

ЖАЛОБА

на действия конкурсной комиссии по осуществлению закупки, совершенные при проведении торгов, при оценке заявок на участие в закупке (части заявок на участие в закупке) при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства

31.05.2024 г. Обществом с ограниченной ответственностью «Специализированный застройщик ДОМ.РФ Девелопмент» (далее – Заказчик; Организация, разместившая сведения) размещено извещение о закупке (приглашение) № 32413664252 по предмету договора (лота) - выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке

сведения) размещено извещение о закупке (приглашение) № 32413664252 по предмету договора (лота) - выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724», а также определен способ закупки: Конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Начальная (максимальная) цена договора: 606 513 195,48 руб.

Извещение и документация о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724, утверждена решением Единой закупочной комиссии протокол от «31» мая 2024 г. № 18/119 (далее – Извещение).

Заказчиком опубликовано извещение о закупке № 32413664252 (Версия №3) в новой редакции с изменением приложений к извещению и иной закупочной документации.

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» АО «Сбербанк-АСТ». Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://utp.sberbank-ast.ru/>.

Информации об обжалуемых торгах размещена на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru:https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/common-info.html?noticeInfoId=16881565.

Согласно п. 10 Извещения установлен порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке:

10.1 Дата начала подачи заявок: 31.05.2024

10.2 Срок окончания подачи заявок (открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам) по 17.06.2024, 09 часов 00 (по московскому времени)

10.3 Заявка на участие в конкурсе подается через личный кабинет участника закупки на сайте электронной площадки АО «Сбербанк-АСТ» (<http://utp.sberbank-ast.ru/>) (далее – электронная площадка) в соответствии с Регламентом работы электронной площадки, а также в соответствии с пунктом 11 документации о закупке.

В соответствии с п. 11.1, п. 11.2 Извещения были установлены следующие даты рассмотрения предложений участников закупки и подведения итогов закупки:

11.1 Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе: 18.06.2024

11.2 Дата рассмотрения вторых частей, оценки заявок и подведение итогов на участие в конкурсе: 19.06.2024

Обществом с ограниченной ответственностью «Объединенная строительная компания – 1» (далее – Участник закупки, Заявитель жалобы, Коллективный участник) 16.06.2024 была подана заявка на участие в конкурсе в электронной форме.

Участник закупки являлся коллективным участником (при участии нескольких лиц на стороне одного участника), включающим несколько лиц в рамках договора №1 ОСК-АС простого товарищества от 10.06.2024 г., на основании Доверенности №1 на ведение дел от имени товарища простого товарищества от 10.06.2024 г., выданной ООО «АриалСтрой»:

- Общество с ограниченной ответственностью «Объединенная строительная компания – 1» ((ОГРН: 1132537003840; ИНН: 2537100395);

- Общество с ограниченной ответственностью «АриалСтрой» (ОГРН: 1172536040863, ИНН: 2537134605).

Регистрационный номер заявки участника - 5399.

Согласно протоколу от 18.06.2024 № 18/119-ОК01-12-24/1 (в соответствии со сведениями из ЕИС - Протокол рассмотрения первых частей заявок №32413664252-01) рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме специальной закупочной комиссией Заказчика (далее – комиссия заказчика, конкурсная комиссия Заказчика, закупочная комиссия Заказчика), утвержденный приказом от 21.12.2022 № 414-нд «О внесении изменений в составы, порядок работы и порядок принятия решений специальной закупочной комиссией для проектов ООО «Специализированный застройщик ДОМ.РФ Девелопмент» по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в конкурсе в электронной форме комиссия приняла следующее решение: **признать соответствующей требованиям, установленным в извещении и документации о закупке, первые части заявок участников закупки с регистрационным номером заявки 4325, 5399.**

21.06.2024 в ЕИС был размещен протокол от 19.06.2024 № 18/119-ОК01-12-24/2 рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов конкурса в электронной форме (согласно сведениям ЕИС - Протокол рассмотрения вторых частей заявок №32413664252-02, Итоговый протокол №32413664252-03), в рамках которого специальной комиссией Заказчика **по результатам рассмотрения вторых частей заявок** на участие в конкурсе в электронной форме принято решение:

- признать соответствующей требованиям, установленным в извещении и документации о закупке, вторую часть заявки участника с регистрационным номером заявки 4325.

