

**Куда: ФАС России**

125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242  
E-mail: [del@fas.gov.ru](mailto:del@fas.gov.ru)

<b>Заявитель (участник закупки):</b>	Общество с ограниченной ответственностью «ДАР-Строительство» ИНН 7327031144
Адрес (место нахождения, почтовый адрес):	г. Ульяновск, ул. Карла Либкнехта, д. 19А, этаж 5, офис 500
Телефон:	+7(8422)27-60-27
Факс:	+7(8422)27-50-99
Электронная почта:	soistit@omsk@darsoomprav.ru m.shalimova@darsoomprav.ru v.kalishnikova@darsoomprav.ru psl@in@rmail.com
<b>Объект жалобы:</b>	Общество с ограниченной ответственностью "ВТОРОЙ ВЕПРОДАРК ФРВ" ИНН 7703445912 Россия, 123112, г. Москва, Москва, Пресненская набережная, д. 10, этаж 15, помещение №2 Закупка: @VETROKENEKGETICARU zakupki@vetorpark.ru
Наименование, указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона организатора торгов	Уполномоченный представитель: Забогатова Ольга, тел. +7 (351) 259-63-62 Уполномоченный представитель: Апокин Иван Викторович, тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203237) Менеджер: Зубков Сергей, тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203234) ЭТП ООО «Фабрикант.ру» указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона оператора электронной площадки https://www.fabrikant.ru 123317, Москва, Тестовская улица, 10, Комплекс «Москва-Сити», Северная башня, 1 подвезд. 25 этаж +7 (495) 514-02-04 info@fabrikant.ru ФАС России Рег. номер: 115238719 зарегистрирован 05.07.2019
<b>Указание на объект/луксемские торги:</b>	Сведения о начальной <b>980 000 000,00 руб.</b>

(Максимальной) цене договора (цен лота):	
Сведения о закупке в ЕИС в сфере закупок:	<b>СВЕДЕНИЯ О ДАННОЙ ЗАКУПКЕ ОТСУТСТВУЮТ В ЕИС в сфере закупок</b>
Предмет закупки:	Выполнение работ по устройству фундаментов ВЗУ, монтажных площадок и площадок складирования. Внутриплощадочных автомобильных дорог, площадок под кран, демонтажу площадок под кран, включая благоустройство территории ВЗУ и внутриплощадочных автомобильных дорог (далее – работы) в рамках проекта «Каменско-Красноусулинская ВЭС – Северная площадка»
Способ определения поставщика:	<b>Запрос ofert.</b> Выполнение работ по устройству фундаментов ВЗУ, монтажных площадок и площадок складирования. Внутриплощадочных автомобильных дорог, площадок под кран, демонтажу площадок под кран, включая благоустройство территории ВЗУ и внутриплощадочных автомобильных дорог (далее – работы) в рамках проекта «Каменско-Красноусулинская ВЭС – Северная площадка» № <b>2549163</b>
Дата подведения итогов закупки:	<b>28.06.2019</b>

**Жалоба,**

в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на действия (бездействие) организатора торгов, а также на действия (бездействия) закупочной комиссии организатора торгов

**1. Осуществление заказчиком закупки с нарушением требований**

**Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ**

**1.1. Совершение организатором торгов противоречивой сделки с целью обхода закона.**

Организатор торгов в соответствии со своим положением о закупке проводит настоящую закупку в форме «Запроса offerta».

Согласно пункту 3.2.2.1. Положения о закупке:

«Запрос offerta не является разновидностью торгов и не регулируется статьями 447–449 части первой Гражданского кодекса РФ».

При проведении Запроса offerta Победителем, в зависимости от требований, установленных Закупочной документацией, признается:

- Успешник Закупки, Заявка которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении Запроса offerta, и содержит наиболее низкую цену Договора.
- Участник Закупки, Заявка которого в соответствии с критериями, определенными в Закупочной документации, наиболее полно соответствует требованиям Закупочной



документации и соблюдении лучших условий поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

При проведении Запроса оферт Извещение об осуществлении Запроса оферт размещается на ЭТП не менее чем за 5 рабочих дней до дня истечения срока подачи Заявок на участие в Запросе оферт.

Процедура Запроса оферт производится в соответствии с общими порядком проведения Закупки (глава 4 Положения) и включает в себя:

- 1) Извещение Запроса оферт.
- 2) Предоставление Закупочной документации (п. 4.4. Положения).
- 3) Подготовка Участниками Заявок на участие в Запросе оферт (п. 4.2.4 Положения), 4) Разъяснение Организатором закупки подложной Закупочной документации (при необходимости) (п. 4.5. Положения).
- 5) Подача Участниками Заявок (п. 4.7. Положения).
- 6) Рассмотрение Заявок Участников (п. 4.8. Положения):
  - Отбор Заявок Участников;
  - Переговоры с Участниками Закупки (проводятся при необходимости по усмотрению Организатора закупки до или после отбора Заявок в соответствии с п. 3.4.3. Положения).
  - Переоценка с Участниками Закупки (проводится при необходимости по усмотрению Организатора закупки после отбора Заявок в соответствии с п. 3.4.2. Положения);
  - Оценка Заявок Участников.
  - 7) Определение Закупочной комиссии Победителя (п. 4.9. Положения).
  - 8) Информирование о результатах Запроса оферт (п. 4.10. Положения).
  - 9) Подписание Договора (п. 4.11. Положения).

Согласно пункту 2.9. Документация закупочная процедура не является равнозначной торгам, и ее проведение не регулируется статьями 447-449 части первой и статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная Закупочная процедура не налагает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Согласно пункту 5.3.1. Документации, Заявка Участников, прошедшие отбор оцениваются в соответствии с критериями оценки, установленными в приложении №5 к заданию на закупку, являющимся неотъемлемой частью настоящей Закупочной документации.

