

«РезервПромСнаб»

ОГРН 1196658063326
ИНН/КПП 6685167217/668501001

620082, РФ, г.Екатеринбург
ул.Трубачева д.45, кв.20
e-mail: ooorps2019@mail.ru

Исх. № РПС031022-1

Дата: 03.10.2022г.

Федеральная антимонопольная служба
125993, Д-242, ГСП-3, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11

delo@fas.gov.ru

От кого: ООО «РезервПромСнаб»
620082, г. Екатеринбург, ул. Трубачева, д. 45, кв. 20

oorps2019@mail.ru

Жалоба на действия (бездействие) заказчика, организатора и конкурсной комиссии

1. Заказчик: АО «РЖДстрой».

Место нахождения: 105005, Российская Федерация, г. Москва, Елизаветинский пер., д. 12, стр.

Почтовый адрес: 105005, Российская Федерация, г. Москва, Елизаветинский пер., д. 12, стр. 1.

Адрес электронной почты: AvetisyanIS@rzdstroy.ru, info@rzdstroy.ru

Контактный телефон: +7 (499) 260-34-32.

Генеральный директор – Соловьев С.В.

2. Организатор: АО «РЖДстрой».

Место нахождения: 105005, Российская Федерация, г. Москва, Елизаветинский пер., д. 12, стр.

Почтовый адрес: 105005, Российская Федерация, г. Москва, Елизаветинский пер., д. 12, стр. 1.

Адрес электронной почты: AvetisyanIS@rzdstroy.ru, info@rzdstroy.ru

Контактный телефон: +7 (499) 260-34-32, доб. 1294.

Генеральный директор – Соловьев С.В.

3. Заявитель: ООО «РезервПромСнаб» ИНН: 6685167217. Адрес: 620082, г. Екатеринбург, ул. Трубачева, д.45, кв.20; телефон: 8-912-219-87-33; e-mail: oorps2019@mail.ru, контактное лицо: Дюкина Валентина Анатольевна.

4. Адрес официального сайта на котором размещена информация о закупке: www.zakupki.gov.ru, Номер извещения: №32211582029.

Предмет закупки: открытого конкурса в электронной форме №8383ОКЭ-АО«РЖДстрой»/2022 на право заключения договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6».

5. **Обжалуемые действия Заказчика, Организатора и Конкурсной комиссии с указанием норм Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - 223-ФЗ) и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – 135-ФЗ) которые, по мнению Заявителя нарушены:**

1. Заказчик неправомерно решил не заключать договор с заявителем (единственным допущенным участником) по результатам закупочной процедуры, признанной несостоявшейся в связи с тем, что к участию в закупке допущен только один участник (действия заказчика нарушают условия пункта 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ и пункта 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)).

2. Заказчиком запланировано в октябре 2022 года заключение договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» (предмет обжалуемой закупки) с единственным подрядчиком по цене равной ранее объявленной закупки, что на 43,5 миллионов рублей больше, чем ценовое предложение заявителя, с которым отказались заключать договор (нарушение принципов, изложенных в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 223-ФЗ).

6. Доводы жалобы:

6.1. Заказчик неправомерно решил не заключать договор с заявителем (единственным допущенным участником) по результатам закупочной процедуры, признанной несостоявшейся в связи с тем, что к участию в закупке допущен только один участник (действия заказчика нарушают условия пункта 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ и пункта 1 статьи 447 ГК РФ).

На основании пунктов 1.1.2 и 1.1.3 протокола комиссии №8383/2 от 22.09.2022 г., заказчиком была признана заявка Участника №1 (заявитель жалобы) единственной соответствующей требованиям конкурсной документации, из чего следует, с учётом положений пункта 1 статьи 447 ГК РФ, что заявитель жалобы является победителем конкурса, с которым заказчику подлежит заключить договор по результатам конкурса.

Между тем, в пункте 1.1.3 названного протокола, заказчик уточнил, что конкурс является несостоявшимся и договор с единственным участником, признанным соответствующим не заключается.

При этом, согласно пункту 3.9.2 конкурсной документации, заказчик вправе заключить договор с единственно допущенным участником, но, как было указано выше, соответствующим правом он не воспользовался.

Аналогичное условие представлено в пункте 338 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «РЖДстрой». Одновременно с этим, в пунктах 3.9.4 конкурсной документации и 339 Положения о закупке заказчика указано, что если заказчик не примет решение о заключении договора с единственным допущенным участником по результатам несостоявшейся процедуры, заказчик вправе объявить новый конкурс или осуществить закупку другим способом.

Вместе с тем, Положение о закупке заказчика не является единственным правовым актом, регламентирующим его деятельность.

В соответствии с частью 1 статьи 2 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, ГК РФ, 223 - ФЗ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Поскольку положение о закупках не является нормативным правовым актом, оно должно применяться в той мере, в которой не противоречит законодательству Российской Федерации, в том числе, положениям 223-ФЗ:

- во-первых, в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ, при закупке товаров, работ, заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

- во-вторых, в соответствии с частью 15 статьи 3.2 223-ФЗ, 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, 223-ФЗ предусмотрено, что после размещения в единой информационной системе итогового протокола договор подлежит заключению, при этом 223-ФЗ не предусматривает исключений в виде признания процедуры несостоявшейся.

Также, в соответствии с пунктом 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.

