

Московское УФАС
Reg номер 43522/17
зарегистрирован 08.09.2017



5

**В Управление Федеральной
антимонопольной службы по г. Москве
(Московское УФАС России)**
107078, г. Москва, Мясницкий проезд, д. 4,
стр. 1
<http://moscow.fas.gov.ru/>
to77@fas.gov.ru
+7 (495) 607-42-92

**Заказчик: ПУБЛИЧНОЕ АКЦИОНЕРНОЕ
ОБЩЕСТВО «ЦЕНТР ПО ПЕРЕВОЗКЕ
ГРУЗОВ В КОНТЕЙНЕРАХ
«ТРАНСКОНТЕЙНЕР»
(ПАО «Трансконтейнер»)**

(ИНН 7708591995, ОГРН 1067746341024)
Место нахождения/почтовый адрес: 125047, г. Москва, Оружейный переулок, д.19
Телефон: +7 (495) 788-17-17
Эл. почта: trcont@trcont.ru
Контактное лицо: Филиппова Снежана Юрьевна
+7 (495) 788-17-17, доб. 1299
filippovasiu@trcont.ru

**Организатор: ПАО «Трансконтейнер»
(ИНН 7708591995, ОГРН 1067746341024)**

Лицо, выполняющее функции
организатора: Постоянная рабочая группа Конкурсной
комиссии аппарата управления
ПАО «Трансконтейнер»

Место нахождения/почтовый адрес: 125047, г. Москва, Оружейный переулок, д.19
Телефон: +7 (495) 788-17-17
Эл. почта: trcont@trcont.ru
Контактные лица: Аксютин Кирилл Михайлович
+7 (495) 788-17-17 доб. 16-42
AksiutinaKM@trcont.ru
Курицын Александр Евгеньевич
+7 (495) 788-17-17 доб. 16-41
KuritsynAE@trcont.ru

**Заявитель: Общество с ограниченной
ответственностью
«Москоу Бизнес Консалтинг»
(ООО «ЭмБиСи»)**

(ИНН 77723450364, ОГРН 1167746523405)
Место нахождения/почтовый адрес: 115193, г. Москва, ул. Петра Романова, д. 7,
стр. 1
Эл. почта: info@businessconsulting.moscow
Телефон: +7 (925) 869-31-26
Факс: +7 (499) 499-30-36

**Закупка: «Открытый конкурс в электронной форме №
ОКэ-ЦКИБНТЦ-17-0075 на оказание услуг:
- по лоту № 1 – по подготовке постранового
(СbCR) отчета за 2016 год по компаниям**

группы ПАО «ТрансКонтейнер»;
- по лоту № 2 - по подготовке отчетности по контролируемым иностранным компаниям (КИК)».

№ закупки: 31705283930

Адрес сайта, на котором размещена <http://www.trcont.ru>

закупка: <http://otc.ru/tender>
www.zakupki.gov.ru

Ссылка на закупку в ЕИС: <http://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/info/common-info.html?lotId=7385777&purchaseId=5443225&purchaseMethodType=IS>

г. Москва

07 сентября 2017 г.

ЖАЛОБА

в порядке ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

1. ФАКТИЧЕСКИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА

ООО «ЭмБиСи» (далее также – «Заявитель») была подана заявка на участие в открытом конкурсе ПАО «Трансконтейнер» (далее также – «Заказчик») на оказание услуг по: лоту № 1 – подготовке постранового (CbCR) отчета за 2016 г. по компаниям группы Заказчика; лоту № 2 - подготовке отчетности по контролируемым иностранным компаниям (КИК) (далее – «Конкурс»). Начальная цена по лоту № 1 – 1 000 000 руб., по лоту № 2 – 1 950 000 руб.

24.08.2017 Заказчик подвел следующие итоги Конкурса.

Итоги по лоту № 1

Согласно Протоколу заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 122/ПРГ от 22.08.2017 (далее – «Протокол № 122/ПРГ») (Приложение 1) с заявками на участие в Конкурсе обратилось 5 организаций, включая Заявителя.