В соответствии пунктом 5.3.4. Документации, Победителем Закупочной процедуры признается Участник с наибольшей суммой баллов, набранных по результатам оценки Заявки Участника по всем оценочным критериям, установленным в Закупочной документации.

Согласно Приложению №5 к Техническому заданию оценочными критериями являются:

- 1) Цена Договора (цена единицы Продукции);
- 2) Условия оплаты Продукции лучше по сравнению с условиями, установленными Закупочной документацией (размер аванса);
- 3) Условия оплаты Продукции, лучше по сравнению с условиями, установленными Закупочной документацией (условия оплаты);
- 4) Продолжительность (длительность) выполнения комплекса работ № 1 меншая по сравнению с продолжительностью (длительностью), установленной Закупочной документацией;
- 5) Наличие успешного\* опыта исполнения аналогичных договоров на выполнение работ по устройству буронабивных свай на территории Р.Ф. \*Успешность

3

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с обновлением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно части 3.2. статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы конкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно части 22 статьи 3.2. Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявив на участие, в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

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.

Согласно пункту 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Согласно пункту 2 статьи 437 ГК РФ содержание все существенные условия договора предложения, из которого усматривается воля лица, сделавшего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

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

В постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», установлено, что согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участниками гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. Оценка действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из повествования, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, участвующего права и законные интересы другой стороны, соответствующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участника гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Таким образом, установленный в Положении о закупках способ определения поставщика как «Запрос оферт» является притворной сделкой, что позволяет организатору торгов обойти положения Закона о закупках, регулирующие конкурентные способы определения поставщика. Вместе с тем, по всем признакам данная закупка является

5



торгами, конкурентной и схожа с запросом предложения. Более того, то обстоятельство, что пунктом 4 статьи 447 ГК РФ предусмотрена иная, помимо конкурса и аукциона, формы торгов, не означает, что их организатор вправе подменять конкуренты и прозрачный отбор контрагента (который должен быть основан на принципе равенства участников гражданских правоотношений) на суррогат в форме «Запрос оферты», 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.

**1.2. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1 и пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выраженное в проведении неопределенного количества переторжек**

Согласно пункту 3.4.2 Положения о закупках:

«В ходе Переторжки Участника предоставляется возможность добровольно повысить предельную стоимость их Заявок путем снижения первоначальной цены, при условии сохранения остальных положений Заявки (предложения) без изменений.

Переторжка может проводиться при проведении закупки любым способом по решению Организатора закупки и если это не противоречит требованиям Закона 223-ФЗ.

Количество переторжек не ограничено. Количество переторжек Конкурсной закупки и конкретные даты и время их проведения устанавливаются в Извещении.

К переторжке могут быть приглашены только те Участники, чьи Заявки были признаны соответствующими отборочным критериям Закупочной документации.

Участник, приглашенный на переторжку, вправе не участвовать в ней, в этом случае его Заявка остается действующей с первоначальной ценой, указанной в ней до проведения переторжки.

На переторжке Участник вправе заявить новую (сниженную) цену как в отношении основного, так и альтернативного предложений, допущенных до участия в переторжке по результатам рассмотрения Заявок.

При проведении Закупки на ЭТП переторжка проводится в соответствии с регламентом Оператора ЭТП, и сведения о ее проведении должны быть доступны всем зарегистрированным пользователям ЭТП. На ЭТП переторжка может проводиться в режиме реального времени и заочно.

Настоящий порядок проведения переторжки действует, если иной порядок или требования к ее проведению не установлены иными разделами настоящего Положения или иными иными нормами действующего законодательства.

Стадии проведения переторжки:

– оценка (фидуциарная) стадия, проводится для закупок в электронной форме);

После проведения переторжки Организатор закупки проводит оценку Заявок Участников с учетом обновленного ценного предложения.

**Заочная стадия переторжки**

Организатор закупки в порядке предусмотренном Закупочной документацией, направляет Участникам, допущенным к переторжке, уведомление о дате и времени (первое время) проведения переторжки и подает обновленные Ценовые предложения. Уведомление о переторжке может также содержать сведения о ценовых предложениях (без указания конкретного Участника, подавшего Заявку), которое на момент начала переторжки является лучшим (наименьшим).

*Порядок и формы предоставления Заявок Участников по результатам переторжки устанавливаются в Закупочной документации.»*

Согласно пункту 2.5. Закупочной документации необходимость проведения переторжки и их количество определяется Организатором Закупочной процедуры. Переторжка проводится после проведения отбора, только среди тех Участников, чьи Заявки были признаны соответствующими отборочным критериям, приведенным в таблице 13 Приложения №3 к настоящей Закупочной документации и приложениям №5 к Заявке на закупку, являющимися неотъемлемой частью настоящей Закупочной документации. Переторжка проводится в соответствии с п. 4.12 Закупочной документации.

В ходе проведения процедуры организатором торгов было проведено три заранее регламентированные в извещении и документации переторжки. В связи с тем, что в документации срок и количество переторжек заранее не установлены, что не способствует прозрачности проведения процедуры, а исключительно позволяет организатору торгов, используя внутренние организационные механизмы, фактически заместить дату и количество переторжек на свое усмотрение.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимых информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В настоящем случае именно такое отклонение от добросовестного поведения усматривается в действиях организаторов торгов, поскольку, не соблюдая принципы информационной открытости закупочной процедуры и требования к формированию закупочной документации, организатор торгов отграничивает право участников закупки на получение всей необходимой информации о проводимой закупке, ставит в зависимость от собственных действий предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов, которые вынуждены учитывать возможные изменения количества переторжек, что ведет к непереносимому подвешенному итогов процедуры.