- **отклонить заявку участника закупки с регистрационным номером заявки 5399** на основании пункта 9.3 статьи 21 Положения, пункта 12.5 документации о закупке, п. 3.7 документации о закупке **в связи с тем, что приложенные в составе заявки доверенность, которая определяет и наделяет полномочиями лиц, входящих в состав коллективного участника, а также договор простого товарищества заключены с целью участия в закупке предмет которой отличается от предмета указанного в документации конкурса в электронной форме, а именно не соответствуют номер корпуса и кадастровый номер земельного участка.**

По результатам подведения итогов конкурса в электронной форме комиссия в рамках вышеуказанного протокола приняла следующие решения:

– признать конкурс в электронной форме несостоявшимся на основании пункта 10.2 статьи 21 Положения в связи с тем, что допущена только одна заявка.

– признать единственным участником открытого конкурса в электронной форме, заявка которого допущена до участия в закупке, регистрационный номер заявки которого 4325.

– поручить инициатору закупки в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов закупки провести преддоговорные переговоры с единственным участником закупки, в части дополнительного снижения стоимости единицы товара, работы, услуги и заключить договор.

Заявитель (участник закупки) полагает, что отклонение специальной закупочной комиссией заявки участника закупки с регистрационным номером заявки 5399, а также принятие решение о заключении договора в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов, незаконно и необоснованно, **в связи с чем в действиях закупочной комиссии Заказчика усматриваются признаки нарушения порядка проведения торгов, порядка заключения договора и оценки заявок**, установленного документацией по проведению конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора по предмету договора (лота) - выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724», **признаки предъявления необоснованных требований к заявке участника в нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006, а также признаки злоупотребления правом и нарушения положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в части установления в итоговом протоколе срока для заключения договора - не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов.**

Таким образом, в действиях специальной закупочной комиссии Заказчика усматриваются признаки нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в силу следующих обстоятельств:

1. Заявка участника закупки ООО «ОСК-1» в полной мере соответствовала всем, предъявленным Заказчиком требованиям, установленным документацией о закупке (далее - закупочная документация). Специальной закупочной комиссией Заказчика необоснованно отклонена заявка участника закупки ООО «ОСК-1», так как закупочная документация не содержала каких-либо формально-определенных требований к условиям и предмету договора простого товарищества, а также к доверенности, которая определяет и наделяет полномочиями лиц, входящих в состав коллективного участника, выданной одним из Товарищей.

При рассмотрении второй части заявки участника комиссией Заказчика был применен формальный подход, не отвечающий принципу справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно протоколу от 19.06.2024 № 18/119-ОК01-12-24/2 (размещен в ЕИС 21.06.2024), специальной закупочной комиссией Заказчика принято решение об отклонении заявки участника закупки с регистрационным номером заявки 5399 на основании пункта 9.3 статьи 21 Положения, пункта 12.5 документации о закупке, п. 3.7 документации о

закупке в связи с тем, что приложенные в составе заявки доверенность, которая определяет и наделяет полномочиями лиц, входящих в состав коллективного участника, а также договор простого товарищества заключены с целью участия в закупке предмет которой отличается от предмета указанного в документации конкурса в электронной форме, а именно не соответствуют номер корпуса и кадастровый номер земельного участка.

В соответствии с п. 9.3. ст. 21 Положения о закупках ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент» товаров, работ, услуг (утверждено решением единственного участника Обществ с ограниченной ответственностью «Специализированный застройщик ДОМ.РФ Девелопмент от 14.07.2023 № 7) закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае, если:

9.3.1. **заявка не соответствует требованиям**, установленным извещением и (или) документацией о закупке, в том числе содержит предложения об изменении проекта договора, и/или

9.3.2. участник, подавший заявку на участие в закупке, **не соответствует всем требованиям**, установленным извещением и (или) документацией о закупке, и/или

9.3.3. отсутствие обеспечения заявки на участие в закупке в соответствии с условиями документации о закупке, а также в случае, если участником закупки в составе заявки на участие в закупке представлены документы, подтверждающие внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в закупке, но на дату рассмотрения заявок на участие в закупке указанные денежные средства не поступили на счет, который указан в документации о закупке.

