

ООО «ДОМ И ТЕХНИКА»

ИНН 7801626459 / ОГРН 1147847111719

199155, г. Санкт-Петербург, ул. Уральская, д. 17, корп. 3 лит.Е, пом. 23-Н, оф. 9

Исх. №77 от 27.12.2021 г.

**В Управление Федеральной антимонопольной
службы**

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

**От Генерального директора
ООО «ДОМ И ТЕХНИКА»**

Шелепова А.И.

Адрес для почтовой корреспонденции:

199155, г. Санкт-Петербург, ул. Уральская, д. 17,
корп. 3 лит.Е, пом. 23-Н, оф. 9

Адрес электронной почты: info@turbogrupp.ru

Контактный телефон: +7-921-955-1622

ЖАЛОБА

Извещением от 30.11.2020 г. об осуществлении открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 769/ОКЭ-МОСК/20 ОАО «РЖД» был объявлен конкурс на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов:

- Лот № 1: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Московско-Ярославской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 2: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Курской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 3: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Московско-Савеловской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 4: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Смоленской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 5: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Тульской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 6: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Калужской дистанции гражданских сооружений;
- Лот № 7: На право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов Брянской дистанции гражданских сооружений.

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах **«30» ноября 2020 г.** Дата окончания срока подачи заявок - **«21» декабря 2020 г. в 12:00 ч.** московского времени.

Рассмотрение вторых частей заявок и подведение итогов закупки назначено на **«18» января 2021 г.**

«10» февраля 2021 года составлено уведомление об отмене протокола рассмотрения и оценки вторых частей заявок, представленных для участия в конкурсе от 18 января 2021 года и итоговый протокол от 18 января 2021 года №769/ОКЭ-МОСК/20/2.

«20» февраля 2021 года опубликован итоговый протокол заочного заседания конкурсной комиссии Московской железной дороги по закупке №769/ОКЭ-МОСК/20/2.

«26» февраля 2021 года ООО «Дом и Техника» (далее – Участник, ООО «ДиТ») обжаловало результаты конкурсной комиссии Московской железной дороги по закупке №769/ОКЭ-МОСК/20/2.

«09» марта 2021 года решением ФАС России № 223ФЗ-122/21 (далее – Решение) жалоба ООО «Дом и Техника» признана обоснованной в части неправомерного отклонения заявки Заявителя. ОАО «РЖД», ООО «РТС-тендер» выдано обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 09.03.2021 № 223ФЗ-122/21. Заказчику, Оператору в срок до 26.03.2021 года надлежало представить в ФАС России подтверждение исполнения настоящего предписания в письменном виде, по электронной почте: 223predpisanie@fas.gov.ru.

«07» апреля 2021 года Исковое заявление ОАО «РЖД» об обжаловании решения ФАС России от 02 марта 2021 года принято Арбитражным судом города Москвы к производству. (дело № А40-60597/21-2-305).

«13» июля 2021 года Арбитражным судом города Москвы принято решение, которым в удовлетворении заявления ОАО «РЖД» отказано полностью.

«09» ноября 2021 года Девятым Арбитражным апелляционным судом вынесено Постановление которым решение суда первой инстанции оставлено без изменения, апелляционная жалоба ОАО «РЖД» оставлена без удовлетворения. (дело №А40-60597/21)

«20» декабря 2021 года Конкурсной комиссией Московской железной дороги проведено заочное заседание по вопросу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 769/ОКЭ-МОСК/20 на право заключения договора оказания услуг по уборке помещений и прилегающей территории объектов по лотам №1, №2, №3, №4, №5, №6, №7.

Результат: Открытый конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства №769/ОКЭ-МОСК/20 по Лотам №1, №2, №3, №4, №5, №6, №7 признан несостоявшимся в связи с тем, что ни один из участников не допущен к участию в закупке на основании пункта 3.15.1. документации о закупке.

Считаем результаты конкурсной комиссии незаконными и подлежащими отмене на основании следующего:

Основание №1:

Все участники конкурса были не допущены до участия в конкурсе со следующей формулировкой: «на основании пункта 3.11.4.4. документации о закупке, в связи с не соответствием заявки требованию пункта 3.18.1. документации о закупке, а именно срок действия заявки 120/130 (сто двадцать/сто тридцать) дней истек».