Так, например, на просьбу заявителя о проведении дополнительной (четвертой) по счету переторжки, организатор торгов (письмо от 25.06.2019 № ВВ/768-2019) отказал в проведении, ссылаясь на сжатые сроки реализации инвестиционного проекта, тогда как по просьбе других участников были проведены две ранее дополненные переторжки.



1.3. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1, пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 и пункта 9 части 3.3. Закона о закупках, выражаемое в неадекватном соотношении количества переговоров после окончания сроков подачи заявок и возможности на данном этапе изменить свои заявки, что создало необоснованные преимущественные условия для определенных участников закупок.

Согласно абзацу 8 пункта 3.4.3. Положения о закупках переговоры могут проводиться Организатором закупки с приглашенными Участниками совместно либо в отдельности с каждым из приглашенных Участников. Количество переговоров (как совместных, так и в отдельности с каждым Участником) не ограничено. очередность переговоров устанавливает Организатор закупки.

Согласно абзацу 10 пункта 3.4.3. Положения о закупках организатор закупки в порядке, установленном Закупочной документацией, направляет Участникам, приглашаемым к переговорам, уведомление о проведении переговоров, которое должно содержать дату, время, указание на все возможные способы участия в переговорах (совместно или в отдельности, лично, посредством аудио-, видео- конференencing) и контактные данные (адрес, номер телефона, пароль подключения и т.п.), по которым Участники должны связаться с Организатором закупки в целях участия в переговорах, а также срок подачи ими обновленных заявок после завершения переговоров. Об изменении даты, времени, способа или контактных данных для участия в переговорах Организатор закупки уведомляет приглашенных Участников. Участники, принявший решение об участии в переговорах, должен обеспечить участие в них своих полномочных представителей. Все приглашенные Участники, которые в установленную дату, время и способом заявили к участию в переговорах, считаются надлежащим образом уведомленными Участником. Организатор закупки не проверяет дополнительно полномочия приглашаемой Участником. Участники, представителю которых в установленную дату, время и способом не заявлено к участию в переговорах, считаются отказавшимися от участия в них. Организатор закупки вправе фиксировать ход переговоров с помощью аудио- или видеозаписи, о чем устно предупреждает представителей Участников до их начала.

Согласно абзацу 11 пункта 3.4.3. Положения о закупках любые предложения, которые делают Участники переговоров в отношении условий их заявок, должны быть направлены в виде измененных условий заявки в адрес Организатора закупки в срок, определенный в уведомлении о проведении переговоров. Если Участник, принявший участие в переговорах, не направил Организатору закупки в установленный срок измененные условия заявки, то его заявка остается действующей с изначально указанными в ней параметрами.

Согласно пункту 4.13.1 закупочной документации Организатор Закупочной процедуры оставляет за собой право предоставлять Участникам возможность добровольно изменить условия заявок путем проведения переговоров с Участниками Закупки в отношении условий, изложенных в Закупочной документации и Заявках Участников (в отношении технических условий, ценных, условий исполнения договора и т.д.) (далее – процедура переговоров, переговоры).

В соответствии с пунктом 4.13.4 закупочной документации конкретные сроки, способ и порядок проведения переговоров Организатор Закупочной процедуры устанавливает в уведомлении о проведении переговоров, которое направляется приглашаемым Участникам на адрес электронной почты, указанный в Анкете Участника (форма 4).

Согласно пункту 4.13.5 закупочной документации Участники Закупочной процедуры, участвовавшие в переговорах и изменившие условия своих заявок, обязаны дополнительно предоставлять Организатору измененные условия заявок в срок, определенный в ходе проведения переговоров и установленный в дополнительном уведомлении, направляемом Организатором на электронные адреса Участников по итогам

8

проведенных переговоров. Дополнительные уведомления также должны содержать информацию о порядке и способе предоставления документов согласно правилам и регламентам, а также функционалу Системы.

Организатором торгов по окончании сроков подачи заявок были один раз проведены переговоры посредством телеконференции, на которой всем участникам закупки озвучили наименование компаний, которые подали заявки, а также было предложено проверить состав своих заявок. По итогу данных переговоров ЭПШ открыла доступ к поданным заявкам, что позволило всем участникам поменять документы, включая документы, которые относятся к критериям оценки заявок, за исключением оснований показателей.

Вместе с тем, установленный порядок проведения переговоров, привел к неравным условиям участия в закупке и как результат к несправедливому подведению итогов.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки относятся к основным принципам закупочной деятельности (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Обеспечение соблюдения упомянутых принципов возможно лишь в случае неукоснительного соблюдения организатором торгов прав участников.

При этом, с учетом баланса сторон, то есть учитывая более значимое и слабое положение участников в правоотношениях с заказчиком, в материальных интересах участника не должно существовать никакой правовой неопределенности, которая могла бы привести даже к риску создания кому-либо из участников тех или иных преимущественных условий в ходе оценки и сопоставления заявок.

Это означает, что организатор торгов должен избегать совершения любого рода действий, которые даже гипотетически могут привести к созданию кому-либо преимущественных условий, вне зависимости от того, что организатор формально исходит из баланса неей, например, изменить содержание заявок на этапе переговоров после подачи заявок, поскольку подобный механизм может быть использован для создания преимущественных условий для лиц, заранее определенных организатором. Более того, такая процедура дает возможность организатору торгов предоставлять «внутреннему участнику закупок» информацию об условиях, содержащихся в заявках других участников, с целью улучшения условий его заявки для победы в данной процедуре.

Также неадекватное соотношение количества переговоров нарушает также принцип информационной открытости закупки, так как ставит в зависимость предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов от действия организаторов торгов, которые не могут заранее предупредить количество таких переговоров и дату их проведения.

1.4. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1 и пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выражаемое размытым сроком подведения итогов закупочной процедуры.