В случае отсутствия документов (или отсутствия изменений к ним), предусмотренных пунктами 2.4, 2.7, 2.8 статьи 16 настоящего Положения, закупочная комиссия может принять решение о допуске указанного участника, а в случае признания его победителем принять решение о представлении указанных документов в установленный в протоколе подведения итогов срок, до заключения договора.

Отклонение заявок на участие в закупке по иным основаниям не допускается.

В соответствии с 12.5. Документации о закупке закупочная комиссия отклоняет заявку на участие в закупке в случае, если:

а. заявка не соответствуют требованиям, установленным извещением и (или) документацией о закупке, в том числе содержит предложения об изменении проекта договора (в случае отсутствия документов, предусмотренных подпунктом «д» пункта 2.6 настоящей Документации, закупочная комиссия может принять решение о допуске участника, а в случае признания его победителем принять решение о представлении указанных документов в установленный в протоколе подведения итогов срок, до заключения договора), и/или

б. участник, подавший заявку на участие в закупке, не соответствует всем требованиям, установленным извещением о закупке, в том числе в случае отсутствия информации об участнике закупки в едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства и/или

в. отсутствие обеспечения заявки на участие в закупке в соответствии с условиями документации о закупке, и/или несоответствие независимой гарантии, требованиям, предусмотренным статьей 3.4 Федерального закона 223-ФЗ, разделу 7 настоящей документации

г. в случае содержания в первой части заявки на участие в конкурсе в электронной форме сведений об участнике конкурса и (или) о ценовом предложении.

Раздел 3 Документации о закупке Заказчика содержит требования к заявке, поданной несколькими лицами.

В соответствии с пп. «в», «г» п. 3.7. Раздела 3 Документации о закупке Заказчика заявка коллективного участника должна содержать:

а. документы, указанные в пп. б) - д) п. 2.5 документации о закупке, в отношении каждого лица, выступающего на стороне одного участника;

б. документы, указанные в пп. а), е) - и) п. 2.5 документации о закупке, в отношении участника закупки (одного или нескольких лиц, выступающих на стороне одного участника закупки в совокупности);

в. договор простого товарищества или иной документ, определяющий, в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств;

г. доверенность, которая определяет и наделяет следующими полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника:

- вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком, организатором закупки;

- осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика;

- осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур;

- предоставлять обеспечение заявки на участие в закупке;

- предоставлять обеспечение исполнения договора, в случае признания коллективного участника победителем;

- предоставлять, получать документы, в том числе подавать заявку от имени всех лиц, участвующих в закупке на стороне одного участника, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, в том числе связанные с исполнением договора.

Таким образом, исходя из буквального толкования требований Заказчика к заявке, подаваемой коллективным участником, участник закупки был обязан к заявке приложить следующие документы:

- договор простого товарищества;

- доверенность, которая определяет и наделяет полномочиями одно из лиц, входящих в состав коллективного участника.

1.1. Участником закупки к заявке был приложен Договор простого товарищества № 1-ОСК-АС от 10.06.2024 г., а также доверенность № 1 от 10.06.2024, которые содержали все необходимые существенные условия, предусмотренный действующим законодательством РФ, а также документацией о закупке.

Пункт п. 3.7 Раздела 3 Документации о закупке Заказчика не содержал каких-либо формально-определенных условий и требований к содержанию договора простого товарищества, в том числе в части предмета договора и необходимости указания предмета соответствующего предмету закупки, указания кадастрового номера земельного участка.

Во исполнение вышеуказанных требований документации о закупке ООО «ОСК-1» к заявке были приложены следующие документы:

1) Договор простого товарищества № 1-ОСК-АС от 10.06.2024 г., заключенный между ООО «ОСК-1» (Товарищ-1) и ООО «АриалСтрой» (Товарищ-2), согласно п. 1.1. которого Стороны обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли (далее – Договор).

