

Исходящий № <u>550</u>
от <u>30</u> <u>08</u> <u>16</u> г.

В Чувашское УФАС России

Адрес: 428018, Чувашская Республика, г. Чебоксары,
Московский проспект, д. 2

Заявитель: ООО «Гарант-Чебоксары»
Адрес: 428018, Чувашская Республика,
г. Чебоксары, пр. Московский, д. 17, стр. 1,
тел./факс: 8 (8352) 43-95-25
ОГРН 1022101288846,
ИНН 2129030051, КПП 213001001
Директор – Юрьева Светлана Рафаиловна

Заказчик: АО «Чувашская энергосбытовая компания»,
Адрес: 428020, Чувашская Республика, г. Чебоксары,
ул. Федора Гладкова, 13, корпус А,
тел. 8 (8352) 399196

Номер извещения: № 31603965832
Дата размещения извещения: 05.08.2016.
Способ: открытый запрос предложений (одноэтапный).
Наименование закупки: оказание услуг
по информационному обслуживанию
справочно-правовой системы, Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК.
Адрес сайта: www.zakupki.gov.ru
Адрес площадки: <http://b2b-center.ru>

**Жалоба
на действия закупочной комиссии, заказчика, положения о закупке**

05.08.2015 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru была размещена информация о проведении открытого запроса предложений (одноэтапного) на право заключения договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы, Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК (извещение о проведении закупки № 31603965832).

В качестве участников закупки допущены два претендента: ООО «Центр Информационных Технологий «Телеком Софт» и ООО «Гарант-Чебоксары». 16.08.2016 года на официальном сайте был опубликован протокол вскрытия поступивших конвертов с предложениями участников № 15 от 15.08.2016 года (копия прилагается). Согласно протоколу ценовое предложение участника ООО «Гарант-Чебоксары» является лучшим, с ценой исполнения 355 932,20 руб. без учета НДС / 420 000,00 руб. с учетом НДС (18 %).

Согласно извещению, размещенному на официальном сайте, дата подведения итогов 29.08.2016 года. Однако в день подведения итогов закупочная комиссия принимает решение об отказе от проведения открытого запроса предложений в электронной форме на основании подп. б п. 6.7.1 Положения о закупке для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания» и

п. 1.5.4. Документации о закупке (копия протокола от 26.08.2016 г. прилагается). Указанный протокол был размещен на официальном сайте 29.08.2016.

ООО «Гарант-Чебоксары» с указанным решением закупочной комиссии АО «Чувашская энергосбытовая компания» не согласно, по следующим причинам.

АО «Чувашская энергосбытовая компания» является заказчиком в понимании Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", (далее - Закон N 223-ФЗ), который устанавливает общие принципы и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

В соответствии со ст. 2 Закона № 223-ФЗ заказчиком принято Положение о закупке продукции для нужд ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (утв. Советом директоров ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (Протокол от 28.12.2012 г. № 85), (далее – Положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров.

В соответствии с Положением о закупке и Документацией о закупке (Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК) процедура запроса предложений не является конкурсом, и ее проведение не регулируется ст.447—449 части первой ГК РФ. Данная процедура запроса предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется ст. 1057—1065 части второй ГК РФ. Таким образом, данная процедура запроса предложений не накладывает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Гражданское законодательство, нормами которого, в том числе, обязаны руководствоваться заказчики (ч. 1 ст. 2 Закон N 223-ФЗ), регулирует только заключение договора на торгах (ст.ст. 447-449 ГК РФ). Из п. 1 ст. 447 ГК РФ следует, что заключение договора по результату торгов является обязательным и для организатора торгов и для их победителя.

Складывающаяся судебная практика по закупкам, проводимым в соответствии с Законом N 223-ФЗ, свидетельствует о том, что закупки, проводимые в форме запроса предложений, в любом случае должны соотноситься с положениями ст.ст. 447-449 ГК РФ для целей выявления в таких закупках, в правилах соответствующего положения о закупках, характерных признаков процедуры торгов. В частности, в постановлении от 04.09.2014 N 09АП-7225/14 Девятый арбитражный апелляционный суд указал, что хотя в положении о закупках прямо указано, что такой вид закупок, как "открытый запрос предложений", не является торгами, поскольку гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц (ч. 1 ст. 8 ГК РФ), торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению "аукцион" или "конкурс", вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

На то, что проводимая АО «Чувашская энергосбытовая компания» закупочная процедура по смыслу представляла собой именно "торги", указывает тот факт, что в извещении о проведении процедуры были указаны сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене, что соответствует положениям ч. 2 ст. 448 ГК РФ о торгах. На наличие признаков торгов указывает и то, что согласно документации о закупке договор заключается не с лицом, откликнувшимся на предложение

первым, но с участником, предложившим лучшие условия исполнения договора, поскольку договор заключается с победителем процедуры, что соответствует правовой природе торгов.