При этом единственной организацией, чьи документы об опыте соответствовали требованиям конкурсной документации, и чья заявка была допущена для участия в Конкурсе, являлся Заявитель.

Кроме того, Заявитель предложил наибольшее среди организаций, подавших заявки, снижение начальной максимальной цены Конкурса. Согласно Протоколу заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 118/ПРГ от 22.08.2017 (далее – «Протокол № 118/ПРГ») (Приложение 2) начальная цена была снижена на 50%.

Участник	Рассмотрение заявок	Цена (Р), % снижения начальной цены
Заявитель	<u>Допущена</u>	<u>500 000,00 (50%)</u>

ООО «ПРАЙСВОТЕРХАУСКУПЕРС КОНСУЛЬТИРОВАНИЕ»	Не допущена	680 000,00 (32%)
ООО «ДЕЛОЙТ КОНСАЛТИНГ»	Не допущена	950 000,00 (5%)
АО «КПМГ»	Не допущена	950 000,00 (5%)
«ЭРНСТ ЭНД ЯНГ (СНГ) Б.В.»	Не допущена	1 000 000,00 (0%)

Итоги по лоту № 2

Согласно Протоколу № 122/ПРГ с заявками на участие в Конкурсе обратилось 3 организаций, включая Заявителя.

При этом единственной организацией, чьи документы об опыте соответствовали требованиям конкурсной документации, и чья заявка была допущена для участия в Конкурсе, являлся Заявитель.

Кроме того, Заявитель предложил наибольшее среди организаций, подавших заявки, снижение начальной максимальной цены Конкурса. Согласно Протоколу № 118/ПРГ начальная цена была снижена на 50%.

Участник	Рассмотрение заявок	Цена (Р), % снижения начальной цены
Заявитель	<u>Допущена</u>	<u>950 000,00 (51,2%)</u>
ООО «ПРАЙСВОТЕРХАУСКУПЕРС КОНСУЛЬТИРОВАНИЕ»	Не допущена	1 280 000,00 (34,3%)
АО «КПМГ»	Не допущена	1 900 000,00 (2,5%)

Однако, несмотря на тот факт, что опыт Заявителя соответствовал требованиям Заказчика, а предложенная Заявителем цена была на 50 и более % ниже начальной цены, Заказчик принял решение не заключать договора с Заявителем, а провести повторную закупку с аналогичным предметом.

30.08.2017 Заказчик принял решение о переносе срока подведения итогов Конкурса.

01.09.2017 Заказчик принял решение об отказе от проведения Конкурса.

По мнению Заявителя, действия Заказчика являются незаконными и необоснованными, **а именно – нарушают п. 1 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»), а также иные положения действующего законодательства, влекут необоснованные ограничения конкуренции, неэффективное расходование средств и нарушают права и законные интересы Заявителя.

II. НЕЗАКОННЫЕ ДЕЙСТВИЯ ЗАКАЗЧИКА

- 1. Решение Заказчика о переносе даты подведения итогов конкурса принято с нарушением сроков, предусмотренных Законом № 223-ФЗ (п. 1 ч. 10 ст. 3)**

В соответствии с п. 7 ч. 9 ст. 11 Закона № 223-ФЗ в извещении о закупке должна быть указана дата подведения итогов закупки.

Согласно ч. 11 ст. 4 Закона № 223-ФЗ в случае, если закупка осуществляется путем проведения торгов и изменения в извещении о закупке внесены заказчиком позднее чем за 15 (пятнадцать) дней до даты окончания подачи заявок на участие в закупке, срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен так, чтобы срок для подачи заявок составлял не менее чем 15 (пятнадцать) дней.

03.08.2017 было последним днем срока подачи заявок на участие в Конкурсе.

30.08.2017, т.е. значительно позже срока окончания подачи заявок, Заказчик, под видом разъяснений конкурсной документации, опубликовал Протокол № 55.3/КК (Приложение 3), которым было принято решение о переносе сроков подведения итогов Конкурса на срок «не позднее 1 сентября 2017 г.».