9



В соответствии с пунктом 4.6.2. Положения о закупках В любой момент до подведения итогов Неконкурентной Закупки Организатор закупки при необходимости может изменить дату окончания подачи Заявок и/или рассмотрение Заявок Участников и/или подведения итогов Закупки (в т.ч. без изменения иных условий Закупки, указанных в Извещении/Закупочной документации), а также организатор закупки вправе отказаться от проведения Неконкурентной Закупки на любом этапе ее проведения (в т.ч. после подведения итогов/выбора Победителя), не неся при этом никакой материальной ответственности перед Участниками (за исключением случаев, прямо установленных законодательством). При отказе от проведения Закупки Организатор закупки размещает в ЕИС документ о ее отмене.

Согласно пункту 2.16. закупочной документации Организатор закупки вправе в соответствии с Положением о закупках продлить срок окончания подачи Заявок, а также изменить дату рассмотрения заявок Участников и дату подведения итогов Закупочной процедуры. Увеличения о продлении сроков размещаются в Системе [www.fabrikapl.ru](http://www.fabrikapl.ru), согласно правил и регламента Системы [www.fabrikapl.ru](http://www.fabrikapl.ru).

По окончании срока подачи заявок (дата окончания подачи заявок в последней редакции была 21.05.2019 18:00), организатор торгов, в связи с несогласованным количеством проведенных переторгов и переторжек, изменял сроки подведения итогов закупочной процедуры четыре раза, а именно:

с 28.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 31.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);  
с 31.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 07.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);  
с 07.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 05.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);  
с 05.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 24.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск).

Однако подписание и публикация итогового протокола в итоге состоялась только 28.06.2019, что также нарушает установленные в извещении сроки.

Таким образом, в закупочной документации срок подведения итогов закупки носит размытый неконкретный характер, что не способствует прозрачности проведения торгов, а исключительное позволяет организатору, используя внутренние организационные механизмы, фактически изменить дату подведения итогов закупки, указавшую им в закупочной документации.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценывая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующей ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В настоящем случае именно такое отклонение от добросовестного поведения усматривается в действиях организаторов торгов, поскольку, не соблюдая принятых информационной открытости закупочной процедуры и требования к формальному закупочной документации, организатор торгов ограничивает право участников закупки на

получение всей необходимой информации о проводимой закупке, ставит в зависимость от собственных действий предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов, которые вынуждены учитывать возможные изменения сроков того, когда им будет известен результат закупки, и, как следствие, их правовой статус по итогам торгов.

## 2. Неразмещение в единой информационной системе информации о закупке

С учетом изложенных в пункте 1 доводов настоящей жалобы, данная закупка является конкурентной закупкой, что накладывает на организатора торгов обязанность по размещению сведений о данной закупке в ЕИС в сфере закупок ([zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)), в том числе извещения, документацию, проект договора, разъяснений этой документации, всех изменений, а также протоколов, составленных в ходе проведения закупки.

Вместе с тем, в нарушение требований, установленных пунктом 1 части 1 статьи 3 и части 5, 11, 12 статьи 4 Закона о закупках, организатор торгов не разместил в ЕИС в сфере закупок информацию о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещения и документацию, разъяснения этой документации, протокола, составленные в ходе осуществления закупки, итоговый протокол.

## 3. Неправильное осуществление закупочной комиссии организатора торгов оценок заявок участников закупки, которая не соответствует требованиям пункту 2 части 1, части 6 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках

Согласно Положению о закупках оценочные критерии – критерии оценки и сопоставления, оценка соответствия которым позволяет определить Участника, предложившего наилучшие условия исполнения Договора, данные критерии применяются при выборе Победителя из числа Участников, допущенных до проведения оценки по результатам отбора Заявок Участников Закупки.

Установленная система оценки, а именно, шкала присвоения баллов (со 2 по 10 оценочный критерий Приложение № 5 к Техническому заданию) не позволяет выявить лучшие условия для исполнения контракта и, как следствие, привела к не правильному подведению итогов закупочной процедуры. Более того, большинство оценочных критериев в документации не раскрыты, в частности, документация не содержит, что понимается под аналогичным договорам на выполнение работ.

## 4. Закупочная комиссия проявила неверное рассмотрение и допуск заявок на участие в настоящей закупочной процедуре, что нарушает пункты 1, 2 и 4 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также протокола, составленные по ходу проведения закупки, не отвечают требованиям пункта 4.11 Положения о закупках.



## Куда: Центральный аппарат ФАС России

125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242

E-mail: [delo@fas.gov.ru](mailto:delo@fas.gov.ru)