Выводы конкурсной комиссии о результатах рассмотренных заявок базируются на следующих условиях конкурсной документации:

3.11.4. Участник конкурса не допускается к участию в конкурсе в случаях, установленных конкурсной документацией, в том числе следующих случаях:

3.11.4.4. Несоответствие конкурсной заявки требованиям конкурсной документации, в том числе:

- конкурсная заявка не соответствует форме, установленной конкурсной документацией, не содержит документов, иной информации согласно требованиям конкурсной документации;
- документы не подписаны должным образом (в соответствии с требованиями конкурсной документации);
- техническое предложение не соответствует требованиям конкурсной документации;

Документация, в т.ч. заявка ООО «Дом и Техника» полностью соответствовала и соответствует требованиям, изложенным в п.3.11.4.4, что подтверждается результатом рассмотрения заявки ООО «Дом и Техника», ФАС России, решением Арбитражного суда города Москвы и Постановлением Девятого апелляционного арбитражного суда (см. Приложение).

3.18.1. Конкурсная заявка должна содержать всю требуемую в конкурсной документации информацию и документы, должна быть оформлена в соответствии с требованиями конкурсной документации и действовать не менее 120 (ста двадцати) дней с даты окончания срока подачи заявок.

Согласно протоколу заочного заседания конкурсной комиссии Московской железной дороги от 20.12.2021 года, заявки перечисленных в протоколе участников действовали 120 дней. Заявка ООО «Дом и Техника» действовала 130 дней, что так же соответствует заявленным требованиям и шаблонам конкурсной документации. Каких-либо иных претензий со стороны конкурсной комиссии в отношении заявки Участника нет.

Указание конкурсной комиссии на истечение срока заявки – не состоятельно. Заявка полностью соответствует требованиям конкурсной документации, а значит недопуск участника на этом основании нарушает права Участника.

3.15.1. Конкурс (в том числе в части отдельных лотов) признается несостоявшимся, если:

- 1) на участие в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) не подана ни одна конкурсная заявка;
- 2) на участие в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) подана одна конкурсная заявка;
- 3) по итогам рассмотрения конкурсных заявок к участию в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов) допущен один участник;
- 4) ни один из участников не допущен к участию в конкурсе (в том числе в части отдельных лотов);
- 5) победитель конкурса (в том числе в части отдельных лотов) или участник конкурса (в том числе в части отдельных лотов), заявке которого присвоен второй номер, уклоняются от заключения договора.

Учитывая аргументы к положениям 3.11.4.4 и 3.18.1, описанным выше, ООО «Дом и Техника» полагает, что оснований не допускать Участника к конкурсу у конкурсной комиссии не было. Ссылки конкурсной комиссии на пункты конкурсной документации не могут быть применены. Кроме того, конкурсная документация не содержит формулировку, связанную с истечением срока действия заявки участника и как следствие - является надуманной.

Обращаем внимание, что условиями конкурса приведён исчерпывающий перечень оснований недопуска участников до участия в конкурсе, а так же

признания конкурса несостоявшимся (перечислено в пунктах, указанных выше). Истечение срока заявки, поданной в срок и согласно требованиям конкурсной документации, не является основанием признания конкурса несостоявшимся, так как подобное основание нигде не указано и не оговорено.

Особо отметим, что указанные заявки были рассмотрены конкурсной комиссией ранее и по ним уже были сделаны необходимые выводы. Дальнейшее внесение изменений в заявки не предусмотрено законодательством или конкурсной документацией.

Стоит отметить, что столь длительное рассмотрение заявок и принятие решения конкурсной комиссией по результатам конкурса целиком и полностью явилось результатом нарушений и затягиваний сроков при проведении конкурса со стороны Заказчика. Данное обстоятельство вызвано исследованиями результатов деятельности конкурсной комиссии Московской железной дорогой ФАС России, Арбитражным судом города Москвы и Девятым апелляционным арбитражным судом, решениями которых итоги конкурса были признанные незаконными.

Основание №2:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подсудны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа. (ч. 1 ст. 52 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу, за исключением предписания антимонопольного органа, выданного органу государственной власти или органу местного самоуправления, если иное не предусмотрено судебным актом. (ч. 2 ст. 52 Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу. (п.3.188 «Административный регламент Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации» № 339).

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд. (ч. 1 ст. 127 АПК РФ).

Указанными нормами установлено, что решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев. **Исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу, в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда,** а не с даты направления искового заявления в суд.

Решение ФАС России было принято 09 марта 2021 года.

Решением предписано ОАО «РЖД» устранить замечания до 26 марта 2021 года.

ОАО «РЖД» подало исковое заявление об обжаловании Решения 24 марта 2021 года.

Арбитражный суд города Москвы оставил исковое заявление ОАО «РЖД» без движения 29 марта 2021 года.

