

5

Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

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

Заявитель: АО «АМД»

119021, г. Москва, ул. Россолимо, д.17, строение 3

Представитель по доверенности:

Ивакина Мария Юрьевна

Тел: + 7 926 565 94 81

эл.адрес: maria.ivakina@gmail.com

Заказчик: ООО «Мосэнергoproект»

105066 г. Москва, ул. Спартаковская, д. 2А, стр. 2

13 марта 2019 года

Жалоба на действия заказчика при осуществлении закупок работ, услуг по 223-ФЗ

АО «АМД» – компания, которая оказывает услуги и выполняет работы по модернизации информационного оборудования и информационных систем компаний. Одним из заказчиков АО «АМД» является ООО «Мосэнергoproект», с которым у него уже есть действующие договорные отношения на модернизацию информационной структуры.

В конце прошлого года ООО «Мосэнергoproект» (Заказчик) в соответствии с 223-ФЗ разместил закупку на выполнение работ по модернизации виртуализированных рабочих мест. АО «АМД» (Заявитель) был признан победителем этой закупки. Заказчик направил Заявителю требование немедленно начать исполнение договора из-за коротких сроков выполнения работ. Заявитель приступил к исполнению договора, а через неделю Заказчик отказался от заключения договора.

Заявитель считает, что действия Заказчика являются незаконными и Заказчик обязан заключить с Заявителем договор.

ФАКТИЧЕСКИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА

26 декабря 2018 года Заказчик на www.zakupki.gov.ru разместил закупку на выполнение работ по модернизации подсистемы виртуализованных рабочих мест проектировщиков ООО «МЭП» (Приложение №2).

Данные о закупке:

1. Заказчик: ООО «Мосэнергoproект» Адрес: Россия, 105066, Москва, ул. Спартаковская, д. 2А, стр. 2, тел: (495) 617-15-65, факс: (495) 617-15-67 email: mail@mosenergoproject.ru.

2. Участник закупки (заявитель): АО «АМД», ИНН: 7704826205. Адрес: 119021, г. Москва, ул. Россолимо, д.17, строение 3; телефон (499) 346-48-41; телефон для связи +7 919 994 00 76; e-mail: info@datamodel.ru; контактное лицо: Жилкин Сергей Юрьевич.

3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: www.zakupki.gov.ru

Номер закупки: №31807368336

4. Номер извещения: № 201-ОЗП-2018

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 26.12.2018.

5. Наименование закупки: «Выполнение работ по модернизации подсистемы виртуализованных рабочих мест проектировщиков ООО «МЭП»».

Заявитель подал offerту на заключение договора и коммерческое предложение от 10.01.2019 согласно заявке и требованиям документации Заказчика (Приложение №3). Победителем этой закупки в соответствии с Протоколом №2-ОЗП от 17.01.2019 был признан Заявитель (Приложение №4). Заказчик обязался заключить с ним договор (п. 6 Протокола).

В день признания Заявителя победителем закупки Заказчик направил Заявителю письмо №МЭП/2/190 от 17.01.2019, в котором дополнительно известил Заявителя о том, что он является победителем закупки, и просил приступить к исполнению договора: начать комплектацию оборудования и осуществить поставку до 18.02.2019 (Приложение №5). Также Заказчик просил Заявителя подтвердить свое согласие на исполнение договора в этот же день. Заявитель в этот же день в ответном письме № 08/01-2019 от 17.01.2019 подтвердил начало исполнение договора (Приложение №6) и разместил заказ на комплектацию оборудования (Приложение №7). 22.02.2019 Заявитель уведомил Заказчика о готовности оборудования к отгрузке (Приложения №8-9).

Согласно п. 2.23.1 Документации Договор по результатам запроса предложений может быть заключен не ранее, чем через 10 дней (Приложение №10). 25.01.2019 Заявитель направил Заказчику договор на подписание (Приложение №11). Однако Заказчик ничего не ответил.

Впоследствии Заявитель обнаружил, что 24.01.2019 Заказчик разместил на www.zakupki.gov.ru Извещение об отказе от проведения запроса предложений на право заключения договора на эту закупку, сославшись на п.9.5.1 Положения о закупках товаров, работ, услуг Заявителя, а также на п.1.9.1 Документации (Приложение №12). Положение о закупках товаров, работ, услуг Заявителя не размещено на www.zakupki.gov.ru, отсутствует в публичных источниках. Согласно п.1.9.1 Документации Заказчик, Организатор вправе отказаться от проведения Запроса предложений, а также завершить процедуру Запроса предложений без заключения договора по его результатам в любое время без объяснения причин, при этом Заказчик, Организатор не возмещает Участнику расходы, понесенные им в связи с участием в процедуре Запроса предложений.