<b>Заявитель (участник закупки):</b>							
Наименование:	Общество с ограниченной ответственностью «ДАРС-Строительство»  ИНН 7327031144						
Адрес (место нахождения, почтовый адрес):	г. Ульяновск, ул. Карла Либкнехта, д. 19А, этаж 5, офис 500						
Телефон:	+7(8422)27-60-27						
Факс	+7(8422)27-50-99						
Электронная почта:	<a href="mailto:construction@darscompany.ru">construction@darscompany.ru</a> <a href="mailto:m.chanturiya@darscompany.ru">m.chanturiya@darscompany.ru</a> <a href="mailto:nenilin@gmail.com">nenilin@gmail.com</a> <a href="mailto:y.galishnikova@darscompany.ru">y.galishnikova@darscompany.ru</a>						
<b>Объект жалобы:</b>							
Наименование, указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона организатора торгов	Общество с ограниченной ответственностью "ВТОРОЙ ВЕТРОПАРК ФРВ"  ИНН 7703445912  Россия, 123112, г. Москва, Москва, Пресненская набережная, д. 10, этаж 15, помещение №2 <a href="mailto:Zakupki@VETROENERGETICA.RU">Zakupki@VETROENERGETICA.RU</a> <a href="mailto:zakupki@vetroparki.ru">zakupki@vetroparki.ru</a>  <table border="1"><tr><td>Уполномоченный представитель:</td><td>Забегаяева Ольга , тел. +7 (351) 259-63-62</td></tr><tr><td>Уполномоченный представитель:</td><td>Апокин Иван Викторович, тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203237)</td></tr><tr><td>Менеджер:</td><td>Зубков Сергей , тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203234)</td></tr></table>	Уполномоченный представитель:	Забегаяева Ольга , тел. +7 (351) 259-63-62	Уполномоченный представитель:	Апокин Иван Викторович, тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203237)	Менеджер:	Зубков Сергей , тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203234)
Уполномоченный представитель:	Забегаяева Ольга , тел. +7 (351) 259-63-62						
Уполномоченный представитель:	Апокин Иван Викторович, тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203237)						
Менеджер:	Зубков Сергей , тел. +7 (495) 788-32-42 (Доб. 203234)						
Наименование, указание на место нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона оператора электронной площадки	ЭТП ООО «Фабрикант.ру». <a href="https://www.fabrikant.ru">https://www.fabrikant.ru</a> 123317, Москва, Тестовская улица, 10, Комплекс «Москва-Сити», Северная башня, 1 подъезд, 25 этаж +7 (495) 514-02-04 <a href="mailto:info@fabrikant.ru">info@fabrikant.ru</a>						
<b>Указание на обжалуемые торги:</b>							
Сведения о начальной (максимальной)	<b><u>947 000 000,00 руб.</u></b>						



цене договора (цена лота):	
Сведения о закупке в ЕИС в сфере закупок:	<b>СВЕДЕНИЯ О ДАННОЙ ЗАКУПКЕ ОТСУТСТВУЮТ В ЕИС в сфере закупок</b>
Предмет закупки:	Выполнение работ по устройству: фундаментов ВЭУ, монтажных площадок и площадок складирования, внутриплощадочных автомобильных дорог, площадок под кран, демонтажу площадок под кран, включая благоустройство территории ВЭУ и внутриплощадочных автомобильных дорог (далее – работы) в рамках проекта «Каменско-Красносулинская ВЭС – Южная площадка»
Способ определения поставщика:	<b>Запрос ofert.</b> Выполнение работ по устройству: фундаментов ВЭУ, монтажных площадок и площадок складирования, внутриплощадочных автомобильных дорог, площадок под кран, демонтажу площадок под кран, включая благоустройство территории ВЭУ и внутриплощадочных автомобильных дорог (далее – работы) в рамках проекта «Каменско-Красносулинская ВЭС – Южная площадка» № <b>2541847</b>
Дата подведения итогов закупки:	<b>28.06.2019</b>

### Жалоба,

**в соответствии со статьей 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" и статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на действия (бездействие) организатора торгов, а также на действия (бездействия) закупочной комиссии организатора торгов**

#### **1. Осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ**

##### **1.1. Совершение организатором торгов притворной сделки с целью обхода закона.**

Организатор торгов в соответствии со своим положением о закупке проводит настоящую закупку в форме «Запроса ofert».

Согласно пункту 3.2.2.1. Положения о закупке:

*«Запрос ofert не является разновидностью торгов и не регулируется статьями 447—449 части первой Гражданского кодекса РФ.*

*При проведении Запроса ofert Победителем, в зависимости от требований, установленных Закупочной документацией, признается:*

- Участник Закупки, Заявка которого соответствует требованиям, установленным Извещением об осуществлении Запроса ofert, и содержит наиболее низкую цену Договора,*
- Участник Закупки, Заявка которого в соответствии с критериями, определенными в Закупочной документации, наиболее полно соответствует требованиям Закупочной документации и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.*



При проведении Запроса ofert Извещение об осуществлении Запроса ofert размещается на ЭТП не менее чем за 5 рабочих дней до дня истечения срока подачи Заявок на участие в Запросе ofert.

Процедура Запроса ofert производится в соответствии с общим порядком проведения Закупок (раздел 4 Положения) и включает в себя:

- 1) Объявление Запроса ofert.
- 2) Предоставление Закупочной документации (п. 4.4. Положения).
- 3) Подготовка Участниками Заявок на участие в Запросе ofert (п. 4.2.4 Положения).
- 4) Разъяснение Организатором закупки положений Закупочной документации (при необходимости) (п. 4.5. Положения).
- 5) Подача Участниками Заявок (п. 4.7. Положения).
- 6) Рассмотрения Заявок Участников (п. 4.8. Положения):
  - Отбор Заявок Участников;
  - Переговоры с Участниками Закупки (проводится при необходимости по усмотрению Организатора закупки до и/или после отбора Заявок в соответствии с п. 3.4.3. Положения),
  - Переторжка с Участниками Закупки (проводится при необходимости по усмотрению Организатора закупки после отбора Заявок в соответствии с п. 3.4.2. Положения);
  - Оценка Заявок Участников.
- 7) Определение Закупочной комиссией Победителя (п. 4.9. Положения).
- 8) Информирование о результатах Запроса ofert (п. 4.10. Положения).
- 9) Подписание Договора (п. 4.11. Положения)».

Согласно пункту 2.9. Документации закупочная процедура не является разновидностью торгов, и ее проведение не регулируется статьями 447-449 части первой и статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная Закупочная процедура не налагает на Заказчика соответствующего объема гражданско-правовых обязательств.

Согласно пункту 5.3.1. Документации, Заявки Участников, прошедшие отбор оцениваются в соответствии с критериями оценки, установленными в приложении №5 к заданию на закупку, являющимся неотъемлемой частью настоящей Закупочной документации.

В соответствии пунктом 5.3.4. Документации, Победителем Закупочной процедуры признаётся Участник с наибольшей суммой баллов, набранных по результатам оценки Заявки Участника по всем оценочным критериям, установленным в Закупочной документации.

