

# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

Исх. № 49 от «12» апреля 2018 г.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москва  
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1  
E-mail: to77@fas.gov.ru

**Заявитель / Участник закупки:** ООО «Цифровой элемент»  
Адрес: 454080, Челябинская обл., г. Челябинск, ул. Энтузиастов, 2, оф. 200  
тел. 8 908 0 555 494 / +7(351)220-45-35

Адрес электронной почты: [t031280@yandex.ru](mailto:t031280@yandex.ru) / [mail@cmolotka.com](mailto:mail@cmolotka.com)

**Заказчик:** Государственный Специализированный  
Российский Экспортно-Импортный Банк (акционерное общество)  
123610, Г МОСКВА, НАБ КРАСНОПРЕСНЕНСКАЯ, дом ДОМ 12  
ИНН 7704001959

Тел/факс: 7-495-9670767/ 7-495-9670710

E-mail: [i.pelih@eximbank.ru](mailto:i.pelih@eximbank.ru)

**Состав Тендерного комитета:**

Председатель: Кривченков Александр Сергеевич

Члены: Еременко Алексей Васильевич  
Хисямова Гюзель Рифатовна

Секретарь: Соседко Антон Михайлович

Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке:  
[www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)

Номер извещения: № 31806293372 от 27.03.2018

Наименование Запроса предложений: Оказание услуг по сопровождению  
программного обеспечения на базе «1С-Битрикс» (сайт и портал)

**Жалоба в порядке ст. 18.1 135-ФЗ**

На действия (бездействие) Заказчика при проведении запроса предложений, выраженные  
в неправомерном отказе от заключения договора по результатам закупки

04 апреля 2018г. ООО «Цифровой элемент», руководствуясь извещением № 31806293372 от  
27.03.2018 о проведении запроса предложений в электронной форме среди субъектов малого и среднего  
предпринимательства на оказание услуг по сопровождению программного обеспечения на базе «1С-



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г.Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г.Челябинск,  
ул.Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г.ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

Битрикс» (сайт и портал) (далее Запрос предложений) по средствам электронной торговой площадки otс.ru (номер лота на ЭТП 7653456), подало заявку на участие в закупке, которой был присвоен входящий № 757795.

06 апреля 2018г. по результатам определение участников и подведение итогов по Запросу предложений, Заказчиком был составлен и опубликован Протокол №180407 заочного голосования (опроса) членов Тендерного комитета АО РОСЭКСИМБАНК, в соответствии с которым:

1. ООО «Цифровой элемент» был признан участником запроса предложений и допущен к дальнейшему участию в торговой процедуре;
2. Заявка ООО "АГИМА" (107031, Российская Федерация, г. Москва, п. Московский, Петровка, 19с4, дом 19, строение 4, 2) № 754486 была отклонена, ввиду указания в ней стоимости чел-час специалистов (бизнес-аналитик, системный администратор) превышающих предельно допустимые.
3. Запрос предложений был признан несостоявшимся в соответствии с п. 9.14 Положения о закупке АО РОСЭКСИМБАНК (допущен 1 (один) участник).

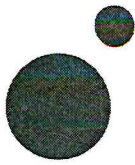
В этот же день, от otс.ru было получено уведомление о том, что: «Организатором процедуры принято решение не заключать договор по результатам лота № 1 Оказание услуг по сопровождению программного обеспечения на базе «1С-Битрикс» (сайт и портал)».

**1) Считаю, отказ Заказчика от подписания Договора на сопровождение программного обеспечения на базе «1С-Битрикс» (сайт и портал) с ООО «Цифровой элемент», по результатам Запроса предложений незаконным и нарушающим ч. 1 ст. 3 223-ФЗ, Положение о закупке и условия Документации о закупке, в связи со следующими обстоятельствами:**

Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг Государственного Специализированного Российского Экспортно-Импортного Банка (акционерное общество) утвержденного советом директоров АО «Росэксимбанк» от 31.03.2017г. и размещенного в ЕИС от 03.04.2017г (далее Положение).



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

В соответствии п.п. 3.1.7. данного Положения, Заказчик вплоть до момента определения победителя вправе отказаться от проведения любой процедуры закупки, если это не противоречит законодательству, регламенту электронной торговой площадки. Порядок отказа устанавливается заказчиком в документации о закупке.

В соответствии с п.п. 13.1. Закупочной документации, Заказчик имеет право вплоть до момента определения победителя отказаться от проведения закупки. При этом порядок такого отказа отдельно Закупочной документацией установлен не был, не был предусмотрен и отказ от заключения договора, после определения победителя.

Согласно п.п. 16.7. Положения, после определения участника, с которым в соответствии с настоящим Положением должен быть заключен договор, в срок, предусмотренный для заключения договора, заказчик вправе отказаться от заключения договора с таким участником в случае установления относительно него строго определенного перечня фактов.

