

Общество с ограниченной ответственностью «СНАБУС» (ООО «СНАБУС»)

109428, г.Москва, МО Рязанский вн.тер.г., ул.Зарайская, д.21, этаж 2, помещение 209 офис 2305
ОГРН 5177746054162 ИНН 9729152897 КПП 772101001

Исх. № 95 от 21.06.2022 г.

Санкт-Петербургское УФАС России
199004, Санкт-Петербург 4-я линия Васильевского
острова, д.13, лит.А
E-mail: to78@fas.gov.ru

Заказчик – ОАО «РЖД»
ИНН 7708503727

Закупка осуществляется для нужд Октябрьской дирекции
инфраструктуры – структурного подразделения
Центральной дирекции инфраструктуры – филиала ОАО
«РЖД».

Место нахождения заказчика: 191023, г. Санкт-
Петербург, пл. Островского, д.2.

Почтовый адрес заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург,
пл. Островского, д.2, каб. 522, 531.

Контактные данные:

Контактное лицо: Ведущий специалист по закупкам
Богатырева Дарья Александровна.

Адрес электронной почты: rcoz_bogatyrevada@orw.ru

Номер телефона: +7 (812) 436-71-36

Наименование процедуры:

Открытый конкурс среди субъектов малого и среднего
предпринимательства в электронной форме № 596/ОКЭ-
ЦДИ ЦВ/22.

Номер закупки в ЕИС:

Не публикуется согласно Постановлению Правительства
РФ №301 от 06.03.2022

Адрес электронной площадки:

Электронная площадка РТС–тендер
(www.rts-tender.ru)

Жалоба на решение комиссии

ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) 25.04.2022 разместило документацию открытого конкурса
среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 596/ОКЭ-

ЦДИ ЦВ/22 на право заключения договора поставки запасных частей для ремонта грузовых вагонов (далее – конкурс, торги).

Согласно протоколу заочного заседания единой конкурсной комиссии Октябрьской железной дороги от 14.06.2022 (опубликован 20.06.2022) заявка Общества с ограниченной ответственностью «Снабус» (далее – Заявитель, Общество) была признана соответствующей требованиям документации и оно было допущено к участию в торгах.

Однако, в связи с тем, что к участию в конкурсе был допущен только один участник, договор с ним по результатам закупки не заключается (п.1.1.3 Протокола от 14.06.2022)

Полагаем, что данное решение комиссии является незаконным и необоснованным по следующим основаниям:

Согласно части 1 статьи 2 Федерального закона от 18 июля 2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) названный закон устанавливает, что 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 данной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с Протоколом заявка Общества была признана соответствующей обязательным требованиям документации.

Таким образом, Заказчик рассмотрел документы, поданные Заявителем в составе заявки, и идентифицировал конкретное юридическое лицо, подавшее заявку.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Проводимая закупка заказчика является конкурентной в соответствии с требованиями статьи 3.3 Закона о закупках.

Таким образом, Законом о закупках предусмотрено, что после размещения в Единой информационной системе итогового протокола договор подлежит заключению, при этом Закон о закупках не предусматривает исключений в виде признания процедуры несостоявшейся.

Положение о закупках заказчика не является единственным правовым актом, регламентирующим его деятельность. В этой связи, 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 (пункт 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ). Согласно пункту 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.

Следовательно, 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. Оценка положений закупочной документации позволяет прийти к выводу, что проведенная Заказчиком процедура удовлетворяет понятию «торги» в контексте гражданского и антимонопольного законодательства.

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

Положениями статей 447-448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем. 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 права отказаться от заключения договора с победителем, поскольку возможность проведения торгов в формах иных, помимо конкурса и аукциона, не снимает с заказчиков обязанности по заключению договора с победителем торговой процедуры; исключений для таких форм отбора контрагента действующим ГК РФ не установлено.

Проводимая заказчиком конкурентная процедура является торгами. 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.

В то же время, для победителя предусмотрена обязанность по заключению договора, а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Из положений пункта 4 статьи 447 ГК РФ не следует, что при проведении торгов в иной, помимо конкурса и аукциона форме, у организатора отпадает обязанность по заключению договора с победителем.