Согласно Приложению №5 к Техническому заданию оценочными критериями являются:

- 1) Цена Договора (цена единицы Продукции);
- 2) Условия оплаты Продукции лучшие по сравнению с условиями, установленными Закупочной документацией (размер аванса);
- 3) Условия оплаты Продукции, лучшие по сравнению с условиями, установленными Закупочной документацией (условия оплаты);
- 4) Продолжительность (длительность) выполнения комплекса работ № 1 меньшая по сравнению с продолжительностью (длительностью), установленной Закупочной документацией;
- 5) Наличие успешного\* опыта исполнения аналогичных договоров на выполнение работ по устройству буронабивных свай на территории РФ. \*Успешность подтверждается отсутствием удовлетворенных судебных требований контрагентов к Участнику по таким договорам;



- 6) Наличие успешного\* опыта исполнения аналогичных договоров на выполнение работ по строительству фундаментов из монолитного железобетона на территории РФ. \*Успешность подтверждается отсутствием удовлетворенных судебных требований контрагентов к Участнику по таким договорам;
- 7) Наличие успешного\* опыта исполнения аналогичных договоров на выполнение работ по строительству автомобильных дорог/внутриплощадочных автомобильных дорог/автомобильных дорог вспомогательных/межплощадочных автомобильных дорог на территории РФ. \*Успешность подтверждается отсутствием удовлетворенных судебных требований контрагентов к Участнику по таким договорам;
- 8) Наличие успешного\* опыта исполнения аналогичных договоров на выполнение работ по строительству фундаментов ветроэнергетических установок (ВЭУ) на территории РФ. \*Успешность подтверждается отсутствием удовлетворенных судебных требований контрагентов к Участнику по таким договорам;
- 9) Наличие кадровых ресурсов;
- 10) Наличие материально-технических ресурсов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно пункту 2 статьи 168 ГК Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

В соответствии с пунктом 2 статьи 170 ГК РФ притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Согласно части 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.



Согласно части 3.2. статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Согласно части 22 статьи 3.2. Закона о закупках под запросом предложений в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса предложений признается участник конкурентной закупки, заявка на участие, в закупке которого в соответствии с критериями, определенными в документации о закупке, наиболее полно соответствует требованиям документации о закупке и содержит лучшие условия поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг.

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.

Согласно пункту 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Согласно пункту 2 статьи 437 ГК РФ содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

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.

В постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», установлено, что согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Таким образом, установленный в Положении о закупках способ определения поставщика как «Запрос оферт» является притворной сделкой, что позволяет организатору торгов обойти положения Закона о закупках, регулирующие конкурентные способы определения поставщика. Вместе с тем, по всем признакам данная закупка является торгами, конкурентной и схожа с запросом предложения. Более того, то обстоятельство, что пунктом 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 в форме «Запрос оферт», при проведении которой создается 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.

## **1.2. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1 и пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выраженное в проведение неопределенного количества переторжек**

Согласно пункту 3.4.2 Положения о закупках:

*«В ходе Переторжки Участникам предоставляется возможность добровольно повысить предпочтительность их Заявок путем снижения первоначальной цены, при условии сохранения остальных положений Заявки (предложения) без изменений.*

*Переторжка может применяться при проведении закупки любым способом по решению Организатора закупки и если это не противоречит требованиям Закона 223-ФЗ.*

*Количество переторжек не ограничено. Количество переторжек Конкурентной закупки и конкретные даты и время их проведения устанавливается в Извещении.*

*К переторжке могут быть приглашены только те Участники, чьи Заявки были признаны соответствующими отборочным критериям Закупочной документации.*

*Участник, приглашенный на переторжку, вправе не участвовать в ней, в этом случае его Заявка остается действующей с параметрами цены, указанными в ней до проведения переторжки.*

*На переторжке Участник Закупки вправе заявлять новые (сниженные) цены как в отношении основного, так и альтернативного предложений, допущенных до участия в переторжке по результатам рассмотрения Заявок.*

*При проведении Закупки на ЭТП переторжка проводится в соответствии с регламентом Оператора ЭТП, и сведения о ее проведении должны быть доступны всем зарегистрированным пользователям ЭТП. На ЭТП переторжка может проводиться в режиме реального времени и заочно.*

*Настоящий порядок проведения переторжки действует, если иной порядок или требования к ее проведению не установлены иными разделами настоящего Положения и/или императивными нормами действующего законодательства.*

*Стадии проведения переторжки:*

*– заочная;*

*– очная (факультативная стадия, проводится для закупок в неэлектронной форме).*

*После проведения переторжки Организатор закупки производит оценку Заявок Участников с учетом обновленного ценового предложения.*

### **Заочная стадия переторжки**

*Организатор закупки в порядке, предусмотренном Закупочной документацией, направляет Участникам, допущенным к переторжке, уведомление о дате и времени (периоде времени) проведения переторжки и подачи обновленных Ценовых предложений. Уведомление о переторжке может также содержать сведения о ценовом предложении (без указания конкретного Участника, подавшего Заявку), которое на момент начала переторжки является лучшим (наименьшим).*

*Порядок и формат предоставления Заявок Участников по результатам переторжки устанавливается в Закупочной документации.»*



Согласно пункту 2.5. Закупочной документации необходимость проведения переторжки и их количество определяется Организатором Закупочной процедуры. Переторжка проводится после проведения отбора, только среди тех Участников, чьи Заявки были признаны соответствующими отборочным критериям, приведенным в таблице 13 Приложения №3 к настоящей Закупочной документации и приложении №5 к Заданию на закупку, являющимися неотъемлемой частью настоящей Закупочной документации. Переторжка проводится в соответствии с п. 4.12 Закупочной документации.