Однако, ни один из перечисленных фактов, в отношении ООО «Цифровой элемент» установлено не был.

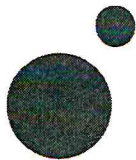
Вместе с этим, признание Запроса предложений Заказчиком несостоявшимся, по основанию допуска одного участника противоречит п.п. 9.15 Положения, в соответствии с которым: в случае участия в процедуре закупки одного участника его заявка рассматривается и в случае признания ее соответствующей требованиям документации о закупке заказчик вправе признать такого участника, победителем процедуры закупки. При этом процедура закупки признается состоявшейся, за исключением проведения аукциона или конкурса.

Договор с единственным участником процедуры закупки заключается с ценой, не превышающей начальную (максимальную) цену договора и на условиях исполнения договора, являющихся более выгодными для заказчика, чем ранее установленные в документации о закупке. В этих целях с единственным участником процедуры закупки проводятся переговоры, целью которых является улучшение предложения участника об исполнении условий исполнения договора.

Также, признание процедуры закупки несостоявшейся не освобождает Заказчика от обязательства по заключению договора с единственным допущенным участником, а ссылка Заказчика на п.п. 9.14 Положения не состоятельна.

В соответствии с п.п. 9.14 Положения, процедура закупки признается несостоявшейся в случаях, если:

- не подано ни одной заявки;
- подана одна заявка (за исключением положений, указанных в пункте 9.15);
- подано менее трех заявок (в случае проведения предварительного квалификационного отбора);
- менее трех поданных заявок признаны соответствующими требованиям документации о закупке (в случае проведения предварительного квалификационного отбора);



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

– из всех поданных заявок ни одна не признана соответствующей требованиям документации о закупке.

Таким образом, в нарушении основополагающих принципов 223-ФЗ (равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки), собственного Положения и Закупочной документации Заказчиком было принято неправомерное решение не заключать договор по результатам лота № 1 Оказание услуг по сопровождению программного обеспечения на базе «1С-Битрикс» (сайт и портал).

## **2. Считаем, что Заказчиком был нарушен порядок и обязательство по заключению договора на торгах, закрепленное в ст. 447-448 ГК РФ:**

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», вне зависимости от того, какое наименование присвоено им организатором таких процедур.

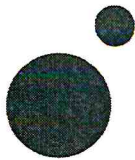
В случае выражения (реализации) волеизъявления на возникновение гражданских прав и обязанностей в рамках правоотношений, урегулированных нормами ГК РФ, выбранная форма реализации должна соответствовать всем предусмотренным законом требованиям к содержанию этих правоотношений.

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.

Оценка положений закупочной документации позволяет прийти к выводу, что проведенная заявителем процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства. При этом иное наименование, присвоенное заказчиком проводимой процедуре, не влечет отмены предусмотренных гражданским законодательством последствий для ее сторон.

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

Закупочная документация размещена в открытом доступе для неопределенного круга лиц и содержит сведения о начальной цене договора, способе обеспечения обязательств, способе определения победителя (включая порядок оценки заявок и порядок заключения договора), особенностях исполнения



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

обязательств по договору, требования к участникам, то есть содержит информацию, предусмотренную ч. ч. 2, 3 ст. 448 ГК РФ.

Согласно 4.2.10. Положения, Запрос предложений – конкурентная процедура закупки, победителем которой признается участник закупки, предложивший лучшее сочетание условий исполнения договора, наилучшим образом удовлетворяющих требованиям заказчика в товарах (работах, услугах) согласно объявленной системе критериев.

В соответствии с п. 4.14.6.2 закупочной документации победителем запроса предложений признается участник закупки, представивший заявку, которая решением закупочной комиссии признана наилучшим предложением по результатам оценочной стадии и заняла первое место в итоговой ранжировке предложений по степени предпочтительности, что в полной мере соответствует правовой природе конкурса (ч. 4 ст. 447 ГК РФ).

Пунктом 2.5. Закупочной документации, установлено, что с победителем закупки будет заключен договор по форме, указанной в Приложении № 4 к настоящей закупочной документации.

Согласно п.п. 16.1. Положения, по результатам процедуры закупки между заказчиком и победителем заключается договор на основе проекта договора (или существенных условий договора), являющийся неотъемлемой частью документации о закупке, в порядке, установленном в документации о закупке

Пунктом 17.1. Закупочной документации, установлен срок заключения договора с победителем – по истечении 10 (десяти) календарных дней, но не позднее 30 (тридцати) календарных дней с даты публикации итогового протокола.

