



Общество с ограниченной ответственностью

«Логистический оператор»

ОГРН 1157746575722, ИНН 7751006947, КПП 775101001.

108840, г. Москва, г. Троицк, ул. Октябрьский проспект, д.24, пом.12.

E-mail: logistic_operator@mail.ru

№ ЛО/15/2020 от 15.10.2020

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю

Адрес: 295000, Республика Крым, город Симферополь, ул. Александра Невского, 1
Телефон/факс: +7 (499) 755 23 23
E-mail: to82@fas.gov.ru

Заявитель: ООО «Логистический оператор»

Юридический адрес/почтовый адрес:
108840, г. Москва, г. Троицк, Октябрьский
проспект, д. 24, пом. 12
Тел. +7 (925) 271-45-20, факс отсутствует
E-mail: logistic_operator@mail.ru
Директор: Петров Д.В.

Заказчик: Государственное унитарное
предприятие Республики Крым
«Крымэнерго»
Место нахождения (фактический адрес):
295034, Республика Крым,
г. Симферополь, ул. Киевская, 74/6
Почтовый адрес: 295034, Республика
Крым, г. Симферополь, ул. Киевская, 74/6
Телефон +7 (3652)59-14-26, факс
отсутствует
E-mail: SolovskiyAL@krgo.energy.crimea.ru

ЖАЛОБА на положения документации о закупке

Заказчик: Государственное унитарное предприятие Республики Крым «Крымэнерго»

Место нахождения: 295034, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Киевская, 74/6
Почтовый адрес: 295034, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Киевская, 74/6
Контактное лицо Заказчика: Соловский А.Л.
E-mail: SolovskiyAL@krgo.energy.crimea.ru, тел.: тел.: +7(34922)51146, +7 (3652)59-14-26

Заявитель: ООО «Логистический оператор»

Место нахождения: 108840, г. Москва, г. Троицк, Октябрьский проспект, д. 24, пом. 12
Почтовый адрес: 108840, г. Москва, г. Троицк, Октябрьский проспект, д. 24, пом. 12
Контактное лицо Заявителя: Петров Д.В.
Электронная почта: logistic_operator@mail.ru, тел. +7 (925) 271-45-20

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о размещении заказа: www.zakupki.gov.ru

Реестровый номер извещения: № 32009584216

Наименование закупочной процедуры: Запрос предложений в электронной форме на выполнение научно-исследовательской работы «Схема и программа развития электроэнергетики Республики Крым на 2021-2025 годы»

Дата опубликования извещения о проведении конкурса: 15.10.2020

Доводы жалобы: как следует из содержания конкурсной документации вышеупомянутая закупочная процедура проводится на основании Федерального закона от 08.07.2011 № 223-ФЗ «О закупке, товаров, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ).

Согласно п. 1 ч. 10 и ч. 13 ст. 3 Закона №223-ФЗ в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон № 135-ФЗ) может быть обжаловано осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика. При этом, рассмотрение жалобы в антимонопольном органе ограничивается исключительно доводами, содержащимися в жалобе.

Таким образом, учитывая положения Закона №223-ФЗ и Закона № 135-ФЗ любые лица, заинтересованные в участие в той или иной закупочной процедуры уполномочены выразить несогласие с любыми действиями организатора торгов, в том числе и относительно условий проведения закупки, отраженных в закупочной документации.

Ознакомившись с условиями закупочной документации, ООО «Логистический оператор» не согласно со следующими положениями.

1. Главой 1.5 закупочной документации определен порядок участия в закупке коллективных участников (группы лиц).

В соответствии с п. 1.5.2 закупочной документации в случае участия в закупке коллективного участника (группы лиц) каждое юридическое лицо (каждый индивидуальный предприниматель), входящее в состав коллективного участника, должно отвечать требованиям настоящей документации о закупке в части требований,

не подлежащих суммированию (пункт Ошибка! Источник ссылки не найден. (пп. Ошибка! Источник ссылки не найден. – д) части **IV** «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»). При установлении требований по количественным параметрам деятельности коллективного участника (группы лиц), количественные параметры членов объединения суммируются в соответствии с Планом распределения объемов по Договору между членами коллективного Участника часть III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ». При установлении требований по наличию специальной правоспособности (например, наличие лицензий и иных специальных разрешительных документов) соответствие установленным в документации о закупке требованиям оценивается в соответствии с распределением поставок, работ, услуг между членами коллективного участника.

Таким образом, из положений закупочной документации следует, что количественные начисляются пропорционально в соответствии с планом распределения объемов.

В то же время, закупочной документации предусмотрена солидарная ответственность участников группы лиц при ненадлежащем исполнении обязательств по договору (подп. «с» п. 1.5.3 закупочной документации).

Вместе с тем, в силу статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) участники гражданского оборота должны действовать добросовестно.

В соответствии со статьей 323 ГК РФ при солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом, как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников.

Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью.

