

В Управление Федеральной антимонопольной службы по городу Москве

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1

Телефон: 8 (495) 784-75-05 (доб 077-100/077-105)

E-mail: to77@fas.gov.ru

Заказчик:

Наименование: Акционерное общество «Системный оператор Единой

энергетической системы»

(АО «СО ЕЭС»)

Место нахождения: 109074, г. Москва,

Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3

Почтовый адрес: 109074, г. Москва,

Китайгородский проезд, д. 7, стр. 3

Адрес электронной почты:

ntk@so-ups.ru

Номер контактного телефона и факса:

+ 7 (495) 627-94-13

от ООО «АВК Комплекс»

Место нахождения: 140081, Московская область, г. Лыткарино, ул. Советская, д. 14, кв. 53

Почтовый адрес: 140081, Московская область, г. Лыткарино, ул. Советская, д. 14, кв. 53

Номер контактного телефона:

89263663881

E-mail: avkcomplex@yandex.ru

Письмо (жалоба) на действия заказчика при проведении открытого конкурса в электронной форме «Право заключения договора на выполнение работ по уборке прилегающей территории от сухой травянистой растительности, поврежденных (высохших) деревьев и кустарников, мусора и других горючих материалов на территории по адресу: Московская область, Наро-Фоминский район, 74 км. Киевского шоссе (1289198)» (реестровый номер открытого аукциона в электронной форме № 31908063570), на условиях, предусмотренных указанными в документации об открытом аукционе в электронной форме.

Предмет государственного контракта: Право заключения договора на выполнение работ по уборке прилегающей территории от сухой травянистой растительности, поврежденных (высохших) деревьев и кустарников, мусора и других горючих материалов на территории по адресу: Московская область, Наро-Фоминский район, 74 км. Киевского шоссе (1289198)» (реестровый номер открытого аукциона в электронной форме № 31908063570).

Адрес электронной площадки в сети «Интернет» - <http://b2b-center.ru>

Ссылка: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?lotId=11047699&purchaseId=8319558&purchaseMethodType=IS>

Обжалуемые действия Аукционной комиссии:

Порядковый номер заявки 1.

ООО «АВК Комплекс» подало заявку на участие в открытом конкурсе в электронной форме «Право заключения договора на выполнение работ по уборке прилегающей территории от сухой травянистой растительности, поврежденных (высохших) деревьев и кустарников, мусора и других горючих материалов на территории по адресу: Московская область, Наро-Фоминский район, 74 км. Киевского шоссе (1289198)» (реестровый номер открытого конкурса в электронной форме №

31908063570). В соответствии с протоколом рассмотрения заявок №65-ЦЗК-3 на участие в конкурсе №1289198 от 31.07.2019 года ООО «АВК Комплекс» был допущен к участию и признан участником конкурса. 01.08.2019 года на заседании комиссии было принято решение о том, чтобы признать данный конкурс несостоявшимся, в связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок была допущена 1 заявка на участие в конкурсе. Согласно пункту 9 статьи 20 Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг для нужд акционерного общества «Системный оператор Единой энергетической системы» (далее Положение Заказчика) «В случае если на основании результатов рассмотрения заявок закупочной комиссией принято решение об отказе в допуске к участию всех Участников или о допуске к участию только одного Участника, закупочная процедура признается несостоявшейся, при этом в последнем случае Заказчик вправе заключить договор с таким Участником на условиях и по цене договора, не ухудшающих положение Заказчика, предусмотренное заявкой и документацией о закупке. Решение о заключении договора с единственным Участником закупки принимается лицом, утвердившим соответствующую документацию о закупке». Однако Заказчик не воспользовался правом заключить договор с единственным участником, что подтверждается не направлением в сроки, указанные в Положении, проекта договора, а также тем фактом, что Заказчиком был объявлен новый конкурс по данной закупке (реестровый номер открытого конкурса в электронной форме № 31908191827).

