

Московское УФАС России

заявитель: ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ»  
ОГРН 1177746327164, ИНН 7727314845  
129626, г Москва, ул. 3-Я Мытищинская,  
д. 16 СТР. 47, эт 4 пом 1 ком 42

представитель заявителя: адвокат Петяйкин Дмитрий Петрович  
115184, г. Москва, ул. Б. Татарская, д. 36  
+7 (926) 321-01-90, 89263210190@mail.ru

заказчик (организатор торгов): ОАО «РЖД»  
ИНН 7708503727  
107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2/1 стр. 1

оператор электронной площадки: ООО «РТС-тендер»  
ИНН 7710357167  
121151, г. Москва, наб. Тараса Шевченко,  
д. 23а, этаж 25 помещение № 1

### ЖАЛОБА

на действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок  
№ 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22 и № 1797/ОКЭ-ЦДЗС/22

30.09.2022 ОАО «РЖД» на сайте <http://www.rts-tender.ru> в сети Интернет опубликовано извещение № 1575/ЭКЭ-ЦДЗС/22 о проведении открытого конкурса на право заключения договоров поставки специального съемного оборудования вагонов для перевозки рельсов и рельсошпальной решетки.

При этом, данный конкурс разделен на два идентичных по своим условиям лота.

ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» подало заявки на участие в обоих лотах.

27.10.2022 ОАО «РЖД» на сайте <http://www.rts-tender.ru> в сети Интернет опубликовано извещение № 1797/ОКЭ-ЦДЗС/22 о проведении открытого конкурса идентичному конкурсу № 1575/ЭКЭ-ЦДЗС/22.

31.10.2022 опубликованы протоколы рассмотрения и оценки заявок № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22 и подведения итогов конкурса № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22, согласно которым по обоим лотам поступило по три заявки, две из каждого отклонены в связи с несоответствием установленным требованиям.

Согласно вышеуказанным протоколам, заявка № 3 – заявка ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» соответствовала требованиям, была допущена к участию по обоим лотам, однако оценка данных заявок не производилась, конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что по результатам проведения закупки отклонены все заявки, за исключением одной, на основании подпункта 4 пункта 3.9.1 документации о закупке. Договоры в этой связи, с единственным допущенным участником не заключаются.

ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» считает действия ОАО «РЖД», выраженные в незаключении договора с единственным допущенным участником конкурса № 1575/ОКЭ-ЦДЗС/22, а также объявление нового конкурса № 1797/ОКЭ-ЦДЗС/22 от 27.10.2022 незаконными.

Московское УФАС  
Рег. номер 73965/22  
зарегистрирован 02.11.2022



В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках 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).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Разрабатываемые заказчиками со специальной правосубъектностью положения о закупках не могут изменять правовое регулирование, установленное федеральным законодательством для проведения торгов, 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.

В настоящем деле в конкурсной документации, размещенной на сайте <http://www.rts-tender.ru> предусмотрено право Заказчика признать закупку несостоявшейся, в связи с тем, что по результатам проведения закупки отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке (ч. 5 п. 3.9.1 документации).

Если закупка (в том числе в части отдельных лотов) признана несостоявшейся, заказчик вправе объявить новую закупку (в том числе в части отдельных лотов) или осуществить ее другим способом (п. 3.9.3 документации).

Согласно положению о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (утверждено Советом директоров ОАО «РЖД» 28 июня 2018 г.), размещенного на сайте <https://company.rzd.ru>, если открытый конкурс признан несостоявшимся вследствие поступления конкурсной заявки от одного участника, а также если к участию в открытом конкурсе допущен один участник, с таким участником может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика. Цена заключаемого договора не может превышать цену, указанную в конкурсной заявке участника. Цена договора, заключаемого с единственным участником конкурса, определяется в порядке, установленном заказчиком. При этом если цена договора снижена заказчиком по сравнению с ценой, предложенной единственным участником конкурса в заявке на участие в конкурсе, договор заключается при согласии такого участника (пункт 301 данного положения).

В соответствии с частью 16 статьи 3.2 Закона о закупках победителем конкурса признается участник конкурентной закупки, заявка на участие в конкурентной закупке, окончательное предложение которого соответствует требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке, и заявка, окончательное предложение которого по результатам сопоставления заявок, окончательных предложений на основании указанных в документации о такой закупке критериев оценки содержит лучшие условия исполнения договора.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

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

В свою очередь предусмотренный заказчиком механизм, оставляющий за собой право отказываться от заключения договора, нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает незаконные, необоснованные преимущества для Заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем.

Нормы, предусмотренные Положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора противоречат Закону о закупках, в связи с чем не подлежат применению (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 07.07.2021 № Ф05-15865/2021 по делу № А40-238959/2019, Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 19.02.2021 № Ф07-15290/2020 по делу № А56-95502/2019).

Как следует из протоколов по закупке № 1575/ЭКЭ-ЦЗДС/22 заявки участника № 3 – заявки ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» соответствуют требованиям, установленным документацией о конкурентной закупке.

Разъяснения о возникновении у Заказчика обязанности заключения договора, при наличии хотя бы одной заявки, соответствующей требованиям документации, даже в случае признания закупки несостоявшейся, даны в письмах Минфина России от 09.04.2020 № 24-04-07/28346 и ФАС России от 19.03.2020 № МЕ/22136/20.

Аналогичный вывод сделан Верховным судом в своем определении № 305-ЭС21-25983 от 13.01.2022, по делу № А40-222844/2020.

Таким образом, отказ Заказчика от заключения договора с ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» по результатам закупки № 1575/ЭКЭ-ЦЗДС/22 является неправомерным и необоснованным, равно как и объявление в этой связи новой закупки № 1797/ОКЭ-ЦЗДС/22.

На основании изложенного, прошу:

- 1) приостановить торги № 1797/ОКЭ-ЦЗДС/22;
- 2) признать жалобу обоснованной;
- 3) признать в действиях закупочной комиссии заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 6 статьи 3, части 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», выразившиеся в несоблюдении принципа равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также в нарушении требований нормы статьи, допущенным вследствие неправомерного принятия решения о признании закупки несостоявшейся без заключения договора с участником закупки ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» согласно итоговому протоколу № 1575/ЭКЭ-ЦЗДС/22 от 28.10.2022 и объявлении новой закупки № 1797/ОКЭ-ЦЗДС/22;

- 4) выдать обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений путем заключения договора с ООО «ТД КУБАНЬЖЕЛДОРМАШ» по результатам закупки № 1575/ЭКЭ-ЦЗДС/22 и отмене закупки № 1797/ОКЭ-ЦЗС/22.

Приложения:

- 1) копия протокола от 26.10.2022 о рассмотрении заявок;
- 2) копия итогового протокола от 27.10.2022;
- 3) скриншоты, подтверждающие дату и время подачи заявителем заявок;
- 4) копия доверенности.

Адвокат



Д.П. Петяйкин