После того, как Заявитель узнал об отказе Заказчика от проведения запроса предложений на право заключения договора на эту закупку, он обратился к Заказчику с требованием пояснить ситуацию. Заказчик признал, что его действия по отказу от закупки были незаконными, и 04.02.2019 направил в поддержку Единой информационной системы в сфере закупок обращение с просьбой изменить статус закупки: перевести закупку на этап работы комиссии для возможности размещения заключенного договора на основании Протокола о подведении итогов закупки (Приложение №13). Однако Заказчик ответа на свой запрос не получил.

07.03.2019 Заявитель получил письмо от Заказчика о том, что Заказчик отказывается подписывать договор и принимать оборудование (Приложение №14-15). Заявитель направил Заказчику письмо о том, что он обратится в ФАС России (Приложения №16-17).

Заявитель считает, что к процедуре закупок Заказчика применяются правила ГК РФ о торгах, и Заказчик обязан заключить с Заявителем договор. Право Заказчика в любой момент немотивированно отказаться от заключения договора и отказ Заказчика от заключения с Заявителем договора является незаконным, т.к. противоречит положениям ГК о торгах, а также нарушает принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика, у которого есть право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

ПРАВОВОЕ ОБОСНОВАНИЕ

1. К закупке работ применяются правила ст.447, 448 ГК РФ, которые регулируют порядок проведения торгов и заключения договора

В соответствии с закупочной документацией, размещенной на сайте www.zakupki.gov.ru, закупка товара осуществляется путем открытого запроса предложений, которая не является торгами в соответствии с ГК РФ (п. 1.1.3 Закупочной документации).

Вместе с тем, все документы по закупке, порядок проведения закупки Заказчиком и порядок определения победителя соответствуют требованиям, которые указаны в ст. 448 ГК РФ.

Согласно п. 2 ст. 448 ГК РФ, извещение о проведении торгов должно содержать:

- сведения о времени, месте и форме торгов (п. 6, 9, 12, 20 Извещения о проведении открытого запроса предложений №201-ОЗП-2018 – Приложение №18),
- об их предмете (п. 3 Извещения),
- о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги (п.13, 14, 22-24 Извещения, п.2.18 -2.20 Документации)
- сведения о начальной цене (п. 15 Извещения).

Согласно п. 3 ст. 448 ГК РФ условия договора, заключаемого по результатам торгов, определяются организатором торгов и должны быть указаны в извещении о проведении торгов. Проект договора для заключения с победителем торгов размещался Заказчиком в закупочной документации (Приложение №19).

Таким образом, закупочная документация Заказчика размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит информацию, предусмотренную п.2 и 3 ст. 448 ГК РФ.

Кроме этого, в п. 2.10 Документации, в п. 11.1.1, 17 Извещения установлен порядок предоставления обеспечения, что соответствует п. 5 ст. 448 ГК РФ, который предусматривает требование к предоставлению участниками задатка.

В п. 1.3 Документации, в Квалификационных требованиях к участникам, которые были приложены к закупочной документации, предусмотрены требования к опыту и репутации участников (Приложение №20). В п. 2.19.1 Документации приведены детальные критерии оценки заявок, в том числе с помощью формул. Победителем признается участник, который получил наивысшее значение итогового рейтинга и которой присвоен первый порядковый номер (п. 2.19.2 Документации) в соответствии с правилами оценки предложений. Договор заключается на основании протокола по подведению итогов запроса предложений на условиях, указанных в документации (п. 2.23.1 Документации). Эти положения полностью соответствуют правовой природе конкурса (п. 4 ст. 447 ГК РФ), а также порядку заключения договора по результатам торгов, который предусмотрен ГК РФ (п.6 ст. 448 ГК РФ).

Таким образом, проведенная Заказчиком процедура соответствует понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства. Иное название процедуры не влияет на существо спорных правоотношений и не снимает с Заказчика обязанности по заключению договора с победителем. На закупочную процедуру Заказчика распространяются положения ГК РФ о торгах, и, следовательно, Заказчик не вправе отказаться от заключения договора после того, как был размещен Протокол о подведении итогов закупки.

