

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-1043/2024 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров
30.01.2024 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председательствующего:

<.....>

членов Комиссии:

<.....>

<.....>

рассмотрев жалобу <.....> (далее — Заявитель) на действия <.....> (далее — Заказчик) при проведении ценового тендера в электронной форме на право заключения договора на поставку измерительного оборудования (реестровый № 32313086051, закупочная процедура опубликована на официальном сайте: <https://www.roseltorg.ru/procedure/32313086051>) (далее — Закупка),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам 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 таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о Закупках.

Заявитель в жалобе выражает несогласие с принятым Заказчиком решением об отмене Закупки после окончания срока подачи заявок и, как следствие, отказом Заказчика от заключения с ним договора как с победителем Закупки, поскольку указанные действия Заказчика являются нарушением прав и законных интересов Заявителя.

В обоснование своих доводов Заявитель указывает, что ценовой тендер соответствует всем признакам конкурентной процедуры.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Заказчика по отмене Закупки после окончания срока подачи заявок являются нарушением части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, а отмена Закупки после окончания срока подачи заявок в силу части 7 статьи 3.2 Закона о закупках проводится только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

В подтверждение своих доводов Заявитель ссылается на решение ФАС России от 21.08.2023 № 223ФЗ-320/23, решение Хабаровского УФАС России от 28.11.2023 по делу № 027/10/18.1-1619/2023, а также на постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 30.06.2021 № Ф03-2013/2021 по делу № А51-6038/2020, постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 19.02.2021 № Ф07-15290/2020 по делу № А56-95502/2019.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ,

услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 (далее - положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении оспариваемой Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупках товаров, работ, услуг <.....>(далее – Положение о закупке).

Информация о проведении Закупки была опубликована 13.12.2023 на сайте Единой электронной торговой площадке (адрес в сети «Интернет» - <https://www.roseltorg.ru/>).

Начальная (максимальная) цена договора: 17 450 480,00 рублей.

Дата начала и время окончания срока подачи заявок: 19.12.2023.

Дата поведения итогов: 20.12.2023.

Согласно протоколу подведения итогов от 19.12.2023 № 32313086051/2 Заявитель (участник № 94293) признан победителем.

Протоколом отказа от заключения от 29.12.2023 № 32313086051/3 Заказчиком принято решение отказаться от проведения закупки, завершить закупку без заключения договора, в соответствии с пунктом 4.3 п.п. 4.3.1. информационной карты документации по ценовому тендеру в связи с изменением потребности в закупке.

В соответствии с разделом II «Термины и определения» ценовой тендер – способ неконкурентной закупки, проведение которой регламентируется Положением о закупках, при которой победителем признается участник, заявка которого соответствует требованиям документации и содержит наиболее низкую цену договора (цену за единицу продукции).

Вместе с тем порядок подготовки и проведения дополнительных неконкурентных закупок установлен разделом 19 Положения о закупке.

Так, в силу пункта 19.2.1 Положения о закупке дополнительные неконкурентные закупки проводятся Заказчиком в период действия постановления Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 301 «Об основаниях размещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры».

В соответствии с пунктом 19.2.2 Положения о закупке Заказчик проводит онлайн тендер и ценовой тендер при закупках, когда стоимость продукции является единственным критерием выбора поставщика. В случае если стоимость продукции не является единственным критерием выбора поставщика и выбор победителя осуществляется по совокупности критериев (не менее двух), установленных документацией, Заказчик проводит отбор предложений.

Согласно пункту 19.14.1 Положение о закупке Заказчик вправе отказаться от проведения закупки, а также завершить процедуру закупки без заключения договора по ее результатам в любое время до заключения договора, при этом Заказчик не возмещает участнику закупки расходы, понесенные им в связи с участием в процедуре закупки.

Аналогичное условие содержится в пункте 4.3.1 Закупочной документации.

Таким образом, в соответствии с Положением о закупке и Закупочной документацией Заказчик вправе отказаться от заключения договора в любое время до заключения договора.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что в данном конкретном случае, решение Заказчика об отказе от заключения договора с Заявителем и отмене Закупки принято правомерно и в соответствии с требованиями Положения о закупке и Закупочной документации.

В свою очередь, Заявителем в жалобе не приведено доказательств несоответствия действий Заказчика вышеуказанным требованиям, учитывая, что Заявитель в жалобе приводит положения Закупочной документации и Положения о закупке, содержащие условия отмены Заказчиком Закупки на любом этапе до заключения договора, следовательно, Заявителю было известно о возможной отмене Закупки.

Вместе с тем упоминаемые Заявителем ссылки на ведомственную (административную) и судебную практику являются не состоятельными, поскольку судебная практика не является источником права в Российской Федерации, упоминаемые ведомственные и судебные акты приняты при отличающихся обстоятельствах дела, с участием иных лиц, следовательно, судебная и ведомственная практика не имеют преюдициального или прецедентного характера, содержат казуальное толкование, а также не являются общеобязательным государственным предписанием постоянного или временного характера.

Комиссия также обращает внимание на то, что оспаривание способа проведения Закупки подлежало обжалованию в срок до окончания срока подачи заявок.

Вместе с тем на момент подачи заявки на участие в Закупке Заявитель положения Закупочной документации не оспаривал, тем самым в силу статьи 8 ГК РФ конклюдентно согласился с условиями проведения Закупки процедуры, в том числе в части способа проведения закупочной процедуры и условий отмены Закупки, а равно принял на себя дальнейшие риски.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях Заказчика нарушений требований законодательства в сфере закупок

при проведении оспариваемой Закупки.

Вместе с тем Заявитель как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях заказчика нарушений, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время «баланс» означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (п. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (п. 4 ст. 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о признании жалобы необоснованной.

На основании изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу <.....> на действия <.....> при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения, наложенные письмами Московского УФАС России от 25.01.2024 № НП/2690/24.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.