

## РЕШЕНИЕ № 023/07/3-1082/2021

### по результатам рассмотрения жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров

18 марта 2020 г. г.  
Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия) в составе:

при участии с использованием системы ВКС представителя ООО «СГ Север» (далее – Заявитель), при участии с использованием системы ВКС ФГУП «Росморпорт» (далее – Заказчик), рассмотрев жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту Западного мола (инв. № Ф08000077) морского порта Новороссийск (подводная часть) (извещение № 32109994171 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

#### УСТАНОВИЛА:

Краснодарским УФАС России рассмотрена ООО «СГ Север» на действия ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту Западного мола (инв. № Ф08000077) морского порта Новороссийск (подводная часть) (извещение № 32109994171 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Рассмотрение жалобы состоялось 18.03.2021 года в 10:00 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Коммунаров, 235, ком. 1.

Заявитель жалобы считает, что решение об отказе в допуске в запросе котировок в электронной форме необоснованно.

Организатор торгов возражает доводам жалобы, считает их несостоятельными, и просит признать жалобу необоснованной.

Комиссия по делу № 023/07/3-1082/2021, изучив представленные материалы, выслушав доводы сторон, в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

15.02.2021 Организатором торгов на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено

извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку стальных дверей, ЗАТО «Лесной», Свердловская область (шифр объекта: «274-154») (извещение № 32109992044 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Начальная цена 116 222 900,00 руб.

Дата начала срока подачи заявок - 15.02.2021.

Дата и время окончания подачи заявок - 26.02.2021 в 11.00.

Дата подведения итогов - 09.03.2021.

Закупочная деятельность ФГУП «Росморпорт» осуществляется для собственных нужд, в рамках Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 г. «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Росморпорт» (далее - Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее — Закон 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 Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 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 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках является, в том числе создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Закона о закупках Заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании п. 22.3 раздела 22 Положения Заказчик предъявляет к Участникам конкурентной закупки следующие обязательные требования: соответствие участника закупки требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора.

Согласно пункту 16.1 раздела 2 Извещения о проведении Запроса Участник закупки должен соответствовать требованиям, устанавливаемым в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом договора, а именно: отсутствие на момент проведения закупки вступивших в силу решений суда о ненадлежащем исполнении участником закупки обязательств по договорам (контрактам) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг одноименных закупаемым товарам, работам, услугам за последние 2 года.

Пунктом 17.1 раздела 2 Извещения о проведении Запроса предусмотрено предоставление Участником вышеуказанных сведений в декларации о соответствии установленным требованиям.

Согласно пояснениям Организатора торгов, в процессе рассмотрения документов заявки выявлено, что в отношении Заявителя имеется вступившее в силу постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.09.2020 по делу № А40-258427/18.

Как следует из материалов дела между АО «Трест Гидромонтаж» (Подрядчик) и Участником заключен договор субподряда на выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Строительство на северном берегу бухты Мучки транспортно-погрузочного комплекса для перевалки угля в рамках реализации мероприятий Федеральной целевой программы «развитие транспортной системы России (2020-2020)». В рамках заключенного договора Заявителем произведено авансирование работ. В связи с нарушением промежуточных сроков выполнения работ договор между Сторонами был расторгнут на основании одностороннего отказа Подрядчика от исполнения договора.

Решением суда первой инстанции (Арбитражный суд г. Москвы) от 23.10.2019 установлено, что Заявителем при исполнении договора допущено нарушение промежуточных сроков выполнения работ, в связи с чем судом с Заявителя взыскана сумма аванса, не подтвержденная актами выполненных работ и сумма неустойки за нарушение сроков выполнения работ.

Судом апелляционной инстанции решение суда первой инстанции изменено в части отказа в удовлетворении требования Подрядчика о взыскания неустойки, и уменьшен размер аванса, подлежащего возврату.

Комиссией Краснодарского УФАС установлено, что суд апелляционной инстанции отказал в удовлетворении иска о взыскании неустойки. Организатор торгов указал, что судом с Заявителя взыскана сумма неотработанного аванса, что согласно пояснениям Организатора торгов, свидетельствует о ненадлежащем исполнении последним своих обязательств по договору.

Вместе с тем, Комиссией Краснодарского УФАС установлено, что постановлением Девятого Арбитражного апелляционного суда от 16 сентября 2020 г. по делу № А40-258427/18 изменено решение суда первой инстанции от 23 октября 2019 г. в котором суд признал расторжение договора на основе ст. 715 ГК РФ. Суд апелляционной инстанции переквалифицировал односторонний отказ истца, выраженный в письме от 11.09.2018. со ст. 715 ГК РФ на ст. 717 ГК РФ.

В соответствии с положениями гл. 37 ГК РФ заказчик может отказаться от исполнения договора как в соответствии со ст. 715 ГК РФ, так и со ст. 717 ГК РФ.

В силу п. 2 ст. 715 ГК РФ если субподрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Статьей 717 ГК РФ установлено право заказчика на отказ от исполнения договора в любое время, до сдачи ему результата работы, не указывая мотивов, по которым заказчик отказывается от договора, при этом отказ от

исполнения договора на основании данной статьи не подразумевает под собой ненадлежащее исполнение договора подрядчиком, прямо указанное в ст. 715 ГК РФ.

Таким образом, и законом, и договором предусмотрено право заказчика расторгнуть Договор в одностороннем порядке при определенных условиях, однако основания реализации данного права влекут различные правовые последствия для сторон.

Из текста письма от 11.09.2018 следует, что отказ заявлен на основании ст. 715 ГК РФ со ссылкой на нарушение сроков выполнения промежуточных работ, вместе с тем нарушение срока выполнения промежуточных работ связано именно с действием (бездействием) истца (АО «Трест Гидромонтаж»),

По смыслу положений статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации для того, чтобы отказаться от договора в связи с ненадлежащим исполнением подрядчиком его обязанностей, заказчик должен провести проверку работ и доказать, что при данном темпе выполнения работы будут нарушены сроки ее выполнения.

Суд признал, что договор субподряда прекратил свое действие на основании одностороннего отказа Подрядчика от 11.05.2019 в связи с отсутствием заинтересованности в продолжении работ силами Субподрядчика, а именно на основании ст. 717 ГК РФ».

Исходя из вышеизложенного Комиссия Краснодарского УФАС приходит к выводу об отсутствии вступивших в силу решений суда о ненадлежащем исполнении участником закупки обязательств по договорам (контрактам) на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг одноименных закупаемым товарам, работам, услугам за последние 2 года в отношении Заявителя. Таким образом Организатор торгов необоснованно отклонил заявку ООО «СГ Север».

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

Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) 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;

2.1) нарушение оператором электронной площадки при осуществлении закупки товаров, работ, услуг требований, установленных настоящим Федеральным законом;

3) не размещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с настоящим