Таким образом, Товарищами при заключении договора был определен предмет договора – соединение вкладов и совместные действия для извлечения прибыли.

В соответствии с п. 1.2. Договором определена дополнительная цель для дальнейшей организации совместной деятельности:

«Совместная деятельность осуществляется в следующем направлении: участие в конкурсе в электронной форме, проводим ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент», и, в случае заключения договора, выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 5, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5725».

Согласно п. 1.3. Договора состав вкладов Товарищей и их оценка определяется дополнительным соглашением к настоящему договору.

В силу п. 1. ст. 1041 ГК РФ 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.

В соответствии с п. 1, п. 2 ст. 1044 ГК РФ при ведении общих дел каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей, если договором простого товарищества не установлено, что ведение дел осуществляется отдельными участниками либо совместно всеми участниками договора простого товарищества.

В отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей удостоверяется доверенностью, выданной ему остальными товарищами, или договором простого товарищества, совершенным в письменной форме.

Таким образом, указанный договор являлся действительным, между сторонами были согласованы все существенные условия договора простого товарищества, а именно:

- определен предмет и общая цель заключения договора – объединение вкладов и извлечение прибыли (п. 1.1. Договора);

- определена дополнительная цель - участие в конкурсе в электронной форме, проводим ООО «СЗ ДОМ.РФ Девелопмент», и, в случае заключения договора, выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 5, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5725» (п. 1.2 Договора);

- определен состав вкладов и их оценка (п. 1.3. Договора).

- разделами 2, 3, 4 также определен порядок взаимоотношений сторон в части ведения дел простого Товарищества и общего имущества Товарищей.

Также Товарищем-2 (ООО «АрвалСтрой») ООО «ОСК-1» выдана надлежащим образом оформленная доверенность № 1 от 10.06.2024 на ведение дел от имени товарища простого товарищества, содержащая все необходимые полномочия, указанные в документации о закупке, а именно:

осуществлять все сделки от имени ООО «АрвалСтрой» (Товарища 2) как Товарища простого товарищества по договору простого товарищества № 1-ОСК-АС от 10.06.2024, на подписание всех документов, а также:

- вести все финансовые операции, включая платежи, документооборот и иные взаиморасчеты с заказчиком, организатором закупки;

- осуществлять ведение бухгалтерского учета, оформление первичных документов, исполнение обязанностей налогоплательщика;

- осуществлять документооборот в порядке, определенном договором, включая, но не ограничиваясь выставлением актов, счетов, счетов-фактур;

- предоставлять обеспечение заявки на участие в закупке;

- предоставлять обеспечение исполнения договора, в случае признания коллективного участника победителем;

- предоставлять, получать документы, в том числе подавать заявку от имени всех лиц, участвующих в закупке на стороне одного участника, а также совершать иные действия от имени коллективного участника, в том числе связанные с исполнением договора.

Пункт п. 3.7 Раздела 3 Документации о закупке не содержал каких-либо формально-определенных условий и требований к содержанию договора простого товарищества, в том числе в части предмета договора и необходимости указания конкретного предмета: участие в закупке по предмету: выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724, и необходимости указания кадастрового номера земельного участка.

Данный пункт предусматривал обязанность участника закупки предоставить один из следующих документов:

- договор простого товарищества;

- или иной документ, определяющий в том числе, взаимоотношения лиц, входящих в состав коллективного участника, при подаче заявки на участие в закупке и при исполнении договора, заключенного по итогам закупки, в том числе в части исполнения финансовых обязательств.

При этом при буквальном толковании и прочтении спорного пункта необходимо заметить, что требования к какому-либо содержанию были отнесены к «иному документу», но не к договору простого товарищества.

Согласно правилам русского языка в случае наличия нескольких существительных в предложении (в рассматриваемом случае «договор простого товарищества (сущ.1) или иной документ (сущ.2)»), причастие «определяющий» должно было иметь форму множественного числа «определяющие» (в случае предъявления каких-либо требований и к договору, и к «иному документу»).