В ходе проведения процедуры организатором торгов было проведено три заранее нерегламентированные в извещении и документации переторжки. В связи с тем, что в документации срок и количество переторжек заранее не установлены, что не способствует прозрачности проведения процедуры, а исключительно позволяет организатору торгов, используя внутренние организационные механизмы, фактически изменять дату и количество переторжек на свое усмотрение.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В настоящем случае именно такое отклонение от добросовестного поведения усматривается в действиях организаторов торгов, поскольку, не соблюдая принципы информационной открытости закупочной процедуры и требования к формированию закупочной документации, организатор торгов ограничивает право участников закупки на получение всей необходимой информации о проводимой закупке, ставит в зависимость от собственных действий предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов, которые вынуждены учитывать возможные изменения количества переторжек, что ведет к неверному подведению итогов процедуры.

Так, например, на просьбу заявителя о проведении дополнительной (четвертой по счету) переторжки, организатор торгов (письмо от 25.06.2019 № ВВ768-2019) отказал в проведении, ссылаясь на сжатые сроки реализации инвестиционного проекта, тогда как по просьбе других участников были проведены две ранее дополнительные переторжки.



**1.3. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1, пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 и пункта 9 части 3.3. Закона о закупках, выраженное в нерегламентированном количестве переговоров после окончания сроков подачи заявок и возможности на данном этапе изменить свои заявки, что создало необоснованные преимущественные условия для определенных участников закупок.**

Согласно абзацу 8 пункту 3.4.3. Положения о закупках переговоры могут проводиться Организатором закупки с приглашенными Участниками совместно и/или в отдельности с каждым из приглашенных Участников. Количество переговоров (как совместных, так и в отдельности с каждым Участником) не ограничено. Очередность переговоров устанавливает Организатор закупки.

Согласно абзацу 10 пункту 3.4.3. Положения о закупках организатор закупки в порядке, установленном Закупочной документацией, направляет Участникам, приглашаемым к переговорам, уведомление о проведении переговоров, которое должно содержать дату, время, указание на все возможные способы участия в переговорах (совместно или в отдельности, лично, посредством аудио-, видео- конференцсвязи) и контактные данные (адрес, номер телефона, пароль подключения и т.п.), по которым Участники должны связаться с Организатором закупки в целях участия в переговорах, а также срок подачи ими обновленных Заявок после завершения переговоров. Об изменении даты, времени, способа или контактных данных для участия в переговорах Организатор закупки уведомляет приглашенных Участников. Участник, принявший решение об участии в переговорах, должен обеспечить участие в них своих полномочных представителей. Все представители Участников, которые в установленную дату, время и способом заявили к участию в переговорах, считаются надлежащим образом уполномоченными Участником; Организатор закупки не проверяет дополнительно полномочия представителей Участников. Участники, представители которых в установленную дату, время и способом не заявили к участию в переговорах, считаются отказавшимися от участия в них. Организатор закупки вправе фиксировать ход переговоров с помощью средств аудио- или видеозаписи, о чем устно предупреждает представителей Участников до их начала.

Согласно абзацу 11 пункту 3.4.3. Положения о закупках любые предложения, которые делают Участники переговоров в отношении условий их Заявок, должны быть направлены в виде изменённых условий Заявки в адрес Организатора закупки в срок, определенный в уведомлении о проведении переговоров. Если Участник, принявший участие в переговорах, не направил Организатору закупки в установленный срок измененные условия Заявки, то его Заявка остается действующей с изначально указанными в ней параметрами.

Согласно пункту 4.13.1 закупочной документации Организатор Закупочной процедуры оставляет за собой право предоставить Участникам возможность добровольно изменить условия Заявок путем проведения переговоров с Участниками Закупки в отношении условий, изложенных в Закупочной документации и Заявках Участников (в отношении технических условий, ценовых, условий исполнения договора и т.д.) (далее – процедура переговоров, переговоры)

В соответствии с пунктом 4.13.4 закупочной документации конкретные сроки, способ и порядок проведения переговоров Организатор Закупочной процедуры устанавливает в уведомлении о проведении переговоров, которое направляется приглашаемым Участникам на адрес электронной почты, указанный в Анкете Участника (форма 4).

Согласно пункту 4.13.5 закупочной документации Участники Закупочной процедуры, участвовавшие в переговорах и изменившие условия своих Заявок, обязаны дополнительно предоставить Организатору измененные условия Заявок в срок, определенный в ходе проведения переговоров и установленный в дополнительном



уведомлении, направляемом Организатором на электронные адреса Участников по итогам проведенных переговоров. Дополнительные уведомления также должны содержать информацию о порядке и способе предоставления документов согласно правилам и регламентам, а также функционалу Системы.

Организатором торгов по окончании сроков подачи заявок были один раз проведены переговоры посредством телеконференцсвязи, на которой всем участникам закупок озвучили наименование компаний, которые подали заявки, а также было предложено проверить состав своих заявок. По итогу данных переговоров ЭТП открыла доступ к поданным заявкам, что позволило всем участникам поменять документы, включая документы, которые относятся к критериям оценки заявок, за исключение ценовых показателей.

Вместе с тем, установленный порядок проведения переговоров, привел к неравным условиям участия в закупке и как результат к несправедливому подведению итогов.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения

Принципы равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки отнесены к основным принципам закупочной деятельности (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

Обеспечить соблюдение упомянутых принципов возможно лишь в случае неукоснительного соблюдения организатором торгов прав участников.

При этом, с учетом баланса сторон, то есть учитывая более зависимое и слабое положение участников в правоотношениях с заказчиком, в материальных интересах участников не должно существовать никакой правовой неопределенности, которая могла бы привести даже к риску создания кому-либо из участников тех или иных преимущественных условий в ходе оценки и сопоставления заявок.

