

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

«СИБСТРОЙСЕРВИС»

660049, г. Красноярск, ул. Перенсона 5А, кв. 76, ИНН 2466096686 КПП 246001001 ОГРН 1032402943737 тел./факс: 221-10-40

В Управление Федеральной антимонопольной службы
по Московской области

123423, г. Москва, Карамышевская набережная, д. 44,

Организатор торгов (Заказчик): **Публичное акционерное общество «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (ПАО «ТрансКонтейнер») (ИНН 7708591995)**

место нахождения: 125047, Российская Федерация, г. Москва, пер. Оружейный, 19
почтовый адрес: 125047, Российская Федерация, г. Москва, пер. Оружейный, 19
контактный телефон: +7(495)7881717(1640)
Середин Андрей Андреевич
электронный адрес: seredinAA@trcont.ru

Заявитель (участник торгов): **Общество с ограниченной ответственностью «СибСтройСервис» (ИНН 246096686)**

место нахождения: 660049, Россия, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Перенсона, д. 5А, кв. 76.
почтовый адрес: 660049, Россия, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Перенсона, д. 5А, кв. 76.
контактный телефон: +7(902)7600783
электронный адрес: sib.stroyservis@mail.ru

Электронная торговая площадка: **ОТС-тендер (<http://otc.ru/tender>)**
номер закупки: 4119369
номер закупки в ЕИС: 31604113371

ЖАЛОБА

на действия организатора торгов, конкурсной комиссии

20 сентября 2016 г. года на электронной торговой площадке ОТС-тендер (<http://otc.ru/tender>) (раздел «ТОРГИ»), на сайте ПАО «ТрансКонтейнер» (<http://www.trcont.ru>) и на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № ОКэ-НКПЗаб-16-0015.

В соответствии с данным извещением Публичное акционерное общество «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (ПАО «ТрансКонтейнер») в лице филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге, руководствуясь положениями Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о порядке закупки товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ТрансКонтейнер», утвержденным решением Совета директоров ПАО «ТрансКонтейнер» от 08 июля 2016 г. (протокол № 1) (далее – Положение о закупках), объявило о проведении Открытого конкурса в электронной форме № ОКэ-НКПЗаб-16-0015 на право заключения договора на поставку спредера для нужд филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге (далее – Конкурс).

МОСКОВСКОЕ ОБЛАСТНОЕ
УПРАВЛЕНИЕ
ФАС РОССИИ
Вх. № 18924 от 22.12.16
НА // ЛИСТАХ

Положение о закупке разработано ПАО «ТрансКонтейнер» в соответствии со статьей 2 вышеуказанного Федерального закона и является документом, который регламентирует закупочную деятельность и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ТрансКонтейнер», в том числе порядок планирования, подготовки и проведения закупок в разных формах, порядок заключения договоров по итогам процедур размещения заказов, иные связанные с обеспечением закупок положения.

Детальный порядок проведения и оформления открытого конкурса в электронной форме № ОКэ-НКПЗаб-16-0015 приведен в документе под названием: «Документация о закупке», утвержденном заместителем председателя Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге К.В. Кудрявцевым и размещенном одновременно с извещением о закупке на тех же сайтах.

В соответствии с условиями вышеназванных документов организатором Конкурса является ПАО «ТрансКонтейнер». Функции Организатора выполняет Постоянная рабочая группа Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге Адрес: Российская Федерация, 672000, Забайкальский край, г. Чита, ул. Анохина, 91, корпус 2, каб. 603.

Дата начала подачи заявок на участие в Конкурсе – 20.09.2016 г.

Дата окончания подачи заявок – 11.10.2016 г.

Рассмотрение, оценка и сопоставление заявок – 14.10.2016 г. – производится Постоянной рабочей группой Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге, выполняющей функции организатора, по месту ее нахождения в г. Чита и оформляется протоколом.

Подведение итогов Конкурса – не позднее 03.11.2016 г. – производится Конкурсной комиссией аппарата управления ПАО «ТрансКонтейнер» по адресу: 125047, г. Москва, Оружейный пер., д.19, и также оформляется протоколом.

10 октября 2016 года, т.е. в течение срока, установленного для подачи заявок на участие в Конкурсе, ООО «СибСтройСервис», соответствующее всем требованиям, предъявляемым к участникам Конкурса, подало заявку на участие в Конкурсе с соблюдением всех условий и требований Документации о закупке и Положения о закупке ПАО «ТрансКонтейнер». Условия исполнения договора, заключаемого по итогам Конкурса, предложенные ООО «СибСтройСервис», являлись удовлетворяющими потребности заказчика, изложенные в Документации о закупке.

Всего для участия в Конкурсе были поданы заявки от трех организаций.

Согласно протокола № 25/ПРГ заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге (далее – ПРГ), состоявшегося 14 октября 2016 г. для рассмотрения и сопоставления заявок на участие в Конкурсе, на основании анализа документов, представленных в составе заявок и заключения Заказчика, ПРГ на рассмотрение Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «ТрансКонтейнер» были вынесены предложения:

1. к дальнейшему участию в торговой процедуре допустить лишь ООО «СибСтройСервис»;
2. остальным участникам отказать в допуске к участию в Конкурсе в связи с несоответствием поданных заявок требованиям документации о закупке;
3. признать Конкурс несостоявшимся на основании ч. 3 п. 140 Положения о закупках и пп.3 п. 2.9.10 Документации о закупке (по итогам рассмотрения заявок к участию в открытом конкурсе допущен один участник);

вместе с тем:

4. в соответствии с п. 141 Положения о закупках и п. 2.9.11 Документации о закупке принять решение о заключении договора с единственным участником – ООО «СибСтройСервис», допущенным к участию в конкурсе, путем размещения Заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) на следующих условиях:

Далее были перечислены условия исполнения договора, предложенные ООО «СибСтройСервис» при подаче заявки на участие в конкурсе, из чего следует вывод, что данные условия соответствуют требованиям и в полной мере удовлетворяют потребности заказчика.

