

АО «РЖДстрой»

Елизаветинский пер., д. 12, стр.
1,

Москва, 105005

АО «ТЭК-Торг»

Тимура Фрунзе ул., д. 24,

Москва, 119021

ООО «Резервпромснаб»

Трубачева ул., д. 45, кв. 20,

Екатеринбург, 620082

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-399/22

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Резервпромснаб» на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

13.10.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

ведущего заседания Комиссии ФАС России – начальника отдела проверок № 1 Управления контроля размещения государственного заказа Крюковой Е.Л.,

членов Комиссии ФАС России:

начальника отдела рассмотрения жалоб № 3 Управления контроля размещения государственного заказа Киселевой А.В.,

заместителя начальника правового отдела № 1 Управления контроля размещения государственного заказа Гладковой Е.А.,

при участии представителей:

АО «РЖДстрой»: Гончаровой О.И. (доверенность от 28.01.2022 № 22/58),

ООО «Резервпромснаб»: Дюкиной В.А. (решение от 11.09.2022 № 1),

представители АО «ТЭК-Торг» на заседание Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте рассмотрения жалобы посредством системы видео-конференц-связи уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу

ООО «Резервпромснаб» от 03.10.2022 № РПСН.31022-1 на действия (бездействия) заказчика АО «РЖДстрой» при проведении открытого конкурса в электронной форме

на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» (извещение № 32211582020) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Резервпромснаб» (далее – Заявитель)

от 03.10.2022 № РПСН.31022-1 на действия (бездействия) заказчика АО «РЖДстрой» (далее – Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме

на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги

Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» (извещение № 32211582020)

(далее – Конкурс, Жалоба).

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.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействия) юридического лица организатора торгов, оператора электронной площадки конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров

по результатам торгов либо в случае если торги проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено

что при рассмотрении жалобы по существу комиссия

антимонопольного органа

рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

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 для нужд АО «РЖ Астрой» утвержденным решением совета директоров АО «РЖ Астрой» от 11.09.2019 протоколом № 356 (в редакции от 23.05.2022 протокол № 403) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, размещаются 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 такие извещение и документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые при осуществлении закупки, итоговый протокол иная дополнительная информация предусмотренная в соответствии с частью 6 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки (далее – Извещение), конкурсной документации (далее – Документация), протоколам, составленным при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) – 28.07.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 1 491 845 516,40 руб.;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 14.09.2022;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки участников закупки;
5. Дата рассмотрения и оценки заявок участников Конкурса – 21.09.2022;
6. По результатам рассмотрения и оценки заявок, поданных на участие в Конкурсе, к участию в Конкурсе допущена одна заявка участника закупки;
7. Дата подведения итогов Конкурса – 22.09.2022;

8. По результатам подведения итогов Конкурса Заказчиком принято решение признать Конкурс несостоявшимся, поскольку к участию в Конкурсе допущена одна заявка участника закупки, вместе с тем договор с единственным участником закупки не заключается.

В целях полного и всестороннего рассмотрения материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 11.10.2022 по 13.10.2022.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что случаи, позволяющие участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Конкурса Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса, ввиду признания закупки несостоявшейся;

2. Заказчиком неправомерно внесены изменения в план закупок товаров, работ и услуг (далее – План закупок) в части проведения неконкурентной закупки с предметом закупки, аналогичным предмету Конкурса.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Конкурса Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, высказав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализации мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение

об отказе от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса, ввиду признания закупки несостоявшейся.

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно пункту 318 Положения о закупке если на участие в открытом конкурсе поступила одна конкурсная заявка и заказчиком принято решение о признании открытого конкурса несостоявшимся без рассмотрения конкурсной заявки и заключения договора с единственным участником закупки такая заявка не рассматривается заказчиком, конкурс признается несостоявшимся договор с таким участником не заключается, соответствующая информация указывается в итоговом протоколе.

В соответствии с пунктом 3.9.1.4 части 3 Документации Конкурс признается несостоявшимся в связи с тем что по результатам проведения Конкурса отклонены все заявки, за исключением одной заявки, поданной на участие в Конкурсе.