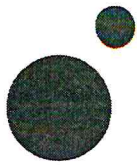
Согласно ч. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Положения приведенной нормы не могут быть истолкованы в качестве исключения «иных форм» из числа торгов. Подобные «иные формы» могут не являться конкурсами или аукционами, но они являются торгами.

В соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями ст. ст. 447-448 названного кодекса не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.

Таким образом, возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры, поскольку исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено.

Кроме того, следует учесть, что 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



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф.200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф.200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

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 вправе отказаться лишь от проведения торгов, до завершения их итогов с определением победителя, но не от заключения договора.

В этой связи положения ГК РФ, регулирующие проведение торгов, в полной мере применяются к любым торгово-закупочным процедурам, основанным на конкурентном отборе контрагента, предложение которого в наибольшей степени удовлетворяет потребностям заказчика.

Таким образом, Заказчик в силу положений ст. 447-448 ГК РФ обязан был заключить договор с единственным участником допущенным по результатам рассмотрения заявок.

**3) Считаем, что признание торгов несостоявшимися не исключает обязательства по заключению договора с единственным участником:**

Согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

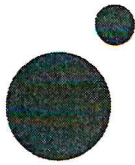
Подача ООО «Цифровой элемент» заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте ст. 438 ГК РФ. В соответствии с п. 2 ст. 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Поскольку подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, при том что заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, у Заказчика (организатора торгов) возникает обязанность заключить контракт с единственным участником на условиях, предусмотренных документацией о торгах.

В силу ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Положениями ч. 5 ст. 447 ГК РФ определены случаи, в которых торги признаются несостоявшимися. Однако правовые последствия такого признания упомянутой нормой права не установлены. Не установлены они и Положением и Закупочной документацией.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (ч. 3 ст. 1, ст. 10 ГК РФ) можно сделать вывод о том, что признание торгов несостоявшимися является их конечным результатом только в случае отсутствия поданных заявок на участие в таких торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в упомянутых случаях такое признание не влечет за собой никаких правовых последствий и не способно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что в названных торгах принимал участие только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов не представляется возможным. Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ).



# ЦИФРОВОЙ ЭЛЕМЕНТ

АГЕНТСТВО МАРКЕТИНГОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ

ООО «Цифровой Элемент»  
Юридический адрес: 454080,  
г. Челябинск, ул. Энтузиастов, д.2,  
оф. 200  
info@d-element.ru

Почтовый адрес: 454080, г. Челябинск,  
ул. Энтузиастов, д.2, оф. 200  
ИНН 7448152802  
КПП 745301001  
ОГРН 1127448011900

р/с 40702810500020002245  
в ФИЛИАЛЕ N 6602 ВТБ 24 (ЗАО)  
Г. ЕКАТЕРИНБУРГ  
к/с 30101810965770000413  
БИК 046577413

Таким образом, конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия поданной единственным участником заявки требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником контракта по результатам таких торгов.

Данные доводы, подтверждает и судебная/административная практика:

- Решение АС г. Москвы по делу № А40-147606/2016, законность и обоснованность которого было проверено в рамках апелляционного рассмотрения № 09АП-62120/2016;
- Решение АС г. Москвы по делу № А40-164411/2015 законность и обоснованность которого было проверено в рамках кассационного производства № Ф05-5165/2016;
- Решение УФАС г. Москвы по делу №1-00-1072/77-15 от 08.05.2015;
- Решение УФАС г. Москвы по делу № 1-00-665/77-16 от 18.04.2016

На основании вышеизложенного и руководствуясь ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"

Просим:

1. Обязать Заказчика, вернуть запрос предложений на этап заключения договора и заключить договор по результатам рассмотрения заявок с единственным допущенным участником.
2. Обязать электронную торговую площадку otc.ru дать техническую возможность и Заказчика дать время ООО «Цифровой элемент» для перечисления суммы обеспечения заявки для блокировки на электронной торговой площадке до заключения договора

## Приложение:

1. Протокол №180407 заочного голосования (опроса) членов Тендерного комитета АО РОСЭКСИМБАНК от 06.04.2018;
2. Принт-скрин уведомления с otc.ru;
3. Принт-скрин заявки с otc.ru;
4. Решение АС г. Москвы по делу № А40-147606/2016 и Определение 9 ААС № 09АП-62120/2016;
5. Решение АС г. Москвы по делу № А40-164411/2015 и Постановление АС Московского округа № Ф05-5165/2016;
6. Решение УФАС г. Москвы по делу №1-00-1072/77-15 от 08.05.2015;
7. Решение УФАС г. Москвы по делу № 1-00-665/77-16 от 18.04.2016
8. Протокол о продлении полномочий директора

Директор

ООО «Цифровой элемент»



Рябченко Александр Николаевич