

**Общество с ограниченной ответственностью
«СпецСтройПроект»**

ИНН: 6670357399 КПП: 667001001 ОГРН: 1156658088267

Адрес: 620137, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Волховская, строение 20, офис 101
Р/с 40702810900630039521 Филиал «Центральный» Банка ВТБ (публичное акционерное общество) г. Москва (Филиал «Центральный» Банка ВТБ (ПАО))
к/с 30101810145250000411 / БИК 044525411

Исх 0804/21-ж от 08.04.2021 г.

Кому: **Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве**

Адрес: 107078, г. Москва, ул. Мясницкий проезд, д. 4, стр. 1,

Тел. +7 (495) 784-75-05

E-mail: to77@fas.gov.ru

Адрес: 107078, г. Москва, Мясницкий проезд, дом 4, стр. 1 (вход со стороны Боярского переулка), м. Красные ворота

E-mail: to77@fas.gov.ru

Лицо, подающее жалобу:

ООО «СпецСтройПроект»

ИНН: 6670357399 КПП: 667001001

ОГРН: 1156658088267

Адрес: 620137, Свердловская область, г. Екатеринбург,

ул. Волховская, строение 20, офис 101

Заказчик – ОАО «РЖД»

Закупка осуществляется для нужд

Административно-хозяйственного управления - филиала ОАО "РЖД".

Место нахождения заказчика: 107174, г. Москва, ул. Новорязанская, 12.

Почтовый адрес заказчика: 105064, г. Москва, ул. Земляной вал, д.9.

Контактные данные:

ЖАЛОБА

НА ДЕЙСТВИЯ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) 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»

Номер Извещения в ЕИС (единой информационной системе по адресу в сети интернет: <http://zakupki.gov.ru/>): 32110007788

Наименование объекта закупки: Аукцион с ограниченным участием в электронной форме № 8/АОЭ-АХУ/21 на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД»

Лот № 2: На право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД».

Объем выполняемых работ по каждому лоту указывается в техническом задании, являющемся приложением к аукционной документации.

Способ определения поставщика: Аукцион с ограниченным участием в электронной форме № 8/АОЭ-АХУ/21.

Аукцион с ограниченным участием проводится среди участников, признанных на момент размещения информации о проведении аукциона с ограниченным участием на сайтах, прошедших предварительный квалификационный отбор № 3/ПКОЭ-АХУ/19 Выбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО РЖД и внутренних помещений строений в о/к «Рублево».

Наименование электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: Электронная площадка «РТС-тендер»

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» : www.rts-tender.ru.

Информация о закупке:

Порядок, дата начала, дата и время окончания срока подачи заявок на участие в закупке (этапах закупки):

Дата начала подачи заявок - с момента опубликования извещения и документации на сайтах **«18» февраля 2021 г.**

Дата окончания срока подачи заявок - **«11» марта 2021 г. в 11:00 ч.** московского времени. Заявки на участие в аукционе №8/АОЭ-АХУ/21 подаются в электронной форме на ЭТЗП (на странице данного аукциона с ограниченным участием на ЭТЗП).

Порядок подведения итогов закупки:

Подведение итогов осуществляется в следующем порядке:

1. Рассмотрение заявок осуществляется **«25» марта 2021 г.**
2. Проведение аукциона и подведение итогов осуществляется:
 - по лоту №1 - **«29» марта 2021 г. в 11:00 ч.** московского времени;
 - по лоту №2 - **«29» марта 2021 г. в 12:00 ч.** московского времени;на ЭТЗП (на странице данного аукциона с ограниченным участием на сайте ЭТЗП), в электронной форме в личном кабинете участника электронных процедур.
3. Порядок, рассмотрения заявок и выбора победителя закупки (участника закупки, с которым заключается договор) установлен в части 3 документации о закупке.

