



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Калининградской области**

ул. Барнаульская 4, г. Калининград, 236006,
б/кс № 5033
тел. (4012) 53-72-01, факс (4012) 53-72-00
e-mail: to39@fas.gov.ru

от *01.10.2019* № *4138/04*

на № _____ от _____

Заказчику-организатору торгов:

АО «Янтарьэнерго»

ул. Театральная, 34

г. Калининград, 236035

Barysheva-AV@yantarenergo.ru

public@yantene.ru

public@yantenergo.ru

Заявителю:

Индивидуальному

предпринимателю

Быкову Алексею Игоревичу

ул. Комсомольская, 61, офис 2

г. Калининград, 236022

s.sovetnik@gmail.com

УВЕДОМЛЕНИЕ

о поступлении жалобы и о приостановлении торгов до рассмотрения жалобы по существу

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступила жалоба индивидуального предпринимателя Быкова Алексея Игоревича вх. № 5643 от 27.09.2019 на действия заказчика – организатора торгов АО «Янтарьэнерго» при проведении Запрос предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание юридических услуг по представлению интересов АО «Янтарьэнерго» в Арбитражном суде Калининградской области, по необходимости в апелляционной и кассационной инстанциях, по иску АО «Оптима Энергострой» к АО «Янтарьэнерго» о взыскании задолженности в размере 139 244 620,57 руб., неустойки в размере 6 045 009,15 руб. по договору подряда № 483 от 29.07.2016 (закупка на Официальном сайте единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru/> № 31908283007).

Информация о поступлении жалобы вместе с копией жалобы размещена на сайте антимонопольного органа <http://kaliningrad.fas.gov.ru/>.

На основании ч. 18 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) **торги приостанавливаются** до рассмотрения жалобы по существу.

Рассмотрение жалобы **состоится 08 октября 2019 года в 11 часов 00 минут** местного времени по адресу: г. Калининград, ул. Барнаульская, 4 (3 этаж, вход с ул. Геологической), Калининградское УФАС России.

Представителям сторон необходимо прибыть по указанному адресу

010791

для участия в заседании комиссии по рассмотрению жалобы.

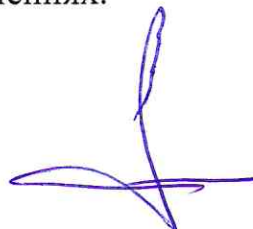
Заказчику необходимо в срок до 16 часов 00 минут местного времени 04 октября 2019 года для рассмотрения жалобы по существу представить в Калининградское УФАС России письменные пояснения с изложением позиции по доводам, приведенным в жалобе, а также документы и сведения, предусмотренные частью 15 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, а также положение о закупках со всеми изменениями.

Представителям сторон при себе необходимо иметь надлежащим образом оформленные документы, подтверждающие полномочия на представление интересов в Калининградском УФАС России.

Согласно ч. 12 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции организатор торгов, оператор электронной площадки, конкурсная или аукционная комиссия, действия (бездействие) которых обжалуются, в течение одного рабочего дня с момента получения уведомления обязаны известить лиц, подавших заявки на участие в торгах, о факте поступления жалобы, ее содержании, месте и времени ее рассмотрения.

Примечание. Непредставление или несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), а равно представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечет административную ответственность в соответствии с пунктом 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя



В.А. Грибко



ЮРИДИЧЕСКОЕ БЮРО БЫКОВА А.И.

Комсомольская улица, 61, офис 2, Калининград, 236022

Тел/факс +79062301110 <http://bykovlegal.com>

email: s.sovetnik@gmail.com

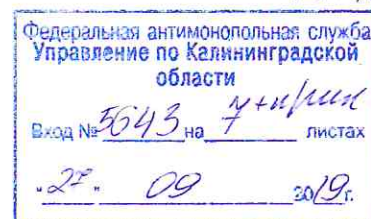
В УФАС по Калининградской области

Заявитель: Индивидуальный предприниматель
Быков Алексей Игоревич

Адрес для направления почтовой корреспонденции:
236022, г. Калининград, ул. Комсомольская, 61, офис 2

14:40

ЖАЛОБА на действия Заказчика (организатора торгов)



Заказчик: Акционерное Общество "Янтарьэнерго"

Адрес: 236022, Калининградская область, город Калининград, улица Театральная, дом 34,
электронная почта Заказчика, public@yantarenergo.ru,

Почтовый адрес: 236035, Абонентский ящик № 5065, телефон, 8 (4012) 57-64-59.

Участник закупки (заявитель):

Индивидуальный предприниматель Быков Алексей Игоревич,

ОГРНИП: 311392620300159. 236022, г. Калининград, ул. Комсомольская, 61, офис 2;
телефоны для связи: +7 906 230 11 10; e-mail: s.sovetnik@gmail.com.

Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке:

<https://www.roseltorg.ru>

Номер извещения: № 31908283007

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 09.09.19 17:16:15 (МСК)

Наименование закупки: «Оказание юридических услуг по представлению интересов АО «Янтарьэнерго» в Арбитражном суде Калининградской области, по необходимости в апелляционной и кассационной инстанциях, по иску АО «Оптимэ Энергострой» к АО «Янтарьэнерго» о взыскании задолженности в размере 139 244 620,57 руб., неустойки в размере 6 045 009,15 руб. по договору подряда № 483 от 29.07.2016 г.»

Доводы жалобы по допущенным нарушениям законодательства:

Заказчиком (организатором торгов) допущены нарушения положений п.2 ч.1 ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 01.05.2019) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", п.2, ч.1 ст.1, п.2, ч.1 ст.17, ч.2 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции" (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.07.2019),

В соответствии с размещенной документацией о проведении запроса предложений по указанной процедуре (“Документация о проведении запроса предложений в электронной форме.docx”, далее - Документация), пунктом 1.4.3. установлено, что «Участник закупки для того, чтобы принять участие в закупке, должен удовлетворять требованиям, установленным в пункте **Ошибка! Источник ссылки не найден.** части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ».

При этом, в соответствии с пунктом 15 ч. IV «ИНФОРМАЦИОННОЙ КАРТЫ ЗАКУПКИ», Требования к участникам закупки изложены в Приложении № 1 к части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»).

В свою очередь, пункт 4 Приложения №1 (“Приложение № 1 - Техническое задание.docx”, далее – Техническое задание), в подпункте 4 установлено следующее условие для участия в данной процедуре:

«Наличие положительного опыта представления интересов Дочерних Обществ ПАО «Россети» в арбитражных судах кассационной инстанции, судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации (оценочный критерий)»

Податель настоящей жалобы считает данное условие, не соответствующим перечисленным положениям законодательства, дискриминационным, по сути – заградительными условиями, не законно ограничивающими круг потенциальных участников данной процедуры. Нарушая тем самым принцип равноправия участников закупки.

По сути данным условием, податель настоящей жалобы, а равно и достаточно обширный круг лиц, не имеющих соответствующего опыта представления интересов дочерних обществ ПАО «Россети», лишены законной возможности участия в торгах, поскольку на основании одного лишь данного условия они не будут допущены к участию в процедуре.

Как следует из пункта 1.1.1. Документации, настоящая документация о закупке подготовлена в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ).

В соответствии с п.2 ч.1. ст.3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ, одним из принципов осуществления процедур закупки товаров и услуг для Заказчиков является равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;

В соответствии с п.2 ч.1 ст.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции", одной из правовых основ защиты конкуренции выступает предупреждение и пресечение недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции", при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В соответствии с ч.2 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции", наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами <...> запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с ч.5 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции", положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Следовательно, включение в условия для участия в рассматриваемой процедуре требований о наличии обязательного опыта представления интересов Дочерних обществ ПАО «Россети» в Арбитражных судах, тем более вышестоящих инстанций, при том что само по себе право участвовать в суде от имени ПАО «Россети» является по сути предметом рассматриваемой закупки, то есть до этого такое право могло быть приобретено тоже только на основании закупки с аналогичным условием, создает по сути замкнутый круг, в котором участвовать в подобной закупке может лишь лицо которое ранее участвовало в такой же закупке. При этом не каждое дело в Арбитражном суде доходит судов вышестоящих инстанций, что создает дополнительное необоснованное ограничение.

Данное условие устанавливает ограничения, которые не связаны непосредственно с предметом закупки, не направлено на достижение лучшего результата по итогам завершения закупочной процедуры, поскольку не устанавливает квалифицирующий признак для участников. Наоборот, данное условие устанавливает искусственный заградительный барьер для формального недопущения потенциальных участников к участию в закупочной процедуре.

К Аналогичным выводам пришло Ставропольским УФАС России при рассмотрении дела №51-18.1-2014 в Решении б/н Решение от 27 августа 2014 г.

Установлено что аналогичное условие нарушает принципы равноправия, справедливости, и является дискриминирующим и устанавливающим необоснованные

ограничения конкуренции по отношению к участникам закупки, что в свою очередь ограничивает круг потенциальных участников закупки.

При этом при наличии фактически дублирующего условия – о наличии положительного опыта по представлению интересов энергоснабжающих организаций в целом, предоставляет необоснованные привилегии участнику, имеющему опыт представления интересов ПАО «Россети», поскольку такой участник по сути автоматически подпадает под оба данных критерия одновременно.

Также следует обратить внимание на некорректно и необъективно сформулированные иные критерии оценки заявки.

1. Так, в соответствии с ч.4 п.6 Технического задания, Общая стоимость Договора, заключаемого по результатам проведения запроса предложений в электронной форме - сумма *постоянного* и *переменного* показателей.

