

ЖАЛОБА

на действия Заказчика при подведении Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд **что** Извещению о закупке № 32413184701 от 17.01.2024 г.

«17» января 2024 г. на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет": <https://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/notice223/common-info.html?noticeInfoId=16259523> (далее – Торги), - было размещен Запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд по Извещению о закупке № 32413184701 от 17.01.2024 г., а также Документация о закупке (далее – Документация).

Представленная заявка соответствовала форме и всем требованиям, установленных Документацией, все представленные документы соответствовали требованиям к подтверждающим документам.

26.01.2024 15:43 (МСК) был опубликован Итоговый протокол №32413184701-01

Согласно Протокола итогов

10. Информация о соответствии сведений и документов, представленных участником в заявке на участие в запросе котировок, требованиям, установленным документацией и законодательством РФ.

№ Заявки	Дата и время поступления	Наименование участника запроса котировок	Место нахождения	Ценовое предложение участника	Решение комитета о допуске к участию в запросе котировок	Основание принятого решения
----------	--------------------------	--	------------------	-------------------------------	--	-----------------------------

1.	24.01.2024 09:51	ООО «ПАРИТЕТ» ИНН 2536324900 КПП 772301001 ОРГН 1202500020535	109387 Г.МОСКВА, ВН.ТЕР.Г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ ЛЮБЛИНО, ПР- КТ 40 ЛЕТ ОКТЯБРЯ, Д. 3, ПОМЕЩ. 1/1	7 589 319,16р. (без НДС,УСН)	Допуск	Соответствие заявки участника запроса котировок требованиям № 223-ФЗ от 18.07.2011, Положению о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Гостиничный комплекс «Славянка».
----	---------------------	---	--	---------------------------------	--------	--

11. Решение комитета:

Признать процедуру несостоявшейся в соответствии с разделом 10 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд.

Согласно взаимосвязанных положений п. 6.1.7, 6.1.8 и пп. 4 п. 10.1., пп. 2 п. 10.2. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд Заказчик должен был заключить с участником Договор на оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд

10.1. Закупка признается несостоявшейся в следующих случаях:

4) допущена к участию в закупочной процедуре только одна заявка;

10.2. В случае если закупка признана несостоявшейся, Общество вправе по своему усмотрению в зависимости от срочности закупки, а также степени интереса, проявленного поставщиками, исполнителями, подрядчиками к закупке, признанной несостоявшейся:

2) провести закупку с использованием иного способа закупки, в том числе у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), если процедура закупки признана несостоявшейся;

6.1. Закупка у единственного поставщика осуществляется Обществом, в случае:

6.1.7. Закупки товаров, работ, услуг, конкурентной/неконкурентной процедуры закупки которых иным способом признана несостоявшейся по основаниям, предусмотренным настоящим Положением, и по итогам такой процедуры не заключен договор и не принято решение о проведении повторной процедуры.

6.1.8. Когда только один участник конкурентной/неконкурентной процедуры закупки, подавший заявку, признан участником конкурентной закупки.

Таким образом, Положением о закупке предусмотрена, как по 44 ФЗ, при признании закупки несостоявшейся обязанность заключения договора с единственным допущенным участником такой закупки и отсутствует возможность не заключать договор. Фактически заказчик рассмотрел все условия заявки участника, допустил заявку участника к участию в запросе котировок, присвоил ему первый номер, но уклонился от признания участника победителем и отказался от заключения договора, фактически отменив закупку.

В целях реализации указанного права было направлено письмо, исх. от 31.01.2024 года, о заключении договора по итогам закупки (Извещение № 32413184701), протокол № 32413184701/2024 от 24.01.2024, которым на основании взаимосвязанных положений п. 6.1.7, 6.1.8 и пп. 4 п. 10.1., пп. 2 п. 10.2. Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд предлагает заключить Договор на оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд

Согласно ч. 1. Ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 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 (далее - положение о закупке).

Согласно ч. 5. Ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" Заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке.

Согласно ч. 6. Ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" Решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Согласно ч. 7. Ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" По истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 23. Ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" В случае, если заказчиком принято решение об отмене конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с частью 5 статьи 3.2 настоящего Федерального закона, оператор электронной площадки не вправе направлять заказчику заявки участников такой конкурентной закупки.

Согласно ч. 29. Ст. 3.4 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно ч. 20. Ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 20. Под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

В аналогичных случаях действия Заказчика, в Решениях Саратовского УФАС России № 064/07/03-1439/2021, № 064/07/03-1441/2021 от 16.12.2021 г. признавались незаконными.

Таким образом, Заказчиком нарушены требования документации и законодательства, с участником, допущенным по результатам рассмотрения заявок, не принято решение заключить договор.

Дополнительно указываем судебную и антимонопольную практику, установленную в постановлении АС Московского округа от 10 октября 2019 г. делу № А40-289522/2018:

АО проводило запрос предложений; ООО приняло участие в этой процедуре, и его заявка была признана единственной соответствующей документации.