Начальная (максимальная) цена договора:

Максимальное значение цены договора по лоту №2 составляет 17 557 996,00 (Семнадцать миллионов пятьсот пятьдесят семь тысяч девятьсот девяносто шесть) руб. 00 коп. без учета

НДС, 21 069 595,20 (Двадцать один миллион шестьдесят девять тысяч пятьсот девяносто пять) руб. 20 коп. с учетом НДС

ДОВОДЫ ЖАЛОБЫ:

1. Считаем, что Заказчик действует недобросовестно- не опубликовал сведения о соответствии заявки ООО «СпецСтройПроект» в протоколе по лоту № 2, что повлекло нарушение прав и законных интересов участника закупки, поскольку Заказчик фактически отказался от заключения договора с единственным участником ООО «СпецСтройПроект» по лоту №2 (нарушением порядка заключения договора).

18.02.2021 г. Заказчиком был опубликован в единой информационной системе по адресу в сети интернет <https://zakupki.gov.ru> (Извещение номер 32110007788) Аукцион с ограниченным участием № 8/АОЭ-АХУ/21 на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД», который проводится с ограниченным участием проводится среди участников, признанных на момент размещения информации о проведении аукциона с ограниченным участием на сайтах, прошедших предварительный квалификационный отбор № 3/ПКОЭ-АХУ/19 Выбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД» и внутренних помещений строений в о/к «Рublevo».

ООО «СпецСтройПроект» - участник №2 на основании Протокола №38 заседания Конкурсной комиссии Административно-хозяйственного управления – филиала ОАО «РЖД» от 26.06.2019 г. был признан прошедшим предварительный квалификационный отбор с ограничением срока подачи заявок № 3/ПКОЭ-АХУ/19 на выбор организаций, обладающих достаточной квалификацией для выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД» и внутренних помещений строений в о/к «Рublevo» (Извещение номер 31907899498 опубликовано в единой информационной системе по адресу в сети интернет <https://zakupki.gov.ru>).

10.03.2021г. ООО «СпецСтройПроект» направил свою Заявку на участие в аукционе № 8/АОЭ-АХУ/21 по лоту №2.

10.03.2021 г. в 16:45 (местное время) Оператор электронной площадки РТС-тендер направил уведомление о подтверждении получения заявки на участие в закупке № 8/АОЭ АХУ/21 (А) по лоту № 2. *(Приложение №3 к настоящей жалобе).*

Дата и время поступления заявки: **10.03.2021 14:45** (по московскому времени). Заявке был присвоен идентификационный номер: **3244145**.

**07.04.2021 г. с адреса электронной почты оператора электронной площадки по-
reply@rts-tender.ru было направлено уведомление: «Уведомляем Вас о том, что на
электронной площадке РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru/>) организацией,
осуществляющей закупку № 8/АОЭ-АХУ/21 (лот № 2) опубликован протокол
рассмотрения заявок. В отношении Вашей заявки на участие № 3244145 принято
решение о соответствии требованиям.» (Приложение №4 к настоящей жалобе).**

Однако, **07.04.2021г.** в Единой информационной системе (далее по тексту – ЕИС) по адресу в сети Интернет: www.zakupki.gov.ru Заказчиком был опубликован ПРОТОКОЛ № 8/АОЭ-АХУ/21/1 рассмотрения аукционных заявок поступивших для

участия в аукционе с ограниченным участием № 8/АОЭ-АХУ/21 на право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД» (далее по тексту – протокол № 8/АОЭ-АХУ/21 от 07.04.2021 г.)

Согласно п.1. протокола № 8/АОЭ-АХУ/21 от 07.04.2021 г. к установленному в аукционной документации сроку окончания подачи заявок для участия в аукционе поступили заявки следующих участников:

по лоту № 1:

Регистрационный номер участника/номер заявки участника	Дата и время подачи
Участник № 1	10.03.2021 17:42 (по московскому времени)
Всего поступила 1 (одна) заявка участника	

по лоту № 2:

Регистрационный номер участника/номер заявки участника	Дата и время подачи
Участник № 1	10.03.2021 14:45 (по московскому времени)
Всего поступила 1 (одна) заявка участника	

На основании п.1.3.3. протокола № 8/АОЭ-АХУ/21 от 07.04.2021 г. Аукцион с ограниченным участием № 8/АОЭ-АХУ/21 по лотам № 1-2 «На право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД»» **признать несостоявшимся в связи с тем, что на участие в аукционе с ограниченным участием по лотам № 1-2 подано по одной аукционной заявке** на основании пункта 2 пункта 3.8.1. аукционной документации.