Отметим, что в постановлении Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.02.2014 N 13АП-467/14 суд подчеркнул такие отличительные критерии торгов, как состязательность участвующих в процедуре субъектов по утвержденным организатором (заказчиком) критериям, признание победителем лица, предложившего лучшие условия исполнения договора, определенные по результатам оценки и сопоставления заявок конкурса не только на основании цены договора, но и иным параметрам. Такое толкование, указал суд, корреспондирует с абзацем вторым п. 4 ст. 447 ГК РФ, согласно которому выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Таким образом, возможность применения положений Гражданского кодекса РФ о торгах к иным способам закупки, указанным в соответствующем положении заказчика, обусловлена наличием в указанных способах критериев, признаков процедуры торгов, изложенных в ст.ст. 447-449 ГК РФ. При этом, как указано в п. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Таким образом, поскольку открытый запрос предложений (лот №13-НФ-2016-ЧЭСК) соответствует критериям торгов (см. раздел 7.8 Положения о закупке продукции для нужд ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (утв. Советом директоров ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (Протокол от 28.12.2012 г. № 85), заключение договора по результатам торгов является обязательным и для организатора торгов, и для победителя. Победителем, в соответствии с критериями, указанными в документации о закупке и извещении, является ООО «Гарант-Чебоксары».

Кроме того, отказ от проведения открытого запроса предложений в электронной форме без обоснования причин отказа, а также в отсутствии исчерпывающего перечня причин отказа в Положении о закупке нарушает общие принципы закупок, установленные в ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

Действительно, наличие или отсутствие обязанности заключить договор с победителем той или иной процедуры закупок, не являющейся торгами (если придерживаться позиции заказчика), возможность отмены её результатов и т.п. определяются именно положением о закупке. Так в силу п. 6.7.1. Положения о закупке, если иное не определено законодательством Российской Федерации организатор закупки вправе отказаться от проведения любой процедуры закупок после ее объявления при закупках, не являющихся торгами – в любое время, если иное прямо не указано в закупочной документации.

Согласно п. 1.5.4. Документации о закупке по проведению открытого запроса предложений на право заключения договор оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания» (Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК) в соответствии с извещением о закупке организатор запроса предложений имеет право отказаться от проведения запроса предложений не позднее, чем за 1 (один) календарный день до подведения итогов запроса предложений, не неся никакой ответственности перед участниками запроса предложений или третьими лицами, которым такое действие может принести убытки. Организатор запроса предложений незамедлительно уведомляет всех участников запроса предложений об отказе от проведения запроса предложений с помощью системы b2b-energo, а также посредством размещения информации на официальном сайте.

Таким образом, Положение о закупке не содержит перечня причин, при наступлении которых заказчик вправе отказаться от проведения запроса предложений и отказаться от заключения договора. Такой отказ при отсутствии установленных оснований носит

субъективный дискриминационный характер и приводит к злоупотреблениям со стороны заказчика, так как основан на субъективном усмотрении заказчика (см. постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 30 октября 2015 г. N Ф01-4501/15 по делу N А38-2031/2015, постановление Арбитражного суда Уральского округа от 10 декабря 2014 г. N Ф09-8376/14 по делу N А71-3129/2014).

Просим Вас о защите прав и законных интересов ООО «Гарант-Чебоксары» как поставщика, предложившего наименьшую цену исполнения Договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системе для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания» и занявшим первое место в процедуре закупки открытый запрос предложений на право заключения Договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы (Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК), поскольку указанные выше действия заказчика в соответствии со ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», отнесены к запрещенным действиям, приводящим к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В связи с указанным и на основании ч. 9 ст. 3 Закона № 223-ФЗ,

ПРОШУ:

1. Признать отказ закупочной комиссии от проведения открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения Договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы (Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК) неправомерным.

2. Обязать заказчика признать ООО «Гарант-Чебоксары» победителем открытого запроса предложений на право заключения договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания» ((Лот №13-НФ-2016-ЧЭСК).

3. Признать процедуру запроса предложений торгами (ст. 447-449 ГК РФ) и обязать заказчика заключить с ООО «Гарант-Чебоксары» договор оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания», как с победителем торгов.

4. Признать пункты Положения о закупке продукции для нужд ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (утв. Советом директоров ОАО «Чувашская энергосбытовая компания» (Протокол от 28.12.2012 г. № 85), предусматривающие право организатора закупки отказаться от проведения любой процедуры закупок после ее объявления в любое время, если иное прямо не указано в закупочной документации нарушающими права участников закупок, носящими дискриминационный характер, поскольку отсутствие исчерпывающего перечня оснований отказа от любой процедуры закупок основано на субъективном усмотрении заказчика.

Приложения:

1. Копия протокола процедуры вскрытия конвертов с предложениями участников № 15 от 15.08.2016 г.;

2. Копия протокола закупочной комиссии первого уровня АО «Чувашская энергосбытовая компания» по открытому запросу предложений право заключения договора оказания услуг по информационному обслуживанию справочно-правовой системы для нужд АО «Чувашская энергосбытовая компания» № 13-НФ-2016-ЧЭСК от 26.08.2016 г..

Директор
ООО «Гарант-Чебоксары»



С.Р. Юрьева