

## РЕШЕНИЕ

по делу № 081/07/18.1-15/2024

### по результатам рассмотрения жалобы

«08» июля 2024 года

г. Луганск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Луганской Народной Республике (далее – Луганское УФАС России) по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Управления) в составе:

Ведущего заседание Комиссии Управления:

<...> – руководителя,

Членов Комиссии Управления:

<...> – начальника отдела проверок и контроля закупок,

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела проверок и контроля закупок,

в присутствии уполномоченного представителя Государственного унитарного предприятия «Луганскгаз» (далее – Заказчик) – Л<...> (доверенность <...>), представителя индивидуального предпринимателя Л<...> (далее – Заявитель) – М<...> (доверенность <...>),

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу Заявителя (вх. № Л-11/24 от 27.06.2024) на действия (бездействие) Заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку фильтров автомобильных (извещение № 32413580032, размещенное на сайте <https://etpgrp.ru/>) (далее – Закупка, Запрос котировок) (далее – Жалоба), в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА

В Луганское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия (бездействие) Заказчика при проведении Запроса котировок.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции определено, что в соответствии с правилами настоящей статьи 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом

(заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки, в их 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 в сфере закупок (далее – ЕИС) положении о закупке такого заказчика (пункт 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках).

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 заказчик руководствуется 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закон о закупках не определяет порядок закупки товаров, работ, услуг, а устанавливает обязанность заказчика разработать и утвердить положение о закупках – документ, регламентирующий закупочную деятельность заказчика и содержащий требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (способы закупки) и условия их применения, а также порядок заключения и исполнения договоров, в связи с чем заказчик вправе самостоятельно установить в положении о закупке способы закупок, порядок и условия их применения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ и услуг Государственного унитарного предприятия «Луганскгаз», утвержденным приказом от 25.12.2023 № 187 (в редакции, утвержденной приказом от 25.03.2024 № 56) (далее – Положение о закупке) и размещенным в ЕИС.

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

Из Жалобы следует, что права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, который в противоречие нормам Закона о закупках и Положения о закупках уклоняется от заключения договора.

Заказчик с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Запроса котировок действовал добросовестно и предпринимал все необходимые меры для заключения договора с Заявителем.

При рассмотрении доводов, приведенных в жалобе Заявителя, в возражениях Заказчика на жалобу и в выступлениях, присутствовавших на заседании Комиссии Управления представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, информацию и документы Заказчика, представленные и размещенные в ЕИС и на электронной торговой площадке, Комиссией Управления установлено следующее:

- дата публикации извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку фильтров автомобильных – 07.05.2024 (далее –

Извещение);

- начальная (максимальная) цена договора – 1 627 625,00 руб.;

- дата и время окончания срока подачи заявок – 16.05.2024 13:00 (МСК);

- дата публикации протокола подведения итогов Закупки – 22.05.2024 (далее – Итоговый протокол).

Согласно доводу Жалобы Заявителя договор поставки по результатам проведенной Закупки Заявителем подписан 27.05.2024, при этом Заказчик договор не подписал, установленный Извещением срок для подписания договора Заказчиком истек 11.06.2024. По мнению Заявителя, Заказчик необоснованно уклоняется от исполнения обязательства по заключению договора с Заявителем, что нарушает требования Закона о закупках.

Заказчик с доводом Жалобы не согласился. В своих письменных возражениях на Жалобу пояснил следующее.

В связи с тем, что Заказчик согласовывает взаимосвязанную крупную сделку с органом управления Заказчика в лице Министерства топлива, энергетики и угольной промышленности Луганской Народной Республики (далее – Орган управления), срок заключения договора может быть изменен в сторону увеличения, что определено пунктом 36 Извещения. Исходя из данного условия, подписание договора, после проведения Закупки, возможно только после получения согласия от Органа управления.

Цена договора, предложенная Заявителем, составляет 1 167 211,00 руб., в связи с чем данная сделка подлежит согласованию с Органом управления.

Заключение договора без получения согласия на совершение сделки Органа управления приведет к признанию такого договора ничтожным.