Таким образом, Заказчик **не опубликовал сведения о соответствии заявки ООО «СпецСтройПроект» в протоколе по лоту № 2, что повлекло нарушение прав и законных интересов участника закупки, поскольку Заказчик фактически отказался от заключения договора с единственным участником ООО «СпецСтройПроект».**

Согласно пункту 3.6.4. аукционной документации аукционные заявки участников рассматриваются на соответствие требованиям, изложенным в аукционной документации, на основании представленных в составе аукционных заявок документов, а также иных источников информации, предусмотренных аукционной документацией, законодательством Российской Федерации, в том числе официальных сайтов государственных органов, организаций в сети Интернет.

Пунктом 3.6.14 аукционной документации по результатам рассмотрения аукционных заявок заказчик принимает решение о допуске (отказе в допуске) участника аукциона с ограниченным участием к участию в аукционе с ограниченным участием.

Согласно п.п.13. ст. 3.2. **федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** Протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки (по результатам этапа конкурентной закупки), должен содержать следующие сведения:

- 1) дата подписания протокола;
- 2) количество поданных на участие в закупке (этапе закупки) заявок, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;
- 3) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке (в случае, если этапом закупки предусмотрена возможность рассмотрения и отклонения таких заявок) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствует такая заявка;

4) результаты оценки заявок на участие в закупке с указанием итогового решения комиссии по осуществлению закупок о соответствии таких заявок требованиям документации о закупке, а также о присвоении таким заявкам значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом конкурентной закупки предусмотрена оценка таких заявок);

5) причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся, в случае ее признания таковой;

6) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

Согласно п.п. 14 ст. 3.2. федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Протокол, составляемый в ходе осуществления конкурентной закупки 14. Протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

1) дата подписания протокола;

2) количество поданных заявок на участие в закупке, а также дата и время регистрации каждой такой заявки;

3) утратил силу с 1 июля 2018 года. - Федеральный закон от 29.06.2018 N 174-ФЗ;

4) порядковые номера заявок на участие в закупке, окончательных предложений участников закупки в порядке уменьшения степени выгоды содержащихся в них условий исполнения договора, включая информацию о ценовых предложениях и (или) дополнительных ценовых предложениях участников закупки. Заявке на участие в закупке, окончательному предложению, в которых содержатся лучшие условия исполнения договора, присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке, окончательных предложениях содержатся одинаковые условия исполнения договора, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, окончательному предложению, которые поступили ранее других заявок на участие в закупке, окончательных предложений, содержащих такие же условия;

5) результаты рассмотрения заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке, извещением об осуществлении закупки на последнем этапе проведения закупки предусмотрены рассмотрение таких заявок, окончательных предложений и возможность их отклонения) с указанием в том числе:

а) количества заявок на участие в закупке, окончательных предложений, которые отклонены;

б) оснований отклонения каждой заявки на участие в закупке, каждого окончательного предложения с указанием положений документации о закупке, извещения о проведении запроса котировок, которым не соответствуют такие заявка, окончательное предложение;

6) результаты оценки заявок на участие в закупке, окончательных предложений (если документацией о закупке на последнем этапе ее проведения предусмотрена оценка заявок, окончательных предложений) с указанием решения комиссии по осуществлению закупок о присвоении каждой такой заявке, каждому окончательному предложению значения по каждому из предусмотренных критериев оценки таких заявок (в случае, если этапом закупки предусмотрена оценка таких заявок);

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой;

8) иные сведения в случае, если необходимость их указания в протоколе предусмотрена положением о закупке.

В соответствии с пунктами 1, 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами, в том числе: информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупок.

2. Считаем, что Заказчик нарушил права и законные интересы заявителя жалобы, так как нарушил порядок проведения закупки и порядка заключения договора, фактически своими действиями отказался от заключения договора по лоту №2 с единственным допущенным участником.

07.04.2021 г. с адреса электронной почты оператора электронной площадки по-
reply@rts-tender.ru было направлено уведомление: «Уведомляем Вас о том, что на
электронной площадке РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru/>) организацией,
осуществляющей закупку № 8/АОЭ-АХУ/21 (лот № 2) опубликован протокол
рассмотрения заявок. В отношении Вашей заявки на участие № 3244145 принято
решение о соответствии требованиям.» (Приложение №4 к настоящей жалобе).