Изменять правовое регулирование, установленное нормами ГК РФ и противоречить основным принципам закупочной деятельности положение о закупках - не может.

Считаем, что 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 единственным допущенным участником.

Нарушение принципа равенства участников гражданских правоотношений выражено также в том, что победитель торгов не имеет преференций при отказе от своих обязательств: для победителя

предусмотрена обязанность по заключению договора, а также неблагоприятные последствия в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в случае его отказа от заключения договора.

В то же время заказчик почему-то решил оставить за собой право отказаться от заключения договора с единственным участником, признанным соответствующим и являющимся победителем торгов без принятия на себя какой-либо ответственности. По сути, заказчик, отказываясь от заключения договора - отказывается от проведения процедуры закупки, что противоречит пункту 3.5.9 конкурсной документации и нарушает требования части 7 статьи 3.2 223-ФЗ, согласно которым по истечении срока отмены конкурентной закупки и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, действия заказчика, выразившиеся в незаключении договора с единственным допущенным участником по результатам закупочной процедуры, признанной несостоявшейся в связи с тем, что к участию в закупке допущен только один участник нарушают требования пункта 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ и пункта 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Вышеуказанные доводы отражены в позиции Верховного суда РФ: решение № 305-ЭС20-24181 от 17.03.2021 г. по делу №А40-250588/19-149-2116 от 06.02.2020 г., решение № 305-ЭС21-25983 от 13.01.2022 г. по делу Дело №А40-222844/20-149-1564 от 16.03.2021 г.

В том числе, в действиях АО «РЖДстрой» уже было выявлено аналогичное нарушение в рамках решения Московского УФАС по делу №077/07/00-6705/2020 от 17.04.2020 г. (решение вступило в силу, не обжаловалось заказчиком).

6.2. Заказчиком запланировано в октябре 2022 года заключение договора на выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» (предмет обжалуемой закупки) с единственным подрядчиком по цене равной ранее объявленной закупки, что на 43,5 миллионов рублей больше, чем ценовое предложение заявителя, с которым отказались заключать договор (нарушение принципов, изложенных в пунктах 2, 3 части 1 статьи 3 223-ФЗ).

В ходе подготовки жалобы, на основании сведений из Единой информационной системы в сфере закупок (план закупки №2210537652, файл «План_закупок_50213.xls», Приложение 1) мы выяснили, что заказчиком в октябре 2022 г. запланировано заключение договора по объекту обжалуемого конкурса, но с единственным подрядчиком.

Объект, виды работ, а также сумма закупки у единственного подрядчика полностью совпадают с соответствующими данными обжалуемого конкурса:

Показатели	Обжалуемый конкурс №32211582029	Закупка у единственного поставщика
Позиция в плане №2210537652	6364	7056
Титул	Выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6».	Выполнение комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6».
Сумма, с НДС	1 491 845 516,40	1 491 845 516,40
Объём оплаты долгосрочного договора, руб. с НДС	2022 год - 160 704 000,00 2023 год - 411 939 872,40 2024 год - 919 201 644,00 2025 год - 0,00	2022 год - 160 704 000,00 2023 год - 411 939 872,40 2024 год - 919 201 644,00 2025 год - 0,00
Сроки исполнения договора	29.05.2025	Май 2025

Из сравнительного анализа данных по закупкам нет сомнения, что потребность в выполнении комплекса строительно-монтажных работ на объекте: «Станция Шимановская Забайкальской железной дороги. Удлинение приемо-отправочных путей №№ 4, 5 и 6» актуальна и заказчик намерен заключить договор с единственным подрядчиком по титулу, объёмам и цене обжалуемого

конкурса, признанного несостоявшимся.

Отметим, что сумма договора с единственным подрядчиком составляет 1 491 845 516,40 руб. с НДС, это на 43,5 миллионов рублей больше, чем было предложено нами в конкурсной заявке. Следовательно, заказчик отказался заключать договор по результатам конкурса с участником №1, признанным соответствующим, игнорируя получение явной экономии денежных средств. Считаем, что указанные действия заказчика противоречат принципу пункта 3 части 1 статьи 3 223-ФЗ - целевого и экономически эффективного расходование денежных средств.

На сегодняшний день нам неизвестно: заключен договор с единственным подрядчиком или нет. Между тем, из представленной информации ясно, что признание обжалуемого конкурса несостоявшимся не было обусловлено созданием в будущем конкурентной среды и получением максимального экономического эффекта от проведения торгов, скорее, наоборот, личной заинтересованностью заказчика в лоббировании интересов конкретной подрядной организации, с которой планируют заключить прямой договор.

Запланированная закупка работ у единственного подрядчика нарушает принципы справедливости, изложенные в пункте 2 части 1 статьи 3 223-ФЗ, так как соответствующий договор должен быть заключен с нами (участник №1) по результатам конкурса №32211582029.

На основании вышеизложенного, прошу:

1. Рассмотреть настоящую жалобу в порядке части 5 статьи 18.1 135-ФЗ.
2. Выдать заказчику обязательное для исполнения предписание о пересмотре итогов конкурса №32211582029 и заключении договора по результатам закупки с единственным допущенным участником №1.

Приложение:

- 1.Сведения из плана закупок, в архиве.
- 2.Документация о закупке, в архиве;
- 3.Извещение о закупке, на 3 л.

Генеральный директор

В.А. Дюкина