30.05.2024 Заказчик обратился в Орган управления с заявлением о согласовании совершения крупной (взаимосвязанной) сделки на поставку фильтров автомобильных (исх. № 01-20/2189/02).

13.06.2024 Орган управления сообщил Заказчику, что не дает свое согласие на совершение крупной сделки путем заключения договора поставки фильтров автомобильных с Заявителем, так как имущество Заказчика в соответствии с договором от 04.06.2024 № ЕГ-12/15 передано в безвозмездное пользование ООО «Черноморнефтегаз» (исх. № 09-04/4968).

Заказчик утверждает, что на дату проведения Закупки и на дату направления заявления о согласовании совершения сделки Заказчик не знал о предстоящей передаче имущества, которое находилось в его хозяйственном ведении и для которого проводилась Закупка другому юридическому лицу, что, по мнению Заказчика, подтверждает отсутствие его вины.

В настоящий момент у Заказчика отсутствует имущество, для которого проводилась Закупка в целях обеспечения его содержания, в связи с чем отсутствуют правовые основания для отнесения затрат на содержание имущества, которое ему не принадлежит.

Кроме того, Заказчик считает, что сложившиеся обстоятельства являются обстоятельствами непреодолимой силы.

Ввиду изложенного Заказчиком принято решение об отмене Закупки. Протокол отмены конкурентной закупки от 19.06.2024 № 26-07/236 размещен 25.06.2024 на сайте <https://etpgpb.ru/>.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях, присутствующих на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив

материалы дела, Комиссия Управления приходит к следующему.

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках определено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора, договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения.

Подпункт 1.12.2 пункта 1.12 Положения о закупке, пункт 36 Извещения содержат аналогичные требования к порядку и сроку заключения договора.

Частью 1 статьи 23 Федерального закон от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» определено, что крупной сделкой считается сделка или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения унитарным предприятием прямо либо косвенно имущества, цена или балансовая стоимость которого составляет более десяти процентов уставного фонда государственного или муниципального предприятия либо балансовой стоимости активов казенного предприятия, определенной по данным его бухгалтерской (финансовой) отчетности на последнюю отчетную дату, если иное не установлено федеральными законами или принятыми в соответствии с ними правовыми актами.

Согласно информации из Единого государственного реестра юридических лиц (по состоянию на 08.07.2024) уставной фонд Заказчика составляет 18 222 584,00 руб., ввиду чего крупной сделкой для Заказчика является сделка, стоимостью более 1 822 258,40 руб.

На заседании Комиссии Управления, представитель Заказчика пояснил, что данная сделка является взаимосвязанной, в течение текущего года Заказчик приобретал аналогичные товары, на основании чего цена договора, предложенная Заявителем на сумму 1 167 211,00 руб., подлежит согласованию с Органом управления.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках определено, 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.

Подпункт 1.4.6<sup>1</sup> пункта 1.4 Положения о закупке содержит аналогичные положения: заказчик вправе отменить проведение конкурентной закупки по одному и более предмету закупки (лоту) до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Решение об отказе от проведения закупки размещается в ЕИС и на электронной площадке в день его принятия.

После окончания срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке Заказчик вправе отменить проведение закупки только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Иных оснований для отмены проведения конкурентной закупки Положение о закупке не содержит.

Как указывалось выше, Заказчик утверждает, что сложившиеся обстоятельства (передача имущества, которое находилось в его хозяйственном ведении и для которого проводилась Закупка, другому юридическому лицу) являются обстоятельствами непреодолимой силы.

Комиссия Управления отмечает, что согласно позиции, изложенной в постановлении 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.

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, осуществляющий аналогичную деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

В данном случае, оценив приведенные Заказчиком обоснования и представленные доказательства, Комиссия Управления считает, что обстоятельства, изложенные в письменных возражениях на Жалобу Заказчика, и основание для принятия решения об отмене Запроса котировок, изложенное в протоколе отмены конкурентной закупки от 19.06.2024 № 26-07/236, не отвечают признакам обстоятельств непреодолимой силы.

