

Куда: Руководителю Управления Федеральной антимонопольной службы по городу Москве
От кого: ООО «Юрстарт» ОГРН 1127746526412, ИНН 7702793360, КПП 771501001 (127018, Сущевский Вал ул., дом 16, строение 4, подъезд 1, этаж 5, офис 509)

Исх. № 02/04/2018 г.
02 апреля 2018 г.

ЖАЛОБА

на действия (бездействия) заказчика (отказ от проведения закупки)

1. **Заказчик:** Публичное акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания» (ПАО «МОЭК»), ИНН\КПП 7720518494\770401001, ОГРН 1047796974092

2. **Участник размещения заказа (заявитель):** ООО «Юрстарт» ИНН: 7702793360, **Адрес:** 127018, Сущевский Вал ул., дом 16, строение 4, подъезд 1, этаж 5, офис 509, **телефон:** 84995009602; **e-mail:** info@urstart.ru; **контактное лицо:** Руслан Сергеевич (доб. 555).

3. **Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке:** <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?d-4079839-p=1®Number=31705911703>

4. **Номер извещения:** № 31705911703

Наименование аукциона: Открытый запрос предложений в электронной форме на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств (20492/П)

Дата опубликования извещения о проведении электронного аукциона: 19.12.2017

5. **Обжалуемые действия заказчика:** Отказ от заключения договора по открытому запросу предложений № 20492/П на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств

6. **Доводы жалобы:**

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" по правилам настоящей статьи **антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.**

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) **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.

В случае, если заключение договора не осуществлено по результатам торгов, либо в случае признания торгов несостоявшимися **обжалование действий** (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, **допускается в течение трех месяцев** со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения (ч. 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции").

19.12.2017 года заказчиком было размещено извещение на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств (20492/П).

Наименование электронной площадки в сети Интернет: gazneftetorg.ru

В данном извещении установлены следующие сроки:

1. Дата и время окончания срока подачи заявок: 13.02.2018 в 14:00 (МСК)
2. Дата окончания срока рассмотрения заявок: 13.04.2018 в 10:00 (МСК)

Заявителем жалобы была подана заявка на участие в данном запросе предложений в электронной форме. Согласно Протокола № 129-Т/18 от 13.03.2018 «О результатах заседания Комиссии по подведению итогов запросов предложений» **заявка ООО «Юрстарт»**, наряду с заявками двух других участников закупки, была признана соответствующей требованиям документации по Запросу предложений и **определена в качестве лучшей заявки**.

Указанным Протоколом Правовому Управлению ПАО «МОЭК» было предписано не ранее, чем через 10 дней с даты размещения в Единой информационной системе настоящего Протокола, но не позднее 20 рабочих, организовать заключение договора на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств с ООО «Юрстарт» в соответствии с условиями, определёнными в заявке и документации по Запросу предложений № 20492/П.

Вместе с тем, 20.03.2018 года **Заказчик объявил об отказе от заключения договора** по открытому запросу предложений № 20492/П на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств, чем **нарушил права и законные интересы Заявителя по следующим основаниям**.

В соответствии с п. 2.12.3 Документации по запросу предложений (далее Документации) «Комиссия принимает решения о выборе лучшей заявки участников Запроса предложений простым большинством голосов присутствующих на заседании членов Комиссии путем голосования».

Комиссия может принять следующие решения (п. 2.12.4 Документации):

- а) о выборе Победителя Запроса предложений (лучшей Заявки на участие в Запросе предложений);
- б) о выборе Победителей Запроса предложений** (лучших Заявок на участие в Запросе предложений, если это предусмотрено Документацией);
- в) о процедуре уторговывания цен Заявок;
- г) об отклонении всех Заявок и признании Запроса предложений несостоявшимся;
- д) об отказе от проведения Запроса предложений;
- е) о проведении дополнительного анализа и оценки Заявок.

Заказчик/Организатор в течение 10 (десяти) календарных дней со дня подписания Протокола о результатах Закупочной процедуры направляет победителю проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, указанных в Документации по Запросу предложений, а также условий, предложенных победителем, в проект договора, прилагаемого к Документации по Запросу предложений (п. 2.14.1 Документации).

Из указанного следует, что Комиссия Заказчика, выбрав Победителей Запроса предложений, действовала в полном соответствии с Документацией. Данный факт Заявителем не оспаривается.

Интересен тот факт, что, согласно п. 2.14.3 Документации, Заказчик вправе отказаться от заключения договора по итогам Запроса предложений. Вместе с тем, если Победитель в срок, предусмотренный Документацией, не представил Заказчику подписанный Договор, такой Участник признается Организатором уклонившимся от заключения Договора, Организатор направляет сведения об уклонившемся от заключения Договора Участнике в Федеральную антимонопольную службу (п.п. 2.14.5. и 2.14.6 Документации).