Как следует из правоприменительной практики, границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время "баланс" означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

По мнению ООО «Логистический оператор», в данном случае положения закупочной документации о пропорциональном суммировании квалификационных показателей нарушает такой баланс, поскольку, с учетом солидарной ответственности участников их квалификация должна характеризоваться суммой всех финансовых активов и пассивов участников, а не пропорционально размеру долей. Такой "дисбаланс" ограничивает возможность победы в закупочной процедуре и делает бессмысленным коллективное участие в процедуре (учитывая то обстоятельство, что для принятия участия в закупочной процедуре необходимо обладать требуемым опытом).

На основании изложенного, ООО «Логистический оператор» полагает, что Заказчиком не должным образом установлены требования к участникам, что не соответствует пункту 2 части 1 статьи 3 Закона №223-ФЗ, а также не отвечает

требования пункта 9 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ.

На неправомерность аналогичных положений конкурсной документации неоднократно указывали территориальные органы Федеральной антимонопольной службы, в частности, Московское УФАС России в решениях от 16.03.2020 по делу № 077/07/00-3951/2020, от 29.10.2019 по делу № 077/07/00-12730/2019; Санкт-Петербургское УФАС России в решениях от 20.11.2019 по делу № Т02-710/19, от 06.11.2019 по делу № Т02-670/19.

2. Пунктом 1.5.3 закупочной документации установлены детальные требования к соглашению между членами коллективного участника.

а) Так, соглашение должно удовлетворять следующим требованиям: в соглашении должны быть четко определены права и обязанности сторон как в рамках участия в закупке, так и в рамках исполнения Договора; в соглашении должно быть приведено четкое распределение объемов в процентном выражении от стоимости заключаемого Договора (при этом стоимость заключаемого Договора не указывается) и сроков выполнения работ между членами коллективного Участника; в соглашении должен быть определен лидер, который в дальнейшем представляет интересы каждого члена коллективного Участника во взаимоотношениях с Организатором и Заказчиком; в соглашении должна быть установлена субсидиарная ответственность каждого члена коллективного участника по обязательствам, связанным с участием в закупке, и солидарная ответственность за своевременное и полное исполнение Договора; соглашением должно быть предусмотрено, что все операции по выполнению Договора в целом, включая платежи, совершаются исключительно с лидером, однако, по желанию Заказчика или по его инициативе, данная схема может быть изменена; срок действия соглашения должен быть не менее, чем срок действия Договора; соглашение не должно изменяться без одобрения Организатора и Заказчика (подп. «с» п. 5.1.3 закупочной документации).

Вместе с тем, ООО «Логистический оператор» полагает, что установление Заказчиком в документации вышеуказанных требований к соглашению о коллективном участии, и как следствие, к составу заявки такого участника Закупки, является неправомерным, поскольку, по своему существу, установление таких требований к соглашению о коллективном участии является вмешательством в хозяйственную деятельность исполнителя по договору и не влияет на надлежащее исполнение участником обязательств по договору, заключаемому по результатам проведения закупки.

Кроме того, указанные требования документации, по мнению подателя жалобы, 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.

Согласно ч. 5 ст. 3 Закона №223-ФЗ участником закупки является 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.

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 2 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ в документации о конкурентной закупке должны быть указаны требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

На основании вышеизложенного, действия Заказчика, выразившиеся в установлении в документации вышеуказанных требований к соглашению о коллективном участии нарушают положения пункта 2 части 1 статьи 3 и пункта 2 части 10 статьи 4 Закона №223-ФЗ.

Аналогичный правоприменительный подход нашел свое отражение в решении Федеральной антимонопольной службы России от 20.03.2020 по делу № 223ФЗ-214/20, в решении Московского УФАС России от 29.05.2020 по делу № 077/07/00-9008/2020.

3. Согласно п. 5.4.4 Закупочная комиссия отклоняет заявку участника в случаях, если:

а) участник не соответствует требованиям к участнику закупки, установленным документацией о закупке;

б) заявка участника не соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, в том числе к форме, составу, порядку оформления необходимых сведений и документов, а также в случае не предоставления участником закупки обеспечения заявки (если такое требование установлено документацией о закупке);

в) участник закупки предоставил недостоверную информацию (сведения) в отношении своего соответствия требованиям, установленным документацией о закупке;

г) заявка содержит существенные арифметические ошибки; под существенными ошибками понимается ошибка, которая может при дальнейших расчетах повлиять на корректность итогового предложения участника.

Вместе с тем, вышеуказанное положение закупочной документации противоречит Положению о закупке товаров, работ и услуг Государственного унитарного предприятия Республики Крым «Крымэнерго» от 25.06.2020, а именно п. 7.2.2.6.3.

Так, согласно п. 7.2.2.6.3 заявка участника закупки отклоняется комиссией по осуществлению закупок при рассмотрении в случаях:

1) несоответствия участника закупки требованиям к участникам закупки, установленным документацией о проведении запроса предложений;

2) несоответствия заявки на участие в запросе предложений требованиям к заявкам, установленным документацией о проведении запроса предложений;

3) несоответствия предлагаемых товаров, работ, услуг требованиям документации о проведении запроса предложений;

4) непредставления (при необходимости) обеспечения заявки в случае установления требования об обеспечении заявки;

5) предоставления в составе заявки заведомо недостоверных, противоречивых сведений, намеренного искажения информации или документов, входящих в состав заявки.