В соответствии с ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 04.08.2023) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. 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.

Согласно пунктам 13, 14 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке; порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке

В связи с вышеизложенным, ООО «ОСК-1» полагает необоснованным отклонение заявки участника по критерию несоответствия предмета договора простого товарищества предмету закупки ввиду отсутствия каких-либо формально-определенных критериев к такому договору в документации о закупке. Договор простого товарищества, приложенный ООО «ОСК-1» к закупке отвечал всем необходимым критериям, являлся действительным и заключенным ввиду достижения между сторонами договора согласия по всем существенным условиям, предусмотренным гражданским законодательством РФ.

1.2. Комиссией Заказчика в нарушение принципов справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки был использован формальный подход при явном намерении коллективного участника в рамках заключённого договора простого товарищества принять участие в оспариваемой закупке, и в случае признания такого участника победителем, заключить договор с Заказчиком на выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724.

В рамках поданного пакета документов, коллективным участником было явно выражено намерение на участие в оспариваемой закупке по объекту: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724, что давало основание Комиссии заказчика полагать на действительные намерения ООО «ОСК-1» и ООО «АриалСтрой» как коллективного участника, в рамках заключенного договора простого товарищества, предметом которого являлось объединение вкладов и извлечение прибыли.

Так, факт намерения на участие и возможное заключение договора по результатам оспариваемого конкурса каждого из участников ООО «ОСК-1» и ООО «АриалСтрой»,

входящих в состав коллективного участника, подтверждался следующими документами, прилагаемыми в составе заявки коллективного участника:

1) Подача второй части заявки на участие в конкурсе в электронной форме по вышеуказанному предмету (Форма 2), согласно которой коллективным участником подана заявка на участие именно по предмету: на выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724.

2) Поданные каждым из участников, коллективного участника декларации соответствия участников закупки, согласно которым каждое лицо, как ООО «ОСК-1», так и ООО «АриалСтрой» декларировали, что на дату подачи заявки указанные лица соответствовали, указанным в п. 17 извещения о закупке, требованиям.

3) Наличие решений учредителей, каждого из участника, об одобрении крупной сделки, заключенной по результатам проведения конкурса.

Вышеуказанные документы, свидетельствовали о явном и недвусмысленном намерении ООО «ОСК-1» и ООО «АриалСтрой» как коллективного участника на участие в конкурсе именно по предмету: выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724.

При таких обстоятельствах решение конкурсной комиссии Заказчика об отклонении заявки коллективного участника в связи с несоответствием предмета договора простого товарищества предмету закупки явилось следствием применения формального подхода при рассмотрении заявки коллективного участника и игнорировании иных документов, представленных в составе заявки коллективного участника. Так как в рассматриваемом случае ввиду отсутствия каких-либо требований в документации о закупке к договору простого товарищества, а также при наличии договора простого товарищества, регулирующего правоотношения сторон в части ведения совместной деятельности для извлечения прибыли, и иной документации, приложенной к заявке, у конкурсной комиссии заказчика было основание полагать о наличии явного и недвусмысленного намерения коллективного участника принять участие в оспариваемой закупке, и в случае признания такого участника победителем, заключить договор с Заказчиком однако Заказчиком неправомерно сделан вывод об отсутствии воли сторон на участие в конкретной закупке.

Согласно п. 2 Обзора практики рассмотрения жалоб на действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с положениями Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (март 2022 года) **формальный подход к рассмотрению заявок на участие в Конкурсе не отвечает принципу справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.**

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не допускается отклонения заявок участников по формальным основаниям с целью искусственного ограничения количества потенциальных участников. Поданные заявки оцениваются в совокупности, а равно Заказчик обязан оценить заявку, рассмотрев все представленные Заявителем в составе заявки документы (*Решение Московского УФАС России по делу No 077/07/00-17217/2023 от 19.12.2023*).