Кроме того, Комиссия Управления отмечает, что положения Закона о закупках обязывают Заказчика заключить договор по результатам конкурентной закупочной процедуры. Заказчик в ходе проведения закупочной процедуры должен руководствоваться в том числе пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, а именно принципом равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, а также принципом признания равенства участников регулируемых им отношений в соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Частью 1 статьи 447 ГК РФ установлено, что договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Согласно части 4 статьи 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Положениями статей 447, 448 ГК РФ не предусмотрено право Заказчика отказаться от заключения договора с победителем.

Согласно части 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

В соответствии с частью 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Частью 1 статьи 438 ГК РФ установлено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

При этом подача заявки на участие в торгах является акцептом оферты, в случае, если заявка соответствует всем требованиям Извещения, в связи с чем у Заказчика возникает обязанность заключить договор с допущенным участником на условиях, предусмотренных Извещением.

Законом о закупках предусмотрено, что после размещения в ЕИС итогового протокола договор подлежит заключению, при этом Закон о закупках не предусматривает исключений, при наступлении которых возможно незаключение договора в результате проведения

конкурентной процедуры с лицом, заявка которого признана соответствующей требованиям Извещения.

Подпунктом 7.2.30 пункта 7.2 «Особенности проведения закупок, участниками которых являются только СМСП и самозанятые» Положения о закупках определено, что Заказчик принимает решение об отказе от заключения договора, если:

1) на сайте ФНС России отсутствует информация о применении участником закупки специального налогового режима «Налог на профессиональный доход»;

2) информация об участнике закупки отсутствует в Реестре СМСП.

Установленные Заказчиком в пункте 36 Извещения условия о принятии решения об отказе от заключения договора по следующим основаниям: наличие обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих заключению договора по результатам проведенной закупки; необходимость исполнения предписания надзорных органов и (или) вступившего в законную силу судебного акта, если это исполнение влечет невозможность заключения договора в соответствии с результатами закупки; изменение нормативных правовых актов, затрагивающее предмет договора или условия исполнения договора, если это влечет невозможность заключения договора в соответствии с результатами закупки; иные обстоятельства, с которыми закон связывает возможность отказа от заключения договора противоречат нормам Закона о закупках и Положения о закупках Заказчика.

Разработанное Заказчиком Извещение не может и не должно противоречить действующему законодательству и Положению о закупках Заказчика и не освобождает Заказчика от необходимости соблюдения Закона о закупках, прав и законных интересов участников закупок.

Таким образом, предусмотренный Заказчиком в Извещении механизм, оставляющий за Заказчиком 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 победителем.

Учитывая изложенное, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия Заказчика, выразившиеся в принятии решения об отмене Запроса котировок, и, как следствие, об отказе от заключения договора являются неправомерным, поскольку по результатам проведения Запроса котировок, соответствующего всем признакам конкурентной закупки, указанным в Законе о закупках, у Заказчика в соответствии с положениями Закона о закупках и Положения о закупках возникает обязанность заключить договор с участником закупки по результатам закупочной процедуры.

Передача имущества, которое находилось в хозяйственном ведении Заказчика и для обеспечения функционирования которого проводилась Закупка, другому юридическому лицу не свидетельствует о наступлении обстоятельств непреодолимой силы и об отсутствии обязанности у Заказчика завершить закупочную процедуру в соответствии с положениями Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что действия Заказчика, выразившиеся в принятии решения об отмене Запроса котировок, и, как следствие, об отказе от заключения договора противоречат требованиям пункта 2 части 1 статьи 3 и нарушают требования частей 7, 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

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

## РЕШИЛА

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя Л<...> (ИНН <...>) на действия (бездействие) заказчика ГУП «Луганскгаз» (ИНН <...>) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку фильтров автомобильных (извещение № 32413580032) обоснованной.

2. Признать в действиях ГУП «Луганскгаз» нарушение частей 7, 15 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

3. Выдать ГУП «Луганскгаз» обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением от 08.07.2024 по делу № 081/07/18.1-15/2024.

4. Передать материалы дела № 081/07/18.1-15/2024 уполномоченному должностному лицу Луганского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.