ООО признали победителем конкурентной процедуры с получением права заключения разыгранного контракта (договора);

но далее в антимонопольный орган поступила жалоба этого ООО на решение заказчика о признании запроса несостоявшимся, повторном проведении процедуры и, как следствие, на отказ АО от заключения договора с участником, соответствующим требованиям документации.

В итоге суды, как и антимонопольный орган, признали неправоту АО, ссылаясь на следующее: в соответствии с пунктом 4 статьи 448 ГК РФ организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за 3 дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса – не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса. Из буквального толкования этой нормы следует, отметили суды, что организатор вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора;

положение о закупках АО не является НПА и должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, положение о закупках не может. Поэтому правила положения о закупках АО и закупочной документации в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора, на которые ссылалось в свою защиту АО, противоречили требованиям ГК РФ, а также статей 3, 4 Закона № 223-ФЗ, в связи с чем не подлежали применению и не могли являться основанием для отказа от заключения договора с ООО;

был отклонен довод АО, что запрос предложений не относится к «торгам» и не подпадает под относящиеся к торгам требования ГК РФ, включая запрет на отказ от заключения договора. Как

отметили суды, торгами в контексте гражданского законодательства могут быть признаны закупочные процедуры, по своей природе отвечающие определению «аукцион» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур. Проводя закупочную процедуру, которая по своей сути соответствует торгам, заказчик обязан соблюдать общие принципы и нормы, предусмотренные гражданским законодательством, и не вправе нарушать права экономически более слабой стороны в правоотношениях.

В соответствии с п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закона о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. При этом случаи, когда договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ), устанавливаются законом.

В соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223) Любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях: 1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

В соответствии с п. 3 ст. 447 ГК РФ в случаях, прямо указанных в ГК РФ, либо ином законе, в т.ч. – в Законе 223, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

В настоящем случае порядок проведения торгов регламентирован, в том числе и положениями статей 447 - 448 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с пунктом 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Положениями статей 447 - 448 Гражданского кодекса Российской Федерации не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем конкурентной процедуры, а потому следует признать, что рассматриваемые действия заявителя по отказу от заключения контракта противоречат требованиям гражданского законодательства и нарушают участника на возможность стать контрагентом заказчика.

Поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, положение о закупках не может.

Таким образом, нормы, предусмотренные положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора и на которые ссылается заказчик в обоснование своей позиции, противоречат требованиям статей 1, 10, 447 Гражданского

кодекса Российской Федерации, статей 3, 4 Закона о закупках, в связи с чем не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора с обществом.

В соответствии с пунктом 4 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Из буквального толкования названной нормы права организатор вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора.

Конкурентными процедурами в силу положений статей 447 – 449 Гражданского кодекса Российской Федерации являются торги. Системное толкование положений гражданского законодательства, Закона о закупках, положения о закупках и документации о запросе предложений не позволяют сделать вывод о том, что в настоящем случае закупка проводится не путем проведения торгов.

Так, согласно пункту 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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», «запрос котировок» или «конкурс», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

В силу пункта 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, юридические лица приобретают и осуществляют (реализуют) свои субъективные (гражданские права) в своей воле и в своем интересе. В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно ч. 20. Ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" 20. Под запросом котировок в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Таким образом, проводя закупочную процедуру, которая по своей сути соответствует торгам, заказчик обязан соблюдать общие принципы и нормы, предусмотренные гражданским законодательством и не вправе нарушать права экономически более слабой стороны в правоотношениях.

Положение о закупках устанавливает правила проведения запроса предложений. При этом документация о запросе предложений содержит в себе уже конкретные правила проведения данной закупки, а именно указываются соответствующие даты и сроки ее проведения, существенные условия заключаемого договора, правила выбора наилучшего предложения из всех поступивших.

Таким образом, правовая природа проводимой процедуры полностью соответствует правовой природе торгов.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися.

Частью 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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.

Частью 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

В рассматриваемом случае с жалобой в антимонопольный орган обращается лицо, подавшее заявку на участие в торгах, права или законные интересы которого ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 18.1 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРОШУ:

1. Приостановить проведение Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд

по Извещению о закупке № 32413184701 от 17.01.2024 г.

2. Признать настоящую жалобу обоснованной.

3. Признать организатора Запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на Оказание клининговых услуг по комплексной уборке для нужд

по Извещению о закупке № 32413184701 от 17.01.2024 г.,

нарушившим требования, установленные Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

4. Выдать организатору торгов предписание для устранения выявленных нарушений.

5. Предпринять иные предусмотренные Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» меры.

Приложения:

1. Копия выписки из ЕГРЮЛ на Заявителя.
2. Решение о назначении руководителя Заявителя.
3. Доверенность на представителя.
4. Письмо, исх. от 31.01.2024 года, о заключении договора по итогам закупки (Извещение № 32413184701),
5. Решения Саратовского УФАС России № 064/07/03-1439/2021, № 064/07/03-1441/2021 от 16.12.2021 г.
6. -Постановление АС Московского округа от 10 октября 2019 г. делу № А40-289522/2018.