В то же время, согласно п. 7.2.2.6.4 закупочной документации отклонение заявки на участие в запросе предложений по иным основаниям, не указанным в подпунктах 7.2.2.6.3. и 7.2.2.6.5. Положения, не допускается.

Учитывая вышеизложенное, заказчиком неправомерно расширен перечень оснований для отклонения заявки участника, в частности, предусмотрено такое субъективное основание для отклонения как наличие существенных арифметических ошибок.

Подобные действия заказчика являются нарушением п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ применительно к соблюдению принципов равноправия, справедливости и отсутствия дискриминации.

4. Согласно п. 5.4.6 закупочной документации организатор закупки вправе проверять соответствие предоставленных участником закупки сведений и документов действительности, в том числе путем направления запросов в государственные органы, лицам, указанным в заявке.

Кроме того, согласно п. 5.4.8 закупочной документации в рамках отборочной стадии закупочная комиссия может запросить у Участников разъяснения или дополнения их Заявок. Запросы могут быть выполнены только с использованием программно-аппаратных средств ЭП. Закупочная комиссия не вправе запрашивать разъяснения или требовать документы, меняющие суть Заявки, а также документы, перечень которых отсутствует в настоящей Документации. Допускаются уточняющие запросы по техническим условиям Заявки (перечня предлагаемой продукции, её технических характеристик, иных технических условий), при этом данные уточнения не должны изменять предмет закупки. В случае направления запроса Участнику предоставляется минимально необходимый срок для предоставления разъяснений или дополнений. При этом все возможные риски отклонения заявки и ответственность, связанные с несвоевременным предоставлением разъяснений или дополнений по запросу закупочной комиссии, несет Участник. Документы, поступившие в ответ на запрос после истечения, указанного в нем срока, закупочная комиссия вправе не принимать, не рассматривать и не учитывать при принятии решений в рамках закупки.

Таким образом, как следует из буквального толкования вышеуказанных пунктов закупочной документации, заказчик оставляет за собой право по собственной инициативе запросить у того или иного участника дополнительную информацию и в случае ее непредставления отклонить заявку такого лица.

Податель жалобы полагает, что бесконтрольное право заказчика запрашивать дополнительно информацию может быть реализовано не в равной степени ко всем участникам закупки. Таким образом, действия заказчика, установившего указанные положения документации, ограничивают количество участников закупки и противоречат пункту п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона №223-ФЗ и нарушают ч.1 ст. 2 Закона №223-ФЗ.

Кроме того, в Положении о закупке и Извещении не установлен порядок проведения указанных проверок, что ставит возможность проведения или не проведения дозапросов информации в отношении конкретного участника запроса предложений в зависимость от решения Заказчика, которое может быть различным в отношении разных участников.

На неправомочность аналогичных положений закупочной документации неоднократно указывала Федеральная антимонопольная служба России решениями от 06.12.2019 № 223ФЗ-1111/19, от 25.11.2019 № 223ФЗ-1077/19, от 09.04.2019 № 223ФЗ-395/19, от 31.05.2017 № 223ФЗ-486/17, от 22.05.2017 № 223ФЗ-443/17; и иные территориальные антимонопольные органы, в частности Пензенское УФАС России в решении от 01.08.2016 № 3-09/31-2016.

Учитывая вышеизложенное, прошу:

1. Провести проверку запроса предложений в электронной форме на выполнение научно-исследовательской работы «Схема и программа развития электроэнергетики Республики Крым на 2021-2025 годы», на предмет соответствия положениям Закона №223-ФЗ.

2. Обязать Заказчика устранить допущенные нарушения законодательства.

Приложения:

- 1) Документация о закупке;
- 2) Выписка из ЕГРЮЛ в отношении подателя жалобы;
- 3) Решение Московского УФАС России от 16.03.2020 по делу № 077/07/00-3951/2020;
- 4) Решение Московского УФАС России от 29.10.2019 по делу № 077/07/00-12730/2019;
- 5) Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 20.11.2019 по делу № Т02-710/19;
- 6) Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 06.11.2019 по делу № Т02-670/19;
- 7) Решение Федеральной антимонопольной службы России от 20.03.2020 по делу № 223ФЗ-214/20;
- 8) Решение Московского УФАС России от 29.05.2020 по делу № 077/07/00-9008/2020;
- 9) Решение Федеральной антимонопольной службы России от 06.12.2019 № 223ФЗ-1111/19;
- 10) Решение Федеральной антимонопольной службы от 25.11.2019 № 223ФЗ-1077/19;
- 11) Решение Федеральной антимонопольной службы от 09.04.2019 № 223ФЗ-395/19;
- 12) Решение Федеральной антимонопольной службы от 31.05.2017 № 223ФЗ-486/17;

13) Решение Федеральной антимонопольной службы от 22.05.2017 № 223ФЗ-443/17;

14) Решение Пензенского УФАС России от 01.08.2016 № 3-09/31-2016.

Директор

Д.В. Петров