Это означает, что организатор торгов должен избегать совершения любого рода действий, которые даже гипотетически могут привести к созданию кому-либо преимущественных условий, вне зависимости от того, что организатор формально исходит из благих целей, например, изменить содержание заявок на этапе переговоров после подачи заявок, поскольку подобный механизм может быть использован для создания преимущественных условий для лиц, заранее определенных организатором. Более того, такая процедура дает возможность организатору торгов предоставлять «нужному участнику закупок» имеющуюся у него информация об условия, содержащихся в заявках других участников, с целью улучшения условий его заявки для победы в данной процедуре.

Также нерегламентированное количество переговоров нарушает также принцип информационной открытости закупки, так как ставит в зависимость предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов от действия организаторов торгов, которые не могут заранее предугадать количество таких переговоры и дату их проведения.

#### **1.4. Нарушение организатором торгов части 1 статьи 1 и пункта 1 и 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, выраженное размытом сроке подведения итогов закупочной процедуры.**



В соответствии с пунктом 4.6.2. Положения о закупках В любой момент до подведения итогов Неконкурентной Закупки Организатор закупки при необходимости может изменить дату окончания подачи Заявок и/или рассмотрения Заявок Участников и/или подведения итогов Закупки (в т.ч. без изменения иных условий Закупки, указанных в Извещении/Закупочной документации), а также организатор закупки вправе отказаться от проведения Неконкурентной Закупки на любом этапе ее проведения (в т.ч. после подведения итогов/выбора Победителя), не неся при этом никакой материальной ответственности перед Участниками (за исключением случаев, прямо установленных законодательством). При отказе от проведения Закупки Организатор закупки размещает в ЕИС документ о ее отмене.

Согласно пункту 2.16. закупочной документации Организатор закупки вправе в соответствии с Положением о закупках продлить срок окончания подачи Заявки, а также изменить дату рассмотрения заявок Участников и дату подведения итогов Закупочной процедуры. Уведомления о продлении сроков размещаются в Системе [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru), согласно правил и регламента Системы [www.fabrikant.ru](http://www.fabrikant.ru).

По окончании сроков подачи заявок (дата окончания подачи заявок в последней редакции была 14.05.2019 18:00), организатор торгов, в связи с нерегламентированным количеством проведенных переговоров и переторжек, изменял сроки подведения итогов закупочной процедуры четыре раза, а именно:

- с 28.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 31.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);
- с 31.05.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 07.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);
- с 07.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 05.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск);
- с 05.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск) на 24.06.2019 г. в 15 час. 00 мин. (мск).

Однако подписание и публикация итогового протокола в итоге состоялись только 28.06.2019, что также нарушает установленные в извещении срок.

Таким образом, в закупочной документации срок подведения итогов закупки носит размытый неконкретный характер, что не способствует прозрачности проведения торгов, а исключительно позволяет организатору, используя внутренние организационные механизмы, фактически изменять дату подведения итогов закупки, указанную им в закупочной документации.

В силу п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В настоящем случае именно такое отклонение от добросовестного поведения усматривается в действиях организаторов торгов, поскольку, не соблюдая принципы информационной открытости закупочной процедуры и требования к формированию закупочной документации, организатор торгов ограничивает право участников закупки на



получение всей необходимой информации о проводимой закупке, ставит в зависимость от собственных действий предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов, которые вынуждены учитывать возможные изменения сроков того, когда им будет известен результат закупки, и, как следствие, их правовой статус по итогам торгов.

## **2. Неразмещение в единой информационной системе информации о закупке**

С учетом изложенных в пункте 1 доводов настоящей жалобы, данная закупка является конкурентной закупкой, что накладывает на организатора торгов обязанность по размещению сведений о данной закупке в ЕИС в сфере закупок ([zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru)), в том числе извещение, документацию, проект договора, разъяснений этой документации, всех изменений, а также протоколов, составленных в ходе проведения закупки.

Вместе с тем, в нарушение требований, установленных пунктом 1 части 1 статьи 3 и части 5, 11, 12 статьи 4 Закона о закупках, организатор торгов не разместил в ЕИС в сфере закупок информацию о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол.

## **3. Неправильное осуществление закупочной комиссии организатора торгов оценок заявок участников закупки, которая не соответствует требованиям пункту 2 части 1, части 6 статьи 3, части 10 статьи 4 Закона о закупках**

Согласно Положению о закупках оценочные критерии – критерии оценки и сопоставления, оценка соответствия которым позволяет определить Участника, предлагающего наилучшие условия исполнения Договора; данные критерии применяются при выборе Победителя из числа Участников, допущенных до проведения оценки по результатам отбора Заявок Участников Закупки.

Установленная система оценки, а именно, шкала присвоения баллов (со 2 по 10 оценочный критерий Приложение № 5 к Техническому заданию) не позволяет выявить лучшее условия для исполнения контракта и, как следствие, привела к не правильному подведению итогов закупочной процедуры. Более того, большинство оценочных критериев в документации не раскрыты, в частности, документация не содержит, что понимается под аналогичными договорами на выполнение работ.

## **4. Закупочная комиссия произвела неверное рассмотрение и допуск заявок на участие в настоящей закупочной процедуре, что нарушает пункту 1, 2 и 4 части 1, части 6 статьи 3 Закона о закупках, а также протоколы, составленные по ходу проведения закупки, не отвечают требованиям пункта 4.11 Положения о закупках.**

Таким образом, с учетом изложенных доводов в настоящей жалобе, можно сделать выводы, помимо прочего, о нарушении организатором торгов антимонопольных требований к торгам, согласно п. 1-3 ч. 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции. На основании вышеизложенного, также просим ФАС России, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, проверить в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов и закупочной комиссии наличие иных нарушений.

С уважением,

Генеральный директор Седов Сергей Иванович