Арбитражный суд города Москвы **принял исковое заявление ОАО «РЖД» к производству 07 апреля 2021 года.**

Таким образом, ОАО «РЖД» был пропущен срок устранения замечания, предписанное ФАС России. Нарушения сроков о принятии искового заявления ОАО «РЖД» Арбитражным судом города Москвы нет, учитывая факт оставления искового заявления без движения. Аналогичная позиция совпадает с позицией Арбитражного суда Свердловской области в определении от 17.04.2014 № А60-12516/2014. Обжалование решения ФАС России в суде, в свою очередь нельзя рассматривать как способ уйти от исполнения требований ФАС России (решение Арбитражного суда города Москвы от 18.07.2016 № А40-99918/2016, постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 30.06.2015 № 09АП-23177/2015, А40-187426/2014).

Аналогичную позицию заняли: Арбитражный суд города Москвы в решении от 24.11.2016 № А40-185044/2015, Арбитражный суд Оренбургской области в определении от 30.11.2016 № А47-11850/2016, Тринадцатый арбитражный апелляционный суд в постановлении от 28.06.2017 № 13АП-10457/2017, А42-2314/2017. Позицию поддержала комиссия ФАС по контролю в сфере закупок (решение ФАС от 22.03.2017 № 17/18473/17, 223ФЗ-207/17).

Основание №3:

По ходатайству заявителя арбитражный суд может приостановить действие оспариваемого акта, решения. (ч. 3 ст. 199 АПК РФ)

Факт подачи и принятие искового заявления судом автоматически не приостанавливает необходимость исполнения решения ФАС России. Такой вывод сделал Ленинский районный суд г. Чебоксары Чувашской Республики (решение от 17.10.2017 № 12-620/2017). Приостановка исполнения решения ФАС России рассматривается судом отдельно по ходатайству Истца. В случае удовлетворения ходатайства, исполнение решения ФАС России приостанавливается.

Согласно материалам дела № А40-60597/21-2-305 Арбитражного суда города Москвы, Истец не направлял и не просил суд приостановить исполнение Решения ФАС России, а соответственно судом не принималось решение о приостановке исполнения этого решения.

Вывод по основаниям:

Заказчик не обоснованно применил пункт 3.15.1, пункт 3.11.4.4. и пункт 3.18.1. поскольку они не содержат такого основания для отклонения участника, как истечение срока действия заявки в результате противоправных действий Заказчика. Действия заказчика лишают участников права принять на себя обязательства по выполнению договора, если участники намерены это сделать.

В случае, если участники не готовы брать на себя соответствующие обязательства, заказчик обязан предложить договор остальным участникам согласно занятым позициям, без включения отказавшихся участников в РНП.

Руководствуясь вышеуказанными обоснованиями, Решением Арбитражного суда города Москву по делу № А40-60597/21-2-305, Постановлением Девятого Арбитражного

апелляционного суда, ОАО «РЖД» были нарушены условия проведения конкурса №769/ОКЭ-МОСК/20 по лотам №№1,2,3,4,5,6 и 7.

Предписание ФАС России № 223ФЗ-122/21 от 09 марта 2021 года о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения торгов ОАО «РЖД» на сегодняшний день не исполнено. Как указано выше, законных оснований неисполнения данного предписания у ОАО «РЖД» нет.

Полагаем данное обстоятельство подпадает под статью 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность и не освобождает Заказчика от исполнения Предписания ФАС России.

По п.1 ст. 2 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ (ред. от 22.12.2020) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.01.2021) 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 пункту 1 ст. 3. закона при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 2) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

По пункту 10 данной статьи, 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 случае осуществления 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.

На основании всего вышеизложенного ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «Дом и Техника» обоснованной.
2. Признать основания признания конкурса № 769/ОКЭ-МОСК/20 несостоявшимся - незаконными.
3. Признать отклонение заявки ООО «Дом и Техника» - незаконным.
4. Отменить результаты протокола № 769/ОКЭ-МОСК/20 от 20 декабря 2021 года.
5. Признать Заказчика нарушившим требования закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
6. Провести внеплановую проверку закупки.
7. Выдать Заказчику предписание об устранении нарушений.

8. Назначить Заказчику штраф согласно ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Приложение:

1. Решение Арбитражного суда города Москвы по делу №А40-60597/21-2-305 от 13.07.2021 год;
2. Постановление Девятого апелляционного арбитражного суда по делу №А40-60597/21 от 09.11.2021 года;
3. Протокол заочного заседания конкурсной комиссии Московской железной дороги от 20.12.2021 года.
4. Предписание ФАС России № 223ФЗ-122/21 от 09.03.2021 года.
5. Письмо ОАО «РЖД» о победе в конкурсе.
6. Техническое задание к договору на уборку объектов Смоленской дистанции гражданских сооружений (НГЧ-19)
7. Техническое задание к договору на уборку объектов Курской дистанции гражданских сооружений (НГЧ-13)
8. Техническое задание к договору на уборку объектов Ярославской дистанции гражданских сооружений (НГЧ-5)

**Генеральный директор
ООО «Дом и Техника»**

_____ / Шелепов А.И. /