При этом согласно пункту 3.9.2 части 3 Документации если Конкурс признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника Конкурса, с таким участником, при условии, что он будет допущен к участию Конкурсе и его конкурсная заявка соответствует требованиям, изложенным в Документации, а также с единственным допущенным к Конкурсу участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Аналогичное положение изложено в пункте 338 Положения о закупке.

Согласно протоколу подведения итогов Конкурса от 22.09.2022 № 8383/2 Заказчиком принято решение признать Конкурс несостоявшимся, поскольку на участие в Конкурсе допущена единственная заявка участника закупки – Заявителя, признанная соответствующей требованиям Документации, при этом Заказчиком принято решение не заключать договор с Заявителем.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что Заказчик в соответствии с Положением о закупке, Документацией вправе отказать в заключении договора участнику закупки в случае признания Конкурса несостоявшимся и допуска к участию в закупочной процедуре одного участника закупки.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителя Заказчика, Заявителя, Комиссией ФАС России установлено, что при проведении закупки Заказчик должен руководствоваться в том числе пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а именно принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также принципом признания

равенства участников регулируемых им отношений в соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Частью 1 статьи 447 ГК РФ установлено, что договор заключается с лицом, выигравшим торги.

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

Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено право Заказчика отказаться от заключения договора с победителем.

Согласно части 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

В соответствии с частью 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.

Частью 1 статьи 438 ГК РФ установлено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

При этом подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, в случае, если заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, в связи с чем у Заказчика возникает обязанность заключить договор с единственным допущенным участником на условиях, предусмотренных закупочной документацией.

Вместе с тем Комиссией ФАС России установлено, что согласно пункту 3.9.2 части 3 Документации заключение или незаключение договора с участником полностью зависит от волеизъявления Заказчика, что нарушает принцип равноправия сторон публичных правоотношений.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что действия Заказчика, принявшего решение об отказе от заключения договора с Заявителем по результатам проведения Конкурса, ввиду признания закупки несостоявшейся, являются неправомерными, поскольку по результатам проведения Конкурса, соответствующего всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у Заказчика в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках возникает обязанность заключить договор с единственным участником закупки, в том числе при наличии одной заявки, признанной соответствующей требованиям документации о конкурентной закупке.

Кроме того, Законом о закупках не предусмотрено исключений в части отказа от заключения договора по результатам проведения закупочной процедуры в виде признания процедуры несостоявшейся.

Таким образом, действия Заказчика, неправомерно принявшего решение

об отказе от заключения договора с Заявителем, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно внесены изменения в План закупок в части проведения неконкурентной закупки с предметом закупки, аналогичным предмету Конкурса.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках установлен перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Вместе с тем Заказчик на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что в рамках планируемой неконкурентной закупки с предметом закупки, аналогичным предмету Конкурса, договор не заключен.

Комиссия ФАС России отмечает, что поскольку в соответствии с положениями Закона о защите конкуренции, Закона о закупках обжалуемые в рамках вышеуказанного довода Жалобы действия Заказчика не являются предметом рассмотрения Комиссии ФАС России.

Таким образом, довод Жалобы оставлен Комиссией ФАС России без рассмотрения.

Учитывая изложенное, в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Резервпромснаб» (ИНН: 6685167217; ОГРН: 1196658063326) от 03.10.2022 № РПС031022-1 на действия (бездействие) заказчика АО «РЖДстрой» (ИНН: 7708587205; ОГРН: 1067746082546) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» (извещение № 32211582029) обоснованной в части неправомерного незаключения договора с единственным участником закупки по результатам закупочной процедуры.

2. Признать АО «РЖДстрой» нарушившим часть 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать АО «РЖДстрой», АО «ТЭК-Торг» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 13.10.2022 по делу № 223ФЗ-399/22.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: Е.Л. Крюкова

Члены Комиссии ФАС России: А.В. Киселева

Е.А. Гладкова

2022-139787