При этом, переменный показатель составляет в соответствии с положениями п.4.2. намного большую часть общей стоимости договора.

При этом, однако, в соответствии с критериями оценки, изложенными в конце этого же пункта б, к данным критериям отнесен лишь размер постоянного показателя – не более 600 000 рублей.

Данное обстоятельство содержит в себе сразу несколько нарушений:

Во-первых данным положением вообще не учитывается размер переменного показателя, который как уже было указано составляет большую часть цены договора, что является крайне не эффективным и не ведет к достижению целей, установленных законодательством о закупочной деятельности.

А, во-вторых, из данного пункта невозможно сделать вывод о том, как фактический размер указанного участником в оферте размера постоянного показателя будет учтен при подведении итогов. Не предусмотрено порядка оценки данного критерия исходя из того насколько именно предложенная участником цена будет ниже чем 600 000 рублей.

2. в соответствии с пунктом «п» приложения №2 к Информационной карте Закупки, в состав документов включена

«Копию (выписку из) распорядительного документа Участника, утвердившего форму первичного учетного документа для факта хозяйственной жизни, совершаемого по заключаемому с Победителем настоящей закупочной процедуры Договору, а также утвержденная форма первичного учетного документа;»,

При этом, данное положение не соответствует требованиям и целям законодательства о закупочной деятельности, что было установлено Воронежским УФАС России, Решением б/н Решение от 26.12.2018 года по делу № 912-18.1 от 28 декабря 2018 г.

«Из анализа данного пункта закупочной документации следует, что организатор торгов не установил требований к вышеуказанной выписке, что в свою очередь не позволяет определить какие именно реквизиты первичных учетных документов необходимо было представить участнику закупки.

Кроме того, в соответствии с ч.3 ст. 9 Закона о бухгалтерском учете, первичный учетный документ должен быть составлен при совершении факта хозяйственной жизни, а если это не представляется возможным - непосредственно после его окончания. Лицо, ответственное за оформление факта хозяйственной жизни, обеспечивает своевременную передачу первичных учетных документов для регистрации содержащихся в них данных в регистрах бухгалтерского учета, а также достоверность этих данных. Лицо, на которое возложено ведение бухгалтерского учета, и лицо, с которым заключен договор об оказании услуг по ведению бухгалтерского учета, не несут ответственность за соответствие составленных другими лицами первичных учетных документов свершившимся фактам хозяйственной жизни.»

Следовательно, наличие данного требования в составе представляемых документов создает почву для возможного злоупотребления правами Организатора и возможным намеренным недопуском участников.

Аналогичная позиция подателя настоящей жалобы и по пунктам ф,ч,ш, Приложения №2

«ф. Документы (пункт **Ошибка! Источник ссылки не найден.** части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ»), подтверждающие соответствие требованиям, изложенным в пункте **Ошибка! Источник ссылки не найден.** части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» (Требования по отношению к особо опасным, технически сложным объектам капитального строительства);

«ч. Копии разрешающих документов на виды деятельности, связанные с выполнением Договора, вместе с приложениями, описывающими конкретные виды деятельности, на которые у Участника есть разрешающие документы»

«ш. Копию действующей выписки из реестра членов СРО по форме, в соответствии с Приказом Ростехнадзора «Об утверждении формы выписки из реестра членов саморегулируемой организации» от 16.02.2017 N 56 (в случае, если для выполнения работ/оказания услуг, указанных в пункте **Ошибка! Источник ссылки не найден.** части IV «ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА ЗАКУПКИ» и пункте **Ошибка! Источник ссылки не найден.** части II. «ТЕХНИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ», участник должен быть членом

саморегулируемой(ых) организации(ий) (СРО) в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации);»

При этом какие документы должен предоставить участник, процедуры при том что предметом ее является оказание юридических услуг в Арбитражных судах в данном случае остается непонятным, что вновь создает основу для возможного злоупотребления правом.

Очевидно документация адаптировалась из документации для осуществления закупки каких-либо подрядных строительных работ, однако, подобные несоответствия запрашиваемых документов предмету закупки недопустимы.

В соответствии с положениями п.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции" (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.07.2019), антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, <...>, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В соответствии с п.2 этой же статьи, Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании изложенного, руководствуясь положениями части 10 статьи 3 ФЗ 223-ФЗ, статьями 17, 18.1 ФЗ 135-ФЗ,

ПРОШУ:

1. Признать жалобу обоснованной.
2. Провести проверку действий Заказчика на соответствие требованиям норм Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 01.05.2019) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 18.07.2019) "О защите конкуренции" (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.07.2019), и в случае выявления нарушений привлечь виновных лиц к административной ответственности.
3. Приостановить процедуру проведения запроса предложений

4. Выдать предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

Приложение:

Копия свидетельства, о регистрации в качестве Индивидуального предпринимателя.

Индивидуальный предприниматель

Быков А.И.