Так, лоту № 2 Заказчик не указал сведения единственной заявки о соответствии требованиям закупки, в том числе не указал итоги рассмотрения в виде принятого решения о заключении договора.

Вместе с тем, в аналогичной ситуации по лоту №1 (подана и допущена 1 заявка) согласно пункта 1.3.4. протокола Заказчик решил заключить договор только по лоту № 1 с ООО «СК СПЕКТР» - участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «СК СПЕКТР» и ООО «СК Город-М» с единственным участником по цене, согласованной в установленном ОАО «РЖД» порядке, но не выше начальной (максимальной) цены договора.

Пунктом 3.6.3. аукционной документации установлено, что если на участие в аукционе с ограниченным участием поступила одна заявка и заказчиком принято решение о признании аукциона с ограниченным участием несостоявшимся без рассмотрения заявки и заключения договора с единственным участником закупки, такая заявка не рассматривается заказчиком, аукцион с ограниченным участием признается несостоявшимся, договор с таким участником не заключается, соответствующая информация указывается в итоговом протоколе. Иные протоколы в ходе закупки не оформляются.

Аналогичное положение установлено Заказчиком пунктом 330 Положения ОАО «РЖД» о закупке товаров, работ и услуг для нужд ОАО «РЖД» если на участие в открытом аукционе поступила одна аукционная заявка и заказчиком принято решение о признании открытого аукциона несостоявшимся без рассмотрения аукционной заявки и заключения договора с единственным участником закупки, такая заявка не рассматривается заказчиком, аукцион признается несостоявшимся, договор с таким участником не заключается, соответствующая информация указывается в итоговом протоколе (пункт 330 дан в ред. Распоряжения ОАО «РЖД» от 31.01.2020 N 199/р).

Вместе с тем в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Таким образом, по результатам проведения закупки, соответствующей всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у заказчика возникает обязанность заключить соответствующий договор по результатам проведения такой закупки, в том числе при наличии хотя бы одной заявки, признанной соответствующей требованиям Документации.

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 статьи 2 правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 (пункт 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

Вместе с тем Положение о закупках Заказчика не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков, что следует из части 2 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Гражданское законодательство Российской Федерации основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений (пункт 1 статьи 1 ГК РФ). **Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.**

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.

Из приведенного выше следует, что 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.

Проводимая закупка заказчика является конкурентной в соответствии с требованиями статьи 3.3 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно пункту 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной

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

Проводимая Заказчиком закупка удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства Российской Федерации, и потому возлагает на него обязанности, предусмотренные действующим гражданским законодательством Российской Федерации.

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

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

Поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом (его законность не презюмируется), следует признать, что оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит действующему законодательству. Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ, положение о закупках не может.

В соответствии с **ч. 1 ст. 2** Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Соответственно разрабатываемые Заказчиками со специальной правосубъектностью 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 Гражданского кодекса Российской Федерации**).

В соответствии с **п. 2 ч. 1 ст. 3** Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Таким образом, нормы, предусмотренные Положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора противоречат требованиям ст. ст. 1, 10, 447 ГК РФ, ст. ст. 3, 4 Закона о закупках, в связи с чем не подлежат применению и не могут являться

основанием для отказа от заключения договора с заявителем жалобы. Применению подлежат нормы действующего законодательства, регулирующие порядок проведения торгов и заключения договоров.

Считаем, что установленное пунктом 3.7.3 Документации нарушает баланс частных и публичных интересов, законодательно закрепленный принцип равенства участников гражданских правоотношений, поскольку создает необоснованные преимущества для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем. В то же время, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора (п. документации), а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в случае уклонения от заключения договора. Принципам стабильности и определенности гражданских правоотношений действия заказчика также не отвечают.

Согласно ч. 4 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Таким образом, отказ Заказчика от заключения договора с обществом является злоупотреблением правом (ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Кроме того, в соответствии с ч. 4 ст. 448 Гражданского кодекса Российской Федерации организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее 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. То обстоятельство, что потенциальные участники были заранее извещены о возможности отказа от заключения договора по итогам закупки, о правомерности действий Заказчика не свидетельствует.

