

В Управление Федеральной антимонопольной
службе по г. Москве

от ООО «ЛТ Групп», ИНН 5257167057

ЖАЛОБА

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»

1. Заказчик: Общественная организация «Напитки ТрансСервис»

Фамилии, имена, отчества членов комиссии по осуществлению закупок, действия (бездействия) которых обжалуются (далее – Комиссия):

Председатель комиссии:	
Заместитель генерального директора по коммерческим вопросам	
Заместитель председателя комиссии:	
Начальник отдела закупок	
Члены комиссии:	
Начальник Центрального управления по обслуживанию вагонов-ресторанов	
Начальник отдела аналитики	
Руководитель проекта развития концепции питания	
Секретарь комиссии:	
Начальник юридического отдела	

2. Участник Закупки: ООО "ЛТ Групп"

3. Адрес официального сайта, на котором размещена информация о закупке: <https://zakupki.gov.ru/>.

4. Номер извещения: №32211804535.

Дата опубликования извещения о проведении закупки: 31.10.2022 г.

Вид закупки: Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Наименование аукциона: Поставка скомплектованных рационов питания для обеспечения питанием пассажиров в поездах дальнего следования.

ООО "ЛТ Групп" (далее – Участник) является субъектом МСП и приняло участие в Аукционе в электронной форме на право заключения договора поставки скомплектованных рационов питания для обеспечения питанием пассажиров в поездах дальнего следования, объявленного в рамках закупки товаров/работ/услуг для нужд ООО «НТС» (далее – Заказчик).

Протоколом от 14.11.2022 г. № 32211804535-2 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме комиссией принято решение о признании аукциона несостоявшимся, не заключении договора с единственным участником закупки и о повторном проведении торгов. Причиной признания аукциона несостоявшимся указано обстоятельство подачи только одной заявки на участие в закупке.

Решение комиссии по осуществлению закупок для нужд ООО «НТС» Участник считает незаконным и необоснованным по следующим основаниям:

При осуществлении закупки Заказчик нарушил требования Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее ФЗ-223), в соответствии с п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона N 223-ФЗ, и своего Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд общества с ограниченной ответственностью «Напитки ТрансСервис» (утвержденного решением Общего собрания Участников ООО «НТС») (Протокол № 31 от 23 сентября 2022 г.) (далее – Положение о закупках).

Основанием для признания аукциона несостоявшимся Комиссия указала факт подачи только одной заявки. В обоснование возможности признания аукциона несостоявшимся Комиссия ссылается на п. 384-385 Положения о закупках.

Пунктом 385 Положения о закупках установлено, что если открытый аукцион признан несостоявшимся вследствие поступления аукционной заявки от одного участника, с таким участником (при условии, что он будет допущен к участию в аукционе и его аукционная заявка соответствует требованиям, изложенным в аукционной документации), а также с единственным допущенным к аукциону участником, с участником, который один явился на аукцион, может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика. Цена заключаемого договора не может быть выше начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Цена договора, заключаемого с единственным участником аукциона, определяется в порядке, установленном заказчиком. При этом если цена договора снижена заказчиком по сравнению с начальной (максимальной) ценой договора (ценой лота), договор заключается при согласии такого участника

Аналогичная норма закреплена в п. 3.11.2 Аукционной документации (далее - Документация).

Как видно из приведённых норм итог аукциона носит диспозитивный характер. Трактовка данных пунктов основана на возможности правоприменения Заказчиком собственного Положения о Закупках в свою пользу и в своих интересах, а также ставится в зависимость от обстоятельств, известных только самому Заказчику, а также от личных интересов организации либо лиц, которые могут влиять на принимаемые такой организацией решения в сфере своей хозяйственной деятельности (конечных бенефициаров). Так, Заказчик в Положении о закупках и Документации ссылается на свое «право», а не «обязанность» заключить договор с поставщиком, являющегося единственным участником закупки и подавшим заявку, соответствующую требованиям, изложенным в аукционной документации, что противоречит требованиям законодательства в сфере проведения торгов конкурентными способами, имеющими превалирующее значение над локальными нормативно-правовыми актами хозяйствующих субъектов.

На основании Протокола заседания Комиссии от 14.11.2022 г. № 32211804535-1, установлено, что поступившая заявка ООО "ЛТ Групп" по итогам рассмотрения комиссией по осуществлению закупок первых частей заявок участников, представленных для участия в открытом аукционе № 32211804535 на соответствие заявок участников требованиям технического задания аукционной документации соответствуют требованиям технического задания документации о закупке и допускается к участию в открытом аукционе № 32211804535.

Отдельно необходимо отметить коллизию между противоречащими друг другу положениями в части разрешения вопроса о признании закупки несостоявшейся в случае поступления одной заявки, зафиксированных как в Положении о закупках, так и в Документации Заказчика.