Однако, согласно Протокола № 54.3./КК заседания Конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер», состоявшегося 01 ноября 2016 г. для подведения итогов Конкурса были приняты решения согласится с предложениями ПРГ по первым трем пунктам, относительно предложения о заключении договора по итогам Конкурса комиссией не принято решения ни о заключении договора с единственным участником ни об отказе от заключения данного договора. При этом, на электронной торговой площадке пропущен этап «Заключение договора» и Конкурс переведен на этап «Завершен».

Считаем данные действия (бездействие) ПАО «ТрансКонтейнер» в лице конкурсной комиссии и организатора Конкурса являются незаконными, нарушают действующий порядок организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ.

Данные действия (бездействие) нарушают права и законные интересы ООО «СибСтройСервис» как участника Конкурса, и единственного претендента на заключение договора по итогам Конкурса, в связи с чем, вынуждены обратиться за защитой в антимонопольный орган, руководствуясь ст. 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ № 135), с учетом срока, установленного п. 5. названной статьи.

Полагаем в данном случае необходимо проведение повторного заседания конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер» с целью принятия решения по вопросу заключения договора, при этом завершение торгов должно быть произведено в соответствии с положениями ч. 1 ст. 447 ГК РФ, а также о возвращении процедуры торгов на электронной торговой площадке на этап «Заключение договора».

По мнению ООО «СибСтальМонтаж», ПАО «ТрансКонтейнер» **обязано** заключить договор с единственным участником, допущенным для участия в Конкурсе, таким образом п. 141 Положения о закупках и п. 2.9.11 Документации о закупке ПАО «Транс-Контейнер» считаем не соответствующим требованиям действующего законодательства в части возможности отказа заказчика от закупки товара, работ, услуг у единственного участника конкурса.

В обоснование приводим следующие доводы, имеющие подтверждение в судебной практике.

1. 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.

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

Размещение заказчиком (организатором торгов) извещения о проведении торгов является в данном случае офертой т.к. соответствует положениям ст. 435 ГК РФ. Подача обществом заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте ст. 438 ГК РФ и при том, что заявка соответствует всем требованиям закупочной документации, у заказчика (организатора торгов) возникает обязанность заключить договор с единственным участникам торгов, на условиях, предусмотренных документацией о торгах.

Кроме того, 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 данной нормой не установлены.

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 том случае, отсутствия поданных заявок на участие в этих торгах либо в случае отказа в допуске к участию в торгах всем потенциальным претендентам, поскольку в данных случаях признание торгов не состоявшимися не влечет за собой никаких правовых последствий и не приводит 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).

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

2. В соответствии с ч. 1 ст. 2 закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – закон 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 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 не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), 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 п. 141 Положения о закупках и п. 2.9.11 Документации о закупке ПАО «Транс-Контейнер» в части возможности отказа заказчика от закупки товара, работ, услуг у единственного участника конкурса противоречат требованиям ст. ст. 1, 10, 447 ГК РФ, ст. ст. 3, 4 закона о закупках, не отвечают принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений в связи с чем, считаем данные нормы не подлежат применению. Применению подлежат приведенные выше в п. 1 данной жалобы нормы действующего законодательства, регулирующие порядок проведения торгов и заключения договоров.

На основании изложенного и руководствуясь действующим законодательством РФ в сфере размещения заказов,

Прошу:

1. Признать действия (бездействие) ПАО «ТрансКонтейнер» в лице конкурсной комиссии и организатора открытого конкурса в электронной форме № ОКЭ-НКПЗаб-16-0015 на право заключения договора на поставку спредера для нужд филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге, выразившиеся в непринятии решения по вопросу о заключении договора по результатам торгов и переводе указанного конкурса на этап «Завершен» – незаконными.

2. Признать п. 141 Положения о порядке закупки товаров, работ, услуг для нужд ПАО «ТрансКонтейнер», утвержденного решением Совета директоров ПАО «ТрансКонтейнер» от 08 июля 2016 г. и п. 2.9.11 Документации о закупке утвержденной заместителем председателя Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге К.В. Кудрявцевым в части возможности отказа заказчика от закупки товара, работ, услуг у единственного участника конкурса - не соответствующими требованиям законодательства.

3. Выдать ПАО «ТрансКонтейнер» предписание о повторном заседании конкурсной комиссии и принятии решения по вопросу заключения договора путем завершения торгов в соответствии с положениями ч. 1 ст. 447 ГК РФ, а также о переводе процедуры торгов на электронной торговой площадке на этап «Заключение договора».

Приложения:

1. Копия протокола от 20.10.2016 г. № 25/ПРГ заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии филиала ПАО «ТрансКонтейнер» на Забайкальской железной дороге (далее – ПРГ), состоявшегося 14 октября 2016 г.

2. Копия протокола от 09.10.2016 г. № 54.3/КК заседания Конкурсной комиссии ПАО «ТрансКонтейнер», состоявшегося 01 ноября 2016 г.

09.12.2016 г.

Генеральный директор
ООО «СибСтройСервис»



Шевелева Н.И.