По существу поясняем:

В документации в п. 6.8.2.8. и в пункте 9 статьи 20 Положения установлено следующее положение, регламентирующее порядок действия Заказчика в случае признания конкурса несостоявшимся:

«В случае если конкурс признан несостоявшимся и только один Участник конкурса, подавший Конкурсную заявку, допущен к участию в конкурсе, Заказчик вправе заключить Договор с таким Участником конкурса на условиях и по цене Договора, не ухудшающих положение Заказчика, предусмотренные Конкурсной заявкой и Конкурсной документацией. При этом цена Договора не может превышать начальную (максимальную) цену Договора, указанную в Извещении о проведении конкурса».

К тому же в п. 21. Извещения и в пункте 1 статьи 22 Положения указано, что Договор по результатам конкурса между Заказчиком и Победителем конкурса заключается не ранее чем через 10 (Десять) дней и не позднее чем через 20 (Двадцать) дней с даты размещения в Единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурса. Итоговый протокол составлен 01.08.2019 года. Соответственно проект контракта Заказчик должен был выслать единственному участнику не позднее 21.08.2019г.

Считаем, что отказ Заказчика заключить договор с Заявителем по причине наличия одной соответствующей требованиям документации заявки и в виду признания закупки несостоявшейся противоречит действующему законодательству Российской Федерации.

Исходя из буквального толкования слов и выражений, содержащихся в п. 6.8.2.8. Документации Заказчику дается право выбора заключить Договор с участником, либо отказаться от заключения.

Согласно ч. 15 ст. 3.2. Закона №223-ФЗ Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с п. 16 ст. 3.2. Закона 223-ФЗ под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

Исходя из вышеизложенного в документации и Положении Заказчик предусмотрел возможность отказаться от заключения договора с победителем закупки.

Согласно ч. 1 ст. 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

Исходя из положений названной нормы права торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей правовой природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс».

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

Следовательно, лицо, реализуя свои субъективные права в урегулированных законом правоотношениях, должно соблюдать все предусмотренные законом требования к их реализации. При этом волеизъявление на реализацию прав в конкретном правоотношении будет регулироваться нормами права, предусмотренными для данного правоотношения, вне зависимости от того, как оно названо.

В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Также согласно п. 18 ст. 3 Положения Заказчика «Победитель – Участник, заявка на участие в конкурсе, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора». Таким образом, так как заявка Заявителя, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, данное понятие распространяется на ООО «АВК Комплекс».

Положениями ст. ст. 447-448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения дого

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков.

В этой связи разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут и не должны противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ).

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

Учитывая наличие в рассматриваемых правоотношениях и публично-правовых элементов, действующее законодательство предъявляет к заказчику повышенные требования при проведении закупочных процедур.

Поскольку положение о закупках, разработанное заказчиком, не является нормативным правовым актом и его законность не презюмируется, следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, положение о закупках не может.

Нормы, предусмотренные Положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора противоречат требованиям ст. ст. 1, 10, 447 ГК РФ, ст. ст. 3, 4 Закона о закупках, в связи с чем, не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора с Заявителем.

Предусмотренный Заказчиком механизм нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений,

поскольку создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с Заявителем.

В то же время, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора, а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в случае уклонения от заключения договора.

Принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений действия заказчика также не отвечают.

Согласно ч. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Таким образом, отказ Заказчика от заключения договора с Заявителем является злоупотреблением правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ) и не подлежит правовой защите.

Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 448 ГК РФ организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса — не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

По смыслу приведенной нормы организатор торгов вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора.

На основании вышеизложенного, руководствуясь положениями ГК РФ, ФЗ №223-ФЗ,

ПРОСИМ:

1. Признать действия Заказчика не законными, выдать предписание об устранении нарушений.
2. Обязать Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы» заключить договор с ООО «АВК Комплекс».
3. Обязать Акционерное общество «Системный оператор Единой энергетической системы» отменить заново объявленный конкурс в электронном виде (реестровый номер открытого конкурса в электронной форме № 31908191827)

Приложения к жалобе:

- 1) Решение № 1 о продлении полномочий генерального директора на 1л.;
- 2) Приказ №1/2017к о назначении директора на 1л.;
- 3) Конкурсная документация вновь объявленного открытого конкурса в электронном виде (реестровый номер № 31908191827)

Генеральный директор



Куделин Алексей Владимирович