

# ООО «Инсайт»

ИНН 7839123359, КПП 783901001

198035, г. Санкт-Петербург, ул. Степана Разина, д.9, лит.Е, пом. 34-Н,

Mail: insa-t@mail.ru

Управление Федеральной антимонопольной службы  
по Санкт-Петербургу  
199004, Санкт-Петербург,  
4-я линия Васильевского острова, д.13, лит.А  
Тел: 8 (812) 313-04-40  
e-mail: to78@fas.gov.ru

Исх. № 36-21 от 05.07.2021

## ЖАЛОБА

на действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок

<b>Информация о заказе:</b>	<b>Способ размещения закупки:</b> Открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме <u>№ 232/ОКЭ-ЦДТВ/21</u>
	<b>Предмет закупки:</b> Оказание услуг по техническому обслуживанию очистных сооружений водоснабжения и водоотведения, объектов водоснабжения и водоотведения Октябрьской дирекции по тепловодоснабжению в Ленинградской и Новгородской областях.
	<b>Номер извещения: 32110228935</b> Закупка осуществляется в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Электронная торгово-закупочная площадка: "РТС-тендер" <a href="http://www.rts-tender.ru">www.rts-tender.ru</a> .
<b>Заказчик</b>	<b>ОАО «РЖД»</b> Закупка осуществляется для нужд Октябрьской дирекции по тепловодоснабжению – структурного подразделения Центральной дирекции по тепловодоснабжению – филиала ОАО «РЖД». Место нахождения заказчика: 191036, г. Санкт-Петербург, пл. Островского д.2, кабинет 522, 531. Почтовый адрес заказчика: 191023, г. Санкт-Петербург, пл. Островского, д.2, каб. 522, 531. Контактное лицо: ведущий специалист Октябрьского Центра организации закупок Клюев Евгений Юрьевич. Адрес электронной почты: <a href="mailto:skz_KlyuevEY@orw.ru">skz_KlyuevEY@orw.ru</a> Номер телефона: (812) 436-62-52.
<b>Информация о заявителе:</b>	Наименование: <b>ООО «Инсайт»</b> ИНН 7839123359, КПП 783901001 Место нахождения: 198035, г. Санкт-Петербург, ул. Степана Разина, д.9,

лит.Е, пом. 34-Н

Почтовый адрес: 198035, г.Санкт-Петербург, ул. Степана Разина, д.9,  
лит.Е, пом. 34-Н

контактное лицо: Дяченко Андрей Владимирович

контактный телефон: +7(921)342-08-82

Адрес электронной почты: insa-t@mail.ru

Согласно ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ «О защите конкуренции», действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Полагаем, что Единой конкурсной комиссией Октябрьской железной дороги (далее - комиссия заказчика) принято незаконное и необоснованное решение по результатам подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 21.06.2021 № 232/ОКЭ-ЦДТВ/21/2, опубликованный в ЕИС от 05.07.2021 (далее – протокол подведения итогов) на «Оказание услуг по техническому обслуживанию очистных сооружений водоснабжения и водоотведения, объектов водоснабжения и водоотведения Октябрьской дирекции по тепловодоснабжению в Ленинградской и Новгородской областях».

**Участник закупки ООО «Инсайт» подал заявку на участие в настоящей закупке № 32110228935. Регистрационный номер заявки № 2 (дата и время подачи 11.05.2021 02:04 (по московскому времени))**

Согласно протоколу подведения итогов:

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

*П. 4. Приложения № 1 По итогам рассмотрения организатором и экспертной группой первых и вторых частей заявок допускается к участию в открытом конкурсе в электронной форме № 232/ОКЭ-ЦДТВ/21, следующий участник, соответствующий обязательным и квалификационным требованиям документации о закупке, заявка которого соответствует требованиям технического задания документации о закупке, представивший надлежащим образом оформленные документы, предусмотренные документацией о закупке: Регистрационный №2.*

*1.1.3. Открытый конкурс в электронной форме № 232/ОКЭ-ЦДТВ/21 признать несостоявшимся в связи с тем, что к участию в закупке допущен один участник на основании подпункта 3 пункта 3.15.1 документации о закупке.*

**Договор с единственным допущенным участником по результатам закупки не заключается».**

Изучив вышеуказанное решение комиссии заказчика о не заключении договора с единственным допущенным участником по результатам закупки № 32110228935, полагаем, что действия комиссии заказчика являются незаконными, протокол подведения итогов подлежит отмене по следующим основаниям.

Согласно пункту 301 Положения о закупке товаров, работ, услуг ОАО «РЖД» (далее – Положение о закупках) 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.

Согласно пункту 3.25.3 части 3 Документации о закупке:

«Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, **если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в конкурсе** (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) с даты определения цены, **направляет участнику конкурса, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТП**».

Согласно ч. 15 ст. 3.2. Закона № 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».

**Вместе с тем, полагаем Заказчик не вправе отказаться от заключения договора с единственным участником закупки.**

В соответствии с ч.16 ст.3.2 Закона №223-ФЗ под конкурсом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой 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 ч.29 ст.3.4 Закона №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.

Из этого следует, что положения Закона №223-ФЗ не дают право Заказчику отказаться от заключения договора с единственным допущенным участником по результатам закупки.

Положение о закупках должно соответствовать в том числе требованиям Закона № 223-ФЗ и Гражданского кодекса Российской Федерации.

В силу части 5 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ **заказчик вправе отменить конкурентную закупку по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок** на участие в конкурентной закупке.