Закон о закупках является рамочным и в полной мере не регулирует всего комплекса правоотношений в сфере закупок субъектами, в нем поименованными. В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона 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 части 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 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 (пункт 1 статьи 1 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 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), 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.

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 обществом. Применению подлежат нормы действующего законодательства, регулирующие порядок проведения торгов и заключения договоров.

Процедура закупки подлежит завершению по правилам пункта 1 статьи 447 ГК РФ. В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого — исключительно обязанностей.

Принципу стабильности и определенности положение общества в правоотношениях с заказчиком не отвечает. Так, например, в случае уклонения общества от заключения договора с заказчиком участник может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков. В то же время заказчик оставляет за собой право отказаться от заключения договора с победителем без принятия на себя какой-либо ответственности.

К аналогичным выводам неоднократно приходила Антимонопольная служба, в частности, в решении от 06.04.2020 №223ФЗ-235/2020, от 24.03.2021 №223ФЗ-154/2021, обоснованность выводом была подтверждена и судебными актами - решение Арбитражного суда города Москвы от 07.08.2020 по делу №А40-69443/2020, постановление Девятого Арбитражного апелляционного суда от 24.11.2020.

В соответствии с пунктом 2 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Подача обществом заявки на участие в торгах в настоящем случае является акцептом оферты в контексте статьи 438 ГК РФ, поскольку согласно пунктом 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным. 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 допущенным участником на условиях, предусмотренных документацией о торгах. Положениями пункта 5 статьи 447 ГК РФ 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 (пункт 3 статьи 1, статья 10 ГК РФ) можно сделать вывод о том, что 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 неспособно привести к нарушению либо ущемлению чьих-либо гражданских прав.

Однако в случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что на участие в названных торгах был допущен 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 (пункт 1 статьи 1 ГК РФ).

Конечным результатом торгов, даже признанных несостоявшимися, при условии соответствия заявки единственного допущенного участника требованиям закупочной документации, является заключение с этим участником контракта по результатам таких торгов.

Названный правовой подход соответствует судебной практике (дела №№ А40-178332/18-120-2097, А40-146101/13, А40-124169/15, А40-163328/15, А40-164411/15, А40-124169/15, А40-134436/17).

согласно части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) 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;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Следовательно, заказчики при проведении закупок должны руководствоваться всеми принципами в их совокупности и взаимосвязи.

В данном случае, исходя из ситуации того, что указанные положения применяются Заказчиком на основании субъективного решения о заключении или незаключении договора с допущенным участником, указанный подход нарушает принцип равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, поскольку оно позволяет в одностороннем порядке без объяснения причин не заключать договор с одним участником, но в тоже самое время в аналогичной ситуации при проведении повторной закупки заключить договор с другим единственным участником.

Таким образом, установленное положение документации не преследует цель расширения круга участников и повышения конкуренции, стимулирования участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг, развитие добросовестной конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г., частью 10 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» № 223-ФЗ от 18.07.2011 г.

Прошу:

- признать жалобу обоснованной.

- провести проверку по изложенным в жалобе фактам нарушения законодательства по закупке №№ 967/ОКЭ-ЦДИ ЦП/21
- выдать предписание завершить проведение закупки в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Приложение:

1. Протокол № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22/2 от 14.06.2022

Генеральный директор



А.В. Быков

Телефон: +7 (499)271-73-42
+7 915-769-40-79
e-mail: ooosnabus@yandex.ru



**ПРОТОКОЛ
ЗАОЧНОГО ЗАСЕДАНИЯ ЕДИНОЙ КОНКУРСНОЙ КОМИССИИ
ОКТЯБРЬСКОЙ ЖЕЛЕЗНОЙ ДОРОГИ**

«14» июня 2022 г.

№ 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22/2

Приняли участие в заочном голосовании:

Кворум имеется

Повестка дня

1. О подведении итогов открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 на право заключения договора поставки запасных частей для ремонта грузовых вагонов.

1.1. О подведении итогов открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 на право заключения договора поставки запасных частей для ремонта грузовых вагонов

(заочное голосование)

1.1.1. Начальная (максимальная) цена договора составляет 6 560 327 (шесть миллионов пятьсот шестьдесят тысяч триста двадцать семь) рублей 71 копейка без учета НДС, 7 872 393 (семь миллионов восемьсот семьдесят две тысячи триста девяносто три) рубля 25 копеек с учетом НДС.