Считаем, что в правоотношениях с высокой концентрацией публично-правовых элементов принцип свободы договора не может являться универсальным, а право заказчика ограничено правами иных лиц (участников, победителя).

А признание торгов несостоявшимися не должно исключать обязанности Заказчика по заключению договора. Согласно п. 1 ст. 438 Гражданского кодекса Российской Федерации акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Подача обществом заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте ст. 438 Гражданского кодекса Российской Федерации. В соответствии с п. 2 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Положениями ч. 5 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации

определены случаи, в которых торги признаются несостоявшимися. Однако правовые последствия такого признания упомянутой нормой права не установлены.

Вместе с тем, исходя из общих начал гражданского законодательства (ч. 3 ст. 1, ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации) 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.

Таким образом, считаем, что 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.

Именно данный вывод и подтверждается судебной практикой, которую указал в качестве обоснования доводов Заявитель в своей жалобе:

№1. Решение Арбитражного города Москвы дело №А40-164411/15-121-1353 (Решение устоялось в апелляционной и кассационной инстанции) ; **№2. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-211399/2014** (Решение суда устоялось в апелляционной инстанции, кассационная жалоба возвращена); **№3. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-178332/18-120-2097** (Решение суда устоялось в апелляционной инстанции, кассационная жалоба не подавалась). **№4. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-146101/13** (Решение суда устоялось в апелляционной инстанции, кассационная жалоба не подавалась), **№5. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-124169/15** (Решение суда устоялось в апелляционной инстанции, кассационная жалоба не подавалась); **№6. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-163328/15** (Решение суда устоялось в апелляционной и кассационной инстанции); **№7. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-164411/15** (Решение суда устоялось в апелляционной и кассационной инстанции); **№8. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-124169/15** (Решение суда устоялось в апелляционной инстанции, кассационная жалоба не подавалась); **№9. Решение Арбитражного города Москвы дело № А40-134436/17** (Решение суда устоялось в апелляционной и кассационной инстанции, в передаче дела в Судебную коллегия ВС РФ отказано).

Кроме того правовые позиции были изложены в Определении Верховного суда Российской Федерации от 11.10.2019г. № 305-ЭС19-17388, Определении Верховного суда Российской Федерации от 29.06.2018г. № 308-КГ18-8505, Определении Верховного суда Российской Федерации от 04.09.2018г. № 305-КГ18-13231.Так, в Определении Верховного суда Российской Федерации от 11.10.2019г. № 305-ЭС19-17388 содержится вывод о том, что нормы, предусмотренные положением о закупках и закупочной документацией в части наделения заказчика правом отказаться от заключения договора , противоречат требованиям статей 1, 10, 447 ГК РФ, статей 3, 4 Закона о закупках , в связи с чем не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора с участником.

Аналогичные выводы подтверждаются решениями вынесенными антимонопольным органам, например: РЕШЕНИЕ №223Ф3-521/20 по результатам рассмотрения жалобы ООО «СпецСтройПроект» 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» от 10.07.2020 г. **на признание неправомерным права Заказчика (ОАО «РЖД») не заключать**

договор в случае признания Аукциона несостоявшимся (при наличии хотя бы одной допущенной заявки), согласно решению ФАС России 10.07.2020 г. признал жалобу обоснованной (Решение устоялось в суде: Арбитражный суд города Москвы Дело № А40-130405/20-145-941); **РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-502/19 по результатам рассмотрения жалобы ОАО «Алтиком» 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» от 17.05.2019.** (Решение антимонопольного органа устоялось в суде первой и апелляционной инстанции Дело № А40-139159/2019).

Таким образом, данные решения подтверждают правовой подход, содержит в себе практикообразующих выводы относительно неправомерности отказа Заказчика от заключения договора по результатам проведенных торгов. А указание Заказчиком на то, что указанная судебная практика не применима, так как в данном случае Заказчиком не был определен победитель, является необоснованным. Так как по своей сути по результатам проведенной закупки участник № 2 является победителем закупки, как предложивший наиболее низкую цену договора среди троих допущенных участников (в том числе заявки Заявителя жалобы) по результатам проведенной закупки по лоту №1 и лоту №2, торги состоялись, а по результатам рассмотрения 2 частей заявок был допущен только Заявитель жалобы по лоту №1 и лоту №2, то есть фактически ООО «СтройКонтракт» является победителем закупки.

