении договора простого товарищества без ограничения срока его действия до момента размещения информации о конкурсе, товарищи не могут (и не обязаны) предусматривать в договоре простого товарищества сведения о порядке исполнения договора с разделением объемов и обязанностей, предусмотренных проектом договора. То есть установление данного требования Заказчиком может повлечь необоснованное отклонение заявки участника, предоставившего законный договор простого товарищества без включения в него незаконно установленных Заказчиком требований по содержанию договора простого товарищества.

г) сведения о том, что договор простого товарищества (соглашение) не может быть расторгнут ни одним из его участников до окончания исполнения всех обязательств по договору, заключенному на основании конкурса договора.

Данное требование Заказчика напрямую нарушает положения статьи 1051 ГК РФ: «Соглашение об ограничении права на отказ от бессрочного договора простого товарищества является ничтожным».

Таким образом, установленные Заказчиком в конкурсной документации требования к форме и содержанию договора простого товарищества, прямо противоречат действующему законодательству (Гражданскому Кодексу Российской Федерации), и незаконно ограничивают конкуренцию путем отклонения заявки участника закупки, предоставившего договор простого товарищества, строго соответствующий требованиям действующего законодательства, но не соответствующий установленным в пункте 5.5.2 тома 2 конкурсной документации незаконным требованиям Заказчика

На основании вышеизложенного ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «ОП «Дифенс» обоснованной.
2. Провести внеплановую проверку в отношении закупки 32110903194.
3. Обязать Заказчика внести изменения в пункт 5.5.2 тома 2 конкурсной документации.
4. Выдать Заказчику обязательное предписание для исполнения, о внесении изменений в Конкурсную документацию.

Генеральный директор

ООО «ОП «Дифенс»