Начальная (максимальная) цена договора сформирована методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка), предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», и включает все возможные расходы участника, в том числе, транспортные расходы, стоимость материалов и все виды налогов.

Объем закупаемых товаров определен в соответствии с приложением № 1.1 к документации о закупке.

Срок исполнения договора: март 2023 г.

1.1.2. Согласиться с выводами, изложенными в приложении № 1 к настоящему протоколу, о допуске / отклонении заявок участников.

Количество поданных, отклоненных заявок участников и основания их отклонения по итогам рассмотрения первых и вторых частей заявок участников, указаны в протоколе рассмотрения и оценки первых частей заявок и приложении № 1 к настоящему протоколу.

1.1.3. Открытый конкурс № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 признать несостоявшимся в связи с тем, что по итогам проведения закупки отклонены все заявки, за исключением одной заявки на основании подпункта 4 пункта 3.14.1 документации о закупке.

Договор с единственным допущенным участником по результатам закупки не заключается.

Решение принято единогласно.

Подписи:

Дата подписания протокола «20» июня 2022 г.

Приложение № 1 к протоколу
заочного заседания Единой
конкурсной комиссии Октябрьской
железнодорожной от «14» июня 2022 г.
№ 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22/2

**Результаты рассмотрения и оценки вторых частей заявок, поступивших
для участия в открытом конкурсе в электронной форме, участниками
которого могут быть только субъекты малого и среднего
предпринимательства
№ 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 на право заключения договора поставки запасных
частей для ремонта грузовых вагонов**

1.1. Начальная (максимальная) цена договора составляет 6 560 327 (шесть миллионов пятьсот шестьдесят тысяч триста двадцать семь) рублей 71 копейка без учета НДС, 7 872 393 (семь миллионов восемьсот семьдесят две тысячи триста девяносто три) рубля 25 копеек с учетом НДС.

Начальная (максимальная) цена договора сформирована методом сопоставимых рыночных цен (анализа рынка), предусмотренным подпунктом 1 пункта 54 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», и включает все возможные расходы участника, в том числе, транспортные расходы, стоимость материалов и все виды налогов.

Объем закупаемых товаров определен в соответствии с приложением № 1.1 к документации о закупке.

Срок исполнения договора: март 2023 г.

Для участия в закупке поданы заявки:

Номер заявки участника	Дата и время подачи
участник № 1	11.05.2022 01:09 (по московскому времени)
участник № 2	11.05.2022 06:31 (по московскому времени)
Всего поступило 2 (две) заявки участников	

1.3. Результаты рассмотрения и оценки первых частей заявок, включая количество поданных, отклоненных заявок, основания их отклонения, результаты оценки заявок с указанием решения о присвоении каждой заявке значения, осуществленной по итогам рассмотрения первых частей заявок участников, указаны в протоколе рассмотрения и оценки первых частей заявок, размещенном в установленном порядке.

2. По итогам рассмотрения организатором второй части заявки, поступившей для участия в открытом конкурсе в электронной форме № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22, на соответствие участника обязательным требованиям, а также наличие и соответствие представленных в составе заявки документов требованиям документации о закупке установлено, что:

2.1. Соответствует обязательным требованиям документации о закупке, представил документы, предусмотренные документацией о закупке, следующий участник, заявка которого передана на рассмотрение экспертной группе:

- участник № 2.

3. По итогам рассмотрения организатором и экспертной группой первой и второй частей заявки допускается к участию в открытом конкурсе в электронной форме № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 следующий участник, соответствующий обязательным требованиям документации о закупке, заявка которого соответствует требованиям технического задания документации о закупке, представивший надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией о закупке:

- участник № 2.

Всего отклонена 1 (одна) заявка.

4. В связи с тем, что к участию в открытом конкурсе № 596/ОКЭ-ЦДИ ЦВ/22 допущен один участник, оценка второй части заявки участника в порядке, предусмотренном документацией о закупке, не проводится.

Подписи:

Дата подписания протокола: «20» июня 2022 г.