**По истечении срока отмены конкурентной закупки** в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора **заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы** в соответствии с гражданским законодательством (часть 7 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ).

По своей сути отказ Заказчика от заключения договора с единственным допущенным участником по результатам закупки является отменой конкурентной закупки, что противоречит Закону №223-ФЗ и положениям ГК РФ.

В силу ч. 4 ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме

аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Согласно ч. 1 ст. 17 Закона 135-ФЗ 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 соответствии с ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги.

**Положениями ст. ст. 447-448 ГК РФ не предусмотрено права отказаться от заключения договора с победителем.**

Закон 223-ФЗ является рамочным и в полной мере не регулирует всего комплекса правоотношений в сфере закупок и делает отсылку к разработанному заказчиком Положению о закупках.

Вместе с тем, согласно ч. 1 ст. 2 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, 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.

В этой связи разрабатываемое заказчиком Положение о закупках не может и не должно противоречить действующему законодательству, а право заказчика устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает его от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников как более слабой стороны в правоотношениях.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ при закупке товаров, работ, заказчик руководствуется 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 товаров, работ, услуг в рамках Закона 223-ФЗ 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 223-ФЗ и ст. 17 Закона 135-ФЗ, в связи с чем не подлежат применению и не могут являться основанием для отказа от заключения договора с единственным участником.**

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

Необходимо обратить внимание, что необоснованное преимущество для заказчика, обладающего правом немотивированно отказаться от заключения договора с победителем является нарушением действующего законодательства и нарушает баланс частных и публичных интересов.

Согласно ч. 4 ст. 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Таким образом, отказ заказчика от заключения договора с победителем закупки является злоупотреблением правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ) и не подлежит правовой защите.

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 Конкурса несостоявшимся (при наличии хотя бы одной заявки) Документации, нарушают требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

Подтверждением вышеуказанной позиции является следующая практика.

- Постановление АС Московского округа от 10.10.2019 по делу № А40-289522/2018;
- Постановление Арбитражного суда Московского округа от 07.07.2016 по делу № А40-163328/2015;
- Решение Московского УФАС России по делу от 07.07.2015 №1-00-1020/77-15;
- Решение Московского УФАС России по делу от 29.10.2018 № 1-00-1890/77-18.

Таким образом, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, при закупке товаров, работ, услуг, нарушают права и законные интересы участника закупки **ООО «Инсайт»**.

В соответствии с пунктом 3.25.3 части 3 Документации о закупке Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, **если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в конкурсе обязан направить участнику конкурса, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.**

Действия Заказчика, выразившиеся в не заключении договора с единственным допущенным участником по результатам конкурса, нарушают требования подпунктов 2 и 3 пункта 32 Положения о закупках.

Так, согласно п.п.2 п.32 Положения о закупках Заказчик обязан соблюдать принципы: равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Кроме того, согласно п.п.3 п.32 Положения о закупках Заказчик обязан руководствоваться следующими принципами: 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.

Таким образом, имея потребность в закупаемых услугах после объявления закупки и выявления единственного участника, соответствующего требованиям конкурсной документации, и не заключение договора с таким участником противоречит подпунктам 2 и

3 пункта 32 Положения о закупках.

В соответствии с подпунктами 1 и 2 пункта 33 Положения о закупках цель проведения закупки: создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчика в товарах, работах, услугах; эффективное использование денежных средств заказчика.

Заказчиком проведен конкурс, по результатам которого выявлен единственный участник, соответствующий требованиям конкурсной документации, и не заключение договора с таким участником нарушает цели Положения о закупках, так как не удовлетворяются потребности Заказчика.

Кроме того, по результатам конкурса единственным допущенным участником снижена цена от начальной цены договора на 20 процентов и не заключение договора с таким участником нарушает п.п. 1 и 2 п.33 Положения о закупках, неэффективное использование денежных средств заказчика.

Проведение повторной закупки влечет за собой для Заказчика: увеличение издержек на проведение новой закупки, неудовлетворение своих потребностей в закупаемых услугах на сегодняшний день, неэффективное использование денежных средств заказчика.

Учитывая изложенное, прошу рассмотреть по существу настоящую жалобу:

- признать в действиях заказчика, конкурсной комиссии нарушение ст. ст. 1, 10, 447 ГК РФ, ст. ст. 3-4 Закона 223-ФЗ и ст. 17 Закона 135-ФЗ;

- **обязать отменить протокол подведения итогов** открытого конкурса в электронной форме от 21.06.2021 № 232/ОКЭ-ЦДТВ/21/2, опубликованный в ЕИС от 05.07.2021;

- **опубликовать протокол подведения итогов** открытого конкурса в электронной форме от 21.06.2021 № 232/ОКЭ-ЦДТВ/21/2 с учетом рассмотрения настоящей жалобы;

- **обязать заказчика разместить проект договора для заключения с единственным допущенным участником (регистрационный номер № 2 (ООО «Инсайт»)) по цене предложенной участником закупки, в соответствии с п. 3.25.3 части 3 Документации о закупке.**

Приложение:

- документ, подтверждающий полномочия лица подписавшего настоящую жалобу.
- Постановление АС Московского округа от 10.10.2019 по делу № А40-289522/2018;
- Постановление Арбитражного суда Московского округа от 07.07.2016 по делу № А40-163328/2015;
- Решение Московского УФАС России по делу от 07.07.2015 №1-00-1020/77-15;
- Решение Московского УФАС России по делу от 29.10.2018 № 1-00-1890/77-18.

Генеральный директор  
ООО «Инсайт»



Дяченко Андрей Владимирович