Таким образом, комиссией заказчика в нарушение принципа недопустимости применения формального подхода к рассмотрению заявки участника, было указано на формальное основание несоответствие предмета договора простого товарищества (ввиду наличия в п. 1.2 дополнительной цели – участие в закупке по корпусу 5, вместо корпуса 4), при явном и недвусмысленном намерении каждого из коллективных участников на участие в конкурсе по предмету закупке – выполнение работ по корпусу 4.

Указанная техническая ошибка в п. 1.2. договора простого товарищества, заключенного между ООО «ОСК-1» и ООО «АриалСтрой», не могла повлиять на результаты рассмотрения заявок конкурсной комиссии, так как общая цель, указанная в п. 1.1 Договора, выданная ООО «АриалСтрой» доверенность, иные документы прилагаемые к заявке (форма 2, декларации о соответствии) в полной мере охватывали требования, предъявленные документацией о закупке Заказчика.

Более того, указанный договор простого товарищества не признан недействительным.

1.3. Какие-либо правовые риски для Заказчика при «несоответствии предмета закупки предмету договора простого товарищества» отсутствовали, ввиду наличия потенциальной возможности Заказчика заключить договор по итогам закупки с каждым участником, из состава коллективного участника.

Согласно п. 3.15. Документации о закупке в случае, если победителем закупки, единственным участником закупки признан коллективный участник, заказчик, организатор закупки включает в проект договора положения, устанавливающие между лицами, входящими в состав коллективного участника, солидарные обязанности и ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств по договору, а также положения, предусматривающие право заказчика не возвращать обеспечение исполнения договора, в случае нарушения обязательств по договору любым лицом, входящим в состав коллективного участника.

В силу п. 3.16. Документации о закупке договор по результатам закупки, победителем, единственным участником которой признан коллективный участник, заключается со всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, и может быть подписан либо всеми лицами, входящими в состав коллективного участника, либо одним из таких лиц, уполномоченным на подписание договора другими лицами, входящими в состав коллективного участника.

В рассматриваемом случае закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении

о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

Таким образом, даже в случае несоответствия предмета договора простого товарищества предмету закупки, у комиссии Заказчика отсутствовали какие-либо основания для ее отклонения ввиду наличия условий в закупочной документации о характере ответственности такого коллективного участника (каждого из участников), а также отсутствия каких-либо рисков в будущем при заключении договора, ввиду возможности его заключения со всеми участниками, входящими в состав коллективного участника.

1.4. Закупочной комиссией при оценке заявки коллективного участника, в случае отклонения договора простого товарищества, как несоответствующего предмету закупки, должны были быть рассмотрены документы одного из участников, подавшего заявку – ООО «ОСК-1», а также оценены и проверены, направленные данным обществом документы.

Извещением Заказчика были установлены следующие критерии оценки:

- Критерий 1 «Цена договора» Значимость (вес) критерия - 40 %;
- Критерий 2 «Наличие у участника закупки необходимого для исполнения договора опыта выполнения соответствующих работ». Значимость (вес) критерия - 50 %;
- Критерий 3 «Наличие на праве собственности или ином законном основании оборудования и иных материальных ресурсов, необходимых для исполнения договора» Значимость (вес) критерия - 10 %.

Необоснованное отклонение заявки коллективного участника повлекло невозможность надлежащей оценки заявки Заявителя по критериям, установленным п. 18 Извещения, что, в свою очередь, нарушает принципы равноправия и справедливости, представляет необоснованные преимущества иным участникам, а также не соответствует порядку оценки и сопоставления заявок, установленного в закупочной документации.

Так, в случае отклонения договора простого товарищества, как несоответствующего предмету закупки, закупочной комиссией должны были быть рассмотрены документы одного из участников, подавшего заявку – ООО «ОСК-1», а также оценены и проверены, направленные данным обществом документы.

При таких обстоятельствах действия Комиссии Заказчика не соответствовали требованиям, установленным пунктом 2 части 1, части 6 статьи 3 закона о закупках.

2. Комиссией Заказчика в нарушение положения о закупке, извещения, закупочной документации, а также положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции принято необоснованное решение о заключении договора с единственным участником закупки в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов закупки.