Таким образом, закупочной документацией одновременно закреплена **обязанность** лица, признанного в качестве победителя закупки, по заключению договора, с другой стороны - **право** Заказчика не заключать договор с победителем Закупки, что **противоречит общим принципам гражданского законодательства** и Закону о закупках, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленному частью 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Обращают на себя внимание **противоречия, содержащиеся в Извещении** о проведении открытого Запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств № 20492/П (далее – Извещении). Так Заказчиком указано, что «Организатор вправе отказаться от проведения Запроса предложений в любое время до подведения его итогов», т.е. до объявления Победителя/Победителей. Вместе с тем, следующий абзац Извещения гласит: «По результатам Запроса предложений у Заказчика отсутствует обязанность заключать договор». И далее: «Запрос предложений не является торгами или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447-449 части первой и статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации, и не накладывает на Заказчика и Организатора обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации». Таким образом, **Извещение не предусматривает возможности отказаться от проведения закупочного мероприятия после подведения его итогов**, но позволяет Организатору отказаться от заключения договора с Победителем.

Считаем данные положения декларативными, так как согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц. 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.

По результатам обжалуемой Заявителем Закупки определяется участник/участники, предложившие лучшие условия исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ, **извещение о проведении торгов должно содержать** сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Извещение о проведении Закупки и Закупочная документация открытого Запроса предложений в электронной форме на оказание услуг по правовому сопровождению в части проведения процедур банкротств № 20492/П **содержат сведения**, предусмотренные частью 2 статьи 448 ГК РФ.

Таким образом, Заказчиком опубликовано извещение для неопределенного круга лиц, содержащее условия, позволяющие отнести способ заключения договора к торгам, в связи с чем **к данному правоотношению применимы нормы ГК РФ**, регулирующие проведение торгов вне зависимости от того, как Заказчик именуется проводимую им процедуру.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

Соответственно, вышеназванные нормы Извещения и Документации неправомерны и не соответствуют требованиям гражданского законодательства и Закона о закупках, нарушают баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создают незаконные, необоснованные преимущества Заказчику, наделяя его исключительно правами и, ущемляя, таким образом, экономически более слабую сторону в правоотношениях - участника, презюмируя, что у него имеются исключительно обязанности.

Более того, если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, при уклонении организатора торгов от подписания протокола победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием **о понуждении заключить договор**, а также о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения (ч. 6 ст. 448 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Право заказчиков самостоятельно определять порядок и механизмы проведения закупочных процедур **не освобождают их от необходимости соблюдения требований действующего законодательства** и прав участников закупочных процедур.

В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого – исключительно обязанностей.

Принципу стабильности и определенности положение Заявителя в правоотношениях с Заказчиком Запроса предложений № 20492/П **не отвечает**. Так, например, в случае уклонения Заявителя от заключения договора с Заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков (п. 2.14.6 Документации). В то же время Заказчик оставляет за собой право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

То обстоятельство, что частью 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрены иные, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организаторы вправе подменять конкурентный и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат торгово-закупочной процедуры, при проведении которой создаются видимость соблюдения действующего законодательства и необоснованные преимущества экономически более сильной стороне в правоотношениях. Из положений части 4 статьи 447 ГК РФ **не следует**, что при проведении торгов в иной, помимо конкурса и аукциона форме, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

Считаем, что отказ Заказчика от заключения Договора свидетельствует, на наш взгляд, о предъявлении к участнику закупочного мероприятия дополнительных требований, которые не указаны в Документации о закупке, что напрямую противоречит ч. 6 ст. 3. Закона о закупках.

Считаем важным отметить, что ООО «ЮРСТАРТ» является организацией, относящейся к субъектам малого и среднего бизнеса. Отказ от заключения договора и повторное его проведение после внесения изменений в Документацию о закупке (а именно такую причину отмены закупочного мероприятия называют должностные лица Заказчика) означает не что иное, как создание препятствия для участия в Открытом запросе предложений. Ведь в качестве обеспечения заявки участнику закупки (Заявителю) потребуются повторно привлечь 7 300 000 р. заемных денежных средств. Более того, Заказчиком не представлено альтернативы предоставления обеспечения участия, кроме внесения денежных средств на расчетный счет Заказчика, что также ограничивает возможности небольших предприятий в честной и конкурентной борьбе. Запись телефонного разговора с ответственным должностным лицом Заказчика, указанным в Закупочной документации, где последний сообщает о том, что Документация отправлена на доработку, **прилагаем.**

На основании вышеизложенного, а также учитывая, что правовые позиции, представленные Заявителем в настоящей Жалобе, содержатся в Решениях Московского УФАС России по делам № 1-00-665/77-16, № 1-00-1072/77-15,

ПРОСИМ:

1. Признать в действиях Заказчика нарушение Гражданского кодекса Российской Федерации и Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц";
2. Признать недействующим **Извещение Заказчика об отказе от заключения договоров** по открытому запросу предложений № 20492/П;
3. Обязать Заказчика заключить Договор с ООО «ЮРСТАРТ» в соответствии с условиями, определёнными в заявке и документации по Запросу предложений № 20492/П.

Приложения:

- Извещение о проведении запроса предложений
- Документация по запросу предложений;
- Выписка из протокола заседания комиссии по подведению итогов запросов предложений ПАО «МОЭК»;
- Извещение об отказе;
- Запись телефонного разговора с ответственным должностным лицом Заказчика, указанным в Закупочной документации.

Генеральный директор
ООО «ЮРСТАРТ»



/ Бирковский Ю.А. /