Так, в 371 Положения о закупках и в п. 3.11.4. Документации указано, что Аукцион может быть признан несостоявшимся после окончания срока подачи заявок, если поступила одна заявка и заказчиком принято решение о признании аукциона несостоявшимся без рассмотрения заявки и заключения договора. Соответствующая информация отражается в соответствующем протоколе, иные протоколы не оформляются.

Однако из сведений, представленных в Протоколе подведения итогов, не усматривается, что Заказчиком был применен указанный пункт, напротив, протокол рассмотрения заявок в ходе проведения закупочной процедуры, подтверждает, что Заказчиком осуществлено рассмотрение заявки Заявителя на предмет ее соответствия требованиям закупочной процедуры. Заявка, поданная ООО «ЛТ Групп» была рассмотрена надлежащим образом, что подтверждается Протоколом заседания комиссии от 14.11.2022 г. № 32211804535-1, и наша организация, в качестве Участника, была допущена к участию в открытом аукционе № 32211804535.

Заказчик в своем Протоколе подведения итогов применяет именно формулировку схожую с указанной формулировкой в п. 371 Положения о закупках, однако обосновывает свои действия п. 384-385. При этом в нарушение порядка признания аукциона несостоявшимся по смыслу указанной нормы, все же произвел ранее рассмотрение заявки ООО «ЛТ Групп» и допустил к участию в закупке.

В обоснование довода о незаконных действиях Заказчика при диспозитивной трактовке требований собственного Положения о закупке о документации необходимо отметить, что, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 ФЗ-223, 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 закупочной документации.

Учитывая изложенное, действия Заказчика, установившего положения о праве Заказчика не заключать договор в случае признания Аукциона несостоявшимся, нарушают требования части 15 статьи 3.2 ФЗ-223.

Согласно ч. 1 ст. 2 ФЗ-223, заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Таким образом, Положение о закупках Заказчика не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков в сфере проведения закупок товаров/работ/услуг. Локальный нормативно-правовой акт, регулирующий данную сферу правоотношений, возникающих между Заказчиком и потенциальным поставщиком, не должен противоречить законодательству РФ, должен быть основан на принципах равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений по отношению к участникам Закупки (п.2 ч. 1 ст. 3 223-ФЗ).

Предоставляемые законодателем права заказчикам устанавливать особенности проведения закупочных процедур самостоятельно, не освобождает заказчиков от необходимости соблюдения действующего законодательства РФ, прав и законных интересов участников, как более слабой стороны в правоотношениях.

В данном случае, действия Заказчика упомянутым целям и принципам не соответствуют, поскольку объективно повлекли за собой их нарушение.

Доводы, изложенные в настоящей жалобе, находят свое подтверждение также в положительной практике рассмотрения Федеральной антимонопольной службой аналогичных дел.

Так, поскольку Заказчик входит в группу компаний ОАО «РЖД», большая часть локальных нормативных актов, разработанных указанной Компанией, применяется и в дочерних структурах. Положения о закупках ОАО «РЖД», а также АО «ФПК» содержат аналогичные диспозитивные методы определения итогов проведенных закупок. В результате чего, по итогам проведения закупок и признания их несостоявшимися по тем же основаниям, которые Заказчик применил к ООО «ЛТ Групп», сложилась обширная положительная антимонопольная и судебная практика (решение от 25.11.2019 г. № Т02-719/19, решение от 11.07.2019 г. № 223ФЗ-741/19, решение от 23.04.2021 г. № 223ФЗ-214/21, решение от 02.03.2022 г. № 077/07/00-3194/2022, решение от 27.05.2022 г. № 077/07/00-7142/2022 и другие).

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках (223-ФЗ), договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

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 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.

В случае признания торгов несостоявшимися в связи с тем, что допущен только один участник, вести речь об отсутствии правовых последствий проведения таких торгов нельзя. Обратное приведет к нарушению законодательно закрепленного принципа равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ).

Считаем 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.

Согласно п. 3,4 ст. 1 ГК РФ, при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений

должны действовать добросовестно. Никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

ПРОШУ:

1. Признать жалобу ООО «ЛТ Групп» обоснованной в части нарушения комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для нужд общества с ограниченной ответственностью «Напитки ТрансСервис» норм действующего законодательства в части заключения договора с единственным участником.

2. Выдать предписание Заказчику ООО «Напитки ТрансСервис» об отмене протокола № 32211804535-2 от 16.11.2022 в части признания аукциона недействительным и обязать Заказчика заключить договор с единственным участником аукциона.

3. Привлечь к ответственности должностных лиц Заказчика допустивших нарушение норм действующего законодательства в сфере закупочной деятельности.

Приложение:

1. Протокол № 32211804535-1 от 14.11.2022.
2. Протокол № 32211804535-2 от 16.11.2022.
3. Положение о закупках для нужд ООО «НТС».
4. Решение о назначении генерального директора ООО «ЛТ Групп».
5. Выписка из ЕГРЮЛ от 18.11.2022.

Генеральный директор
ООО «ЛТ Групп»

О.А. Козлова

18.11.2022г.