

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-146/22

по результатам рассмотрения жалобы АО «КБ Рубеж» 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»

11.04.2022 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

АО «КБ Рубеж»: <...>,

АО «Системы управления»: <...>, <...>, <...>,

представители ООО «АСТ ГОЗ» (далее – Оператор) на заседание
Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте
рассмотрения посредством системы видео-конференц-связи уведомлены
надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ОАО
«КБ Рубеж» от 29.03.2022 № Р/22/9И на действия (бездействие) заказчика
АО «Системы Управления» при проведении закрытого аукциона на право
заключения договора на поставку технических средств и ПО (извещение
№ 220144800006), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона
от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите
конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В ФАС России поступила жалоба ОАО «КБ Рубеж» (далее – Заявитель)
от 29.03.2022 № Р/22/9И на действия (бездействие) заказчика АО
«Системы Управления» (далее – Заказчик) при проведении закрытого
аукциона на право заключения договора на поставку технических
средств и ПО (извещение
№ 220144800006) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними

и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках.

При этом в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей.

В силу положений части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом,

в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех», утвержденным протоколом наблюдательного совета государственной корпорации «Ростех» от 18.03.2015 № 2 (протокол присоединения от 14.01.2022 б/н) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением об осуществлении закупки (далее – Извещение), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено на сайте Оператора (<http://www.astgoz.ru>) – 02.03.2022;
2. Начальная (максимальная) цена договора – 319 355 417,81 рублей;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе – 18.03.2022;
4. Дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе – 23.03.2022;
5. На участие в Аукционе подана 1 заявка, признанная соответствующей требованиям Извещения;
6. Дата подведения итогов Аукциона – 25.03.2022;
7. 22.03.2022 Заказчиком принято решение об отказе от проведения процедуры закупки.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика

при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона Заказчиком нарушены права и законные интересы Заявителя, поскольку:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от проведения закупки после срока окончания подачи заявок на участие в закупке.
2. Заказчиком неправомерно не размещено Положение о закупке на официальном сайте Заказчика.

Представители Заказчика с доводами Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба Заявителя содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно, подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителей Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отказе от проведения закупки после срока окончания подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках и до заключения договора заказчик вправе отменить

определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичные положения установлены пунктами 4.16.1, 4.16.4 Извещения, пунктом 12.10 Положения о закупке.

Согласно Извещению дата и время окончания подачи заявок на участие в закупке 18.03.2022 в 10:00 (МСК).

При этом в соответствие с информацией, размещенной на сайте Оператора, а также согласно протоколу от 22.03.2022 № 03/ЗАЭФ/2022 Заказчиком принято решение об отказе от проведения закупочной процедуры.

На заседании Комиссии ФАС России представители Заказчика представили материалы и пояснили, что оспариваемая закупочная процедура осуществляется в целях выполнения обязательств Заказчика по государственному контракту от 22.03.2021 № 2122187345881412571209592 (далее – Государственный контракт) перед третьим лицом – государственным заказчиком (Министерство обороны Российской Федерации) в рамках государственного оборонного заказа.

Вместе с тем при рассмотрении единственной поданной заявки на участие в Аукционе Заказчиком установлено, что положения Извещения противоречат положениям Государственного контракта.

Так, например, в соответствии с приложением № 6 к Государственному контракту установлено следующее тактико-техническое требование по позиции № 21 «Лицензия на право установки и использования системы виртуализации «БРЕСТ», в составе: ПК СВ «БРЕСТ» РДЦП.10001-03, лицензия на право создания 25 виртуальных машин в системе виртуализации Брест, МО с ВП – 36 шт.».

При этом согласно приложению № 1 к техническому заданию Государственного контракта, а также разделу 5 приложения № 1 к техническому заданию Извещения предусмотрено следующее: «Лицензия на право установки и использования системы виртуализации «БРЕСТ», в составе: ПК СВ «БРЕСТ» РДЦП.10001-03, лицензия на право создания 25 виртуальных машин в системе виртуализации Брест, МО с ВП – 44 шт.».

Таким образом, требования к продукции, установленные Заказчиком

в Извещении, не соответствуют фактической потребности государственного заказчика, что в случае заключения договора с Заявителем приведет к невозможности надлежащего исполнения обязательств по Государственному контракту.

Учитывая вышеизложенное, Заказчиком принято решение об отказе Заказчика от дальнейшего проведения Аукциона.

Вместе с тем согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Таким образом, если иное не установлено законами, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

- а) наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
- б) наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
- в) непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
- г) добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

Вместе с тем Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств о невозможности дальнейшего проведения Аукциона, в связи с чем Комиссии ФАС России приходит к выводу

о неправомерности принятия Заказчиком решения об отмене Аукциона после срока окончания подачи заявок на участие в закупочной процедуре.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно не размещено Положение о закупке на официальном сайте Заказчика.

В силу положений части 4 статьи 2 Закона о закупках органы управления юридических лиц, указанных в пунктах 2 и 3 части 2 статьи 1 Закона о закупках, вправе в порядке, предусмотренном гражданским законодательством, принять решение о присоединении данного юридического лица к положению о закупке, утвержденному органом управления юридического лица, указанного в пункте 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках, с учетом требований, установленных частью 3 статьи 2 Закона о закупках. Такое решение размещается в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 4 Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

Согласно части 6 статьи 4 Закона о закупках положением о закупке может быть предусмотрена иная подлежащая размещению в единой информационной системе дополнительная информация.

В силу положений части 7 статьи 4 Закона о закупках заказчик дополнительно вправе разместить указанную в статье 4 Закона о закупках информацию на сайте заказчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Комиссией ФАС России установлено, что согласно информации представленной в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС), Заказчиком утверждено Положение о закупке путем присоединения к Единому положению о закупке государственной корпорации «Ростех», утвержденным протоколом наблюдательного совета государственной корпорации «Ростех» от 18.03.2015

№ 2, в его действующей редакции с учетом всех дальнейших изменений и дополнений.

Кроме того, вышеуказанная информация размещена в ЕИС 25.01.2022.

При этом Комиссия ФАС России отмечает, что в Законе о закупках отсутствуют положения, обязывающие Заказчика размещать Положение о закупке на официальном сайте Заказчика в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Вместе с тем представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу АО «КБ Рубеж» (ИНН: 7733846936, ОГРН: 1137746561677) от 29.03.2022 № Р/22/9И на действия (бездействие) заказчика АО «Системы Управления» (ИНН: 7728767728, ОГРН: 1117746223858) при проведении закрытого аукциона на право заключения договора на поставку технических средств и ПО (извещение № 220144800006) обоснованной в части неправомерного принятия Заказчиком решения об отказе от проведения процедуры закупки.
2. Признать АО «Системы Управления» нарушившим часть 5 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 11.04.2022 № 223ФЗ-146/22.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