Данный вывод подтверждается практикой рассмотрения подобных дел УФАС по г. Москве: например, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 7 июля 2015 г. N 1-00-1020/77-15, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 18 апреля 2016 г. по делу N 1-00-665/77-16, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 19 июня 2017 г. по делу N 1-00-1440/77-17, а также судебной практикой: например, Постановление Арбитражного суда Московского округа от 7 июля 2016 г. по делу N А40-163328/15 (Приложения 21-22).

2. Закупочная документация нарушает принцип равенства участников гражданских правоотношений

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 ФЗ №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Кроме этого, один из принципов гражданского законодательства – равенство участников регулируемых им отношений (п.1 ст.1 ГК РФ), а также запрет на злоупотребление правом (ст.10 ГК РФ).

Порядок проведения закупок, предусмотренный Заказчиком в закупочной документации, нарушает баланс частных и публичных интересов, а также принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика. У Заказчика есть право немотивированно отказаться от заключения договора с победителем (п.1.9 Документации). В то же время, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора (п. 2.23 Документации), а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в случае уклонения от заключения договора (п. 2.23.8 Документации).

Таким образом, при проведении закупки Заказчик нарушил п.2 ч.1 ст. 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 1, 10 ГК РФ. Отказ Заказчика от заключения договора с Заявителем является незаконным.

На основании изложенного, руководствуясь п.2 ч.1 ст. 3 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ст. 1, 10, 447, 448 ГК РФ, ч.20 ст.18.1, п.1 ст.23 ФЗ «О защите конкуренции»,

Прошу:

1. Признать Извещение об отказе от проведения запроса предложений №201-ОЗП-2018 от 24.01.2019 незаконным.
2. Выдать предписание Заказчику об устранении нарушений.
3. Обязать Заказчика заключить с Заявителем Договор на выполнение работ по модернизации подсистемы виртуализированных рабочих мест проектировщиков ООО «МЭП» на условиях, согласно Протоколу об итогах закупки № 2-ОЗП от 17.01.2019 и Документации.

Приложения:

1. Доверенность на представителя (оригинал)
2. Распечатка с сайта www.zakupki.gov.ru
3. Оферта на заключение договора и коммерческое предложение от 10.01.2019 (заверенная копия)
4. Протокол №2-ОЗП от 17.01.2019
5. Письмо №МЭП/2/190 от 17.01.2019
6. Письмо № 08/01-2019 от 17.01.2019 (заверенная копия)
7. Переписка между С. Жилкиным и Д. Зайцевым от 17.01.2019, от 18.01.2019 (заверенная копия)
8. Переписка между С. Жилкиным и Сускиной Г. от 22.02.2019 (заверенная копия)

9. Письмо №12/01-2019 от 22.02.2019 (заверенная копия)
10. Документация об открытом запросе предложений №201-ОЗП-2018 на определение лучших условий выполнения работ по модернизации подсистемы виртуализированных рабочих мест проектировщиков ООО «МЭП»
11. Письмо №96/01-2019 от 25.01.2019 (заверенная копия)
12. Извещение об отказе от проведения запроса предложений №201-ОЗП-2018 от 24.01.2019.
13. Письмо №МЭП/2/582 от 04.02.2019
14. Письмо №МЭП/2/1566 от 07.03.2019
15. Переписка между С. Жилкиным и Сускиной Г. от 07.03.2019 (заверенная копия)
16. Письмо №14/01-2019 от 05.03.2019 (заверенная копия)
17. Переписка между С. Жилкиным и Сускиной Г. от 07.03.2019 (заверенная копия)
18. Извещение о проведении открытого запроса предложений №201-ОЗП-2018
19. Проект договора для заключения с победителем торгов
20. Квалификационные требования к участникам
21. Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 7 июля 2015 г. N 1-00-1020/77-15, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 18 апреля 2016 г. по делу N 1-00-665/77-16, Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве от 19 июня 2017 г. по делу N 1-00-1440/77-17
22. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 7 июля 2016 г. по делу N А40-163328/15
23. Реестр документов для подачи в УФАС по г. Москве.

Представитель АО «АМД»

по доверенности



Ивакина М.Ю.