По результатам подведения итогов конкурса в электронной форме комиссия в рамках вышеуказанного протокола приняла следующие решения:

- признать конкурс в электронной форме несостоявшимся на основании пункта 10.2 статьи 21 Положения в связи с тем, что допущена только одна заявка.

– признать единственным участником открытого конкурса в электронной форме, заявка которого допущена до участия в закупке, регистрационный номер заявки которого 4325.

– **поручить инициатору закупки в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов закупки провести преддоговорные переговоры с единственным участником закупки, в части дополнительного снижения стоимости единицы товара, работы, услуги и заключить договор.**

Указанное решение комиссии Заказчика нарушает требования антимонопольного законодательства и является злоупотреблением правом со стороны Заказчика.

Из положений статьи 1 Закона о закупках следует, что целью регулирования данного закона является в том числе расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Для достижения названных целей участникам закупки предоставлено право в порядке, установленном антимонопольным органом, обжаловать действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг (часть 10 статьи 3 Закона о закупках).

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных названным законом.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Следовательно, установление в положении о закупках срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о закупке и Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Согласно п. 12 "Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016) включение в положение о закупке условия, позволяющего заключить договор ранее окончания срока, установленного для подачи жалобы в антимонопольный орган, нарушает положение статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 15 "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) заключение договора по результатам закупки до истечения десятидневного срока обжалования действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии (часть 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции) свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны заказчика.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

На основании вышеизложенного ООО «ОСК-1» считает, что специальной конкурсной комиссией Заказчика грубо нарушены требования Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», порядок проведения торгов и оценка заявки коллективного участника производились не в соответствии с установленным порядком, предусмотренным документацией о закупке и федеральным законодательством. Из-за нарушения порядка проведения торгов и порядка оценки закупочной комиссией, отклонение заявки коллективного участника, и как следствие, признание единственным участником открытого конкурса в электронной форме с регистрационным номером заявки 4325, повлекло недостоверное определение результатов закупочной процедуры.

В рассматриваемом случае в действиях закупочной комиссии Заказчика усматриваются признаки нарушения порядка проведения торгов, порядка заключения договора, порядка оценки заявок, установленного документацией по проведению конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признаки предъявления необоснованных требований к заявке участника в нарушение ч. 6 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006, а также признаки злоупотребления правом и нарушения положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в части установления в итоговом протоколе срока для заключения договора - не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты подведения итогов.

Таким образом, в действиях специальной закупочной комиссии Заказчика усматриваются признаки нарушения Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями действующего законодательства РФ, ООО «ОСК-1»

ПРОСИТ:

1. Признать жалобу ООО «ОСК-1» на действия закупочной комиссии Заказчика – Общества с ограниченной ответственностью «Специализированный застройщик ДОМ.РФ Девелопмент» при проведении Конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ подготовительного периода, работ по разработке котлована, монолитных работ подземной части, монолитных работ надземной части, устройству стен и перегородок из штучных материалов подземной и надземной части включая обеспечение функций генерального подрядчика на Объекте: Многофункциональный жилой комплекс, Корпус 4, адрес местонахождения объекта г. Владивосток, ул. Басаргина, д. 2, кадастровый номер земельного участка: 25:28:030014:5724» (извещение № 32413664252) обоснованной.

2. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении нарушения Закона № 223-ФЗ, допущенного при проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Приложения:

1. Доверенность №2 от ООО «АриалСтрой».
2. Договор №1 ОСК-АС простого товарищества от 10.06.2024 г.
3. Доверенность №1 на ведение дел от имени товарища простого товарищества от 10.06.2024 г.
4. Второй часть заявки на участие в конкурсе в электронной форме по вышеуказанному предмету (Форма 2).
5. Декларация соответствия участника закупки ООО «ОСК-1».
6. Декларация соответствия участника закупки ООО «АриалСтрой».
7. Решение об одобрении крупной сделки ООО «ОСК-1».
8. Решение об одобрении крупной сделки ООО «АриалСтрой».
9. Приказ о назначении директора ООО «ОСК-1».
10. Решение Московского УФАС России по делу №077/07/00-17217/2023 от 19.12.2023.