С учетом приведенных выше положений законодательства, действия Заказчика по изменению даты подведения итогов Конкурса являются незаконными.

Согласно п. 25 Обзора судебной практики ВС РФ № 3 (2017) (утв. Президиумом ВС РФ РФ 12.07.2017) заинтересованное лицо вправе обжаловать действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупок в соответствии с положениями Закона № 223-ФЗ только в случаях, прямо предусмотренных ч. 10 ст. 3 указанного закона.

Согласно п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ участник закупки, корпорация развития малого и среднего предпринимательства, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или созданные ими организации вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушения сроков такого размещения.

С учетом вышеприведенных требований ч. 11 ст. 4 Закона № 223-ФЗ, изменение в извещение о закупке (Протокол № 55.3/КК от 30.08.2017) размещены с нарушением срока, что является нарушением, предусмотренным п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ.

01.09.2017 Заказчиком был опубликован Протокол № 56.2/КК (Приложение 4), которым было принято решение отменить проведение Конкурса.

Действия Заказчика по изменению даты подведения итогов Конкурса являются незаконными (для изменения даты подведения итогов Заказчику необходимо было продлить срок для подачи заявок), а, следовательно, и принятый в измененную дату отказ от проведения Конкурса является незаконным.

2. Решения Заказчика о повторном проведении закупки, об отказе от проведения Конкурса имеют своей единственной целью уклонение от заключения договора с Заявителем

В отличие от ч. 1 ст. 55 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», где прямо закреплена обязанность заказчика заключить договор с единственным допущенным участником, Закон № 223-ФЗ не содержит аналогичного правила, оставляя данный вопрос на откуп заказчикам. Последние могут самостоятельно прописать последствия допуска к закупке единственного участника в своих закупочных положениях.

В соответствии с Положением о порядке закупки товаров, работ, услуг для нужд ПАО «Трансконтейнер», утв. решением СД ПАО «Трансконтейнер» 21.12.2016 (далее – «Положение о закупках»)¹ в случае допуска к участию в конкурсе единственного участника такие торги признаются несостоявшимися, а Заказчик имеет право на выбор:

- 1) заключить договор с единственным допущенным участником (п. 141 Положения о закупках);
- 2) объявить закупку заново в форме запроса предложений (п. 180 Положения о закупках).

Вместе с тем согласно п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при осуществлении закупок заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ закреплен принцип экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг.

По смыслу закона правило об обязательном проведении торгов (конкурентных процедур) государственными органами и компаниями с государственным участием при закупке товаров/продаже имущества преследует своей целью повышение эффективности расходования денежных средств, получение наиболее выгодных условий от контрагентов.

ПАО «Трансконтейнер» более чем на 50% принадлежит АО «ОТЛК» (100% дочерней компании ОАО «РЖД»), которое, в свою очередь, на 100% принадлежит Правительству РФ), еще 17,35% принадлежит НО НПФ «Благосостояние» (пенсионный фонд ОАО «РЖД»)².

Следовательно, при соответствии Заявителя требованию к опыту, при существенном снижении Заявителем начальной цены (более 50%), Заказчик должен был воспользоваться возможностью заключения договора с единственным допущенным участником в целях эффективного и рационального использования денежных средств.

При этом среднее снижение цены Заказчика при проведении конкурентных процедур составляет следующие величины (**Приложение 5**).

Период	% снижения начальной цены
за последние 12 месяцев (с августа 2016 г. по настоящее время)	10,36%
за последние 3 года при участии «большой четверки» (с июня 2014 г. по настоящее время)	13,79%

Однако Заказчик воспользовался формально имеющимся у него правом на повторное проведение закупки.

Согласно п. 3 ст. 1 ГК РФ при осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В соответствии с п. 4 названной статьи никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

¹ <http://zakupki.gov.ru/223/clause/public/order-clause/info/documents.html?clauseId=13992&clauseInfoId=267720&versioned=&activeTab=1>.

² <http://www.trcont.ru/ru/investoram/akcii/struktura-kapitala/>.