То есть, Заказчик обязан внести сведения о Заявке ООО «СпецСтройПроект» в протокол рассмотрения заявок (фактически заявка рассмотрена Заказчиком – и признана, соответствующей) и заключить договор лоту №2 с единственным допущенным участником.

Аналогично, тому, как заключил договор по лоту №1 с единственным участником (ООО «СК СПЕКТР» - участник, на стороне которого выступают несколько юридических лиц, а именно: ООО «СК СПЕКТР» и ООО «СК Город-М»).

В противном случае, считаем что Заказчик, заключая договор избирательно, действует недобросовестно, злоупотребляет правом (ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно ч. 1 ст. 17 ФЗ №135 «О защите конкуренции» При проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;

3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;

4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

В соответствии с **ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции ФЗ №135 «О защите конкуренции»** по правилам данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Исходя из положений названной нормы антимонопольный контроль торгов делегирован антимонопольным органам.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 21.05.2014 № ВАС-5634/14, требования ст. 18.1 Закона о защите конкуренции распространяются на все закупочные процедуры (торги). Положения названной нормы права допустимо применять в совокупности с иными нормативными актами, регулирующими проведение закупок (торгов).

Основной задачей антимонопольного органа при реализации полномочий, установленных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», является оперативное пресечение нарушений действующего законодательства при проведении торгов.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Частью 10 статьи 3 ФЗ №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, 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 ЕИС положении о закупке такого заказчика (п.1.ч.10 статьи 3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).**

Действия Заказчика, выразившиеся в не рассмотрении своевременно поданной Заявителем жалобы Заявки на участие в закупке № 8/АОЭ-АХУ/21 по лоту №2 нарушают положения ч. 1 ст. 17 ФЗ №135 «О защите конкуренции», ст. ст. 1, 2, 3, п.1 ч.10. ст.3 ФЗ № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и руководствуясь ч.1.ст.2; п.1, п.2. ч1.ст.3, п.1, п.1.ч.10.ст. 3 ФЗ №223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц», ст.18.1. ФЗ №135 «О защите конкуренции», ч.1 , ч 5 ст.17 ФЗ «О
Защите конкуренции».

ПРОШУ:

- 1.Провести внеплановую проверку.
- 2.Признать доводы жалобы обоснованными.
- 3.Признать в действиях заказчика нарушения №223–ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. **Обязать Заказчика отменить опубликованный 07.04.2021 г.** в ЕИС по адресу в сети Интернет: www.zakupki.gov.ru ПРОТОКОЛ № 8/АОЭ-АХУ/21/1 рассмотрения аукционных заявок поступивших для участия в аукционе с ограниченным участием № 8/АОЭ-АХУ/21 на право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту помещений административных зданий ОАО «РЖД».
5. **Обязать Заказчика заключить договор с единственным допущенным участником (заявителем жалобы) Лоту № 2.**
6. **Выдать заказчику предписание об устранении нарушений и обязать Заказчика направить проект договора единственному участнику (заявителю жалобы) по лоту №2.**

Дополнительно: На основании эпидемиологической обстановки на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» и принятыми мерами органами гос. власти ходатайствуем о предоставлении возможности участия в рассмотрении жалобы путем видео-конференц-связи. ПРОСИМ заблаговременно направить приглашение в видеоконференцию (ВКС) ссылку с указанием идентификатор (ID) сеанса ВКС, PIN-код сеанса ВКС на наш адрес электронной почты: claim20@bk.ru

Приложение:

Подтверждение полномочий лица подавшего жалобу.

- 1.Приказ №2 от 05.11.2020 г.
- 2.Решение №1/20 от 05.11.2020 г.

Подтверждение довода жалобы

3. Подтверждение направления и получения заявки №3244145 от 10.03.2021 г.
- 4.Подтверждения о принятии Заказчиком исполнения обязательств требованиям. заявки на участие № 3244145.

Директор ООО «СпецСтройПроект»