В ст. 10 ГК РФ установлены пределы осуществления гражданских прав, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. При установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

29.08.2017 Заявитель обратился с жалобой на действия Заказчика в Московское УФАС России.

30.08.2017 Заявитель пытался передать Заказчику нарочно комплект документов в бумажной форме, необходимый для подписания договора. Заказчик отказался принимать данные документы. Заявитель был вынужден направить Заказчику указанные документы по почте.

30.08.2017 Заказчик в нарушение Закона № 223-ФЗ перенесен срок для подведения итогов Конкурса.

01.09.2017 Заказчик принял решение об отказе в проведении Конкурса.

Следовательно, сразу после поступления жалобы в Московское УФАС Заказчик решил создать искусственные препятствия в выдаче антимонопольным ведомством предписания. Вероятно, заказчик руководствовался следующей логикой: если торги отменены, следовательно, выдать предписание об обязанности заключить договор невозможно.

Указанная последовательность действий свидетельствует о том, что действия заказчика направлены исключительно на уклонение заключения договора с Заявителем. Вместе с тем такое поведение ПАО «Трансконтейнер» является недопустимым и незаконными (нарушающими ст.ст. 1, 10 ГК РФ, ст. 3 Закона № 223-ФЗ), влечет нарушение права и законные интересы Заявителя, необоснованное ограничение конкуренции, неэффективное расходование средств.

Более того, у ПАО «Трансконтейнер» существует объективная потребность в услугах, являющихся предметом Конкурса. Так, в соответствии с законодательством РФ Заказчик обязан сдавать отчетность по КИК (Глава 3.4 НК РФ), в соответствии с законодательством ряда иностранных юрисдикций (Заказчик присутствует в 29 странах мира³) ПАО «Трансконтейнер» обязан сдавать SvCR отчетность (Требования ОЭСР).

Таким образом, единственной целью действий Заказчика после окончания срока подачи заявок было любым способом избежать заключения контакта с Заявителем, чем напрямую нарушены права Заявителя и вышеприведенные положения Закона № 223-ФЗ.

Действия Заказчика являются незаконными, противоречащими, помимо п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона № 223-ФЗ также ст.ст. 1, 10 ГК РФ, влекущими необоснованные временные, материальные и трудовые затраты как для самого Заказчика, так и для других участников, включая Заявителя.

На основании изложенного, руководствуясь положениями п. 1 ч. 10 ст. 3, а также ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ, ГК РФ и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

³ <http://www.trcont.ru/ru/kompanija/geografija/>

http://www.trcont.ru/fileadmin/content/Documents/Annual_Reports/Russian/GodovyvyeOtchetv/AR_TrC_2016_interactive_ru_170622.pdf

ПРОСИМ:

1. провести внеплановую проверку действий ПАО «Трансконтейнер» при проведении Конкурса;
2. признать жалобу обоснованной и выдать предписание об устранении нарушений, а именно: обязать ПАО «Трансконтейнер» заключить договор с ООО «ЭмБиСи», чья заявка была допущена для участия в Конкурсе.

Приложения (в копиях, если не указано иное):

1. Протокол заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 122/ПРГ от 22.08.2017;
2. Протокол заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 118/ПРГ от 22.08.2017;
3. Протокол заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 55.3/КК от 30.08.2017;
4. Протокол заседания Постоянной рабочей группы Конкурсной комиссии аппарата управления ПАО «Трансконтейнер» № 56.2/КК от 01.09.2017;
5. выгрузка информации о закупках ПАО «Трансконтейнер» из системы «Контур.Фокус» за последние 12 месяцев;
6. выгрузка информации о закупках ПАО «Трансконтейнер» из системы «Контур.Фокус» за последние 3 года при участии «большой четверки»;
7. документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего настоящую жалобу.

С уважением,

Генеральный директор
ООО «ЭмБиСи»
Гаджибакаров Г.Ш.

*Представитель ЭмБиСи
по доверенности от 04.09.2017 г/н
Русский П.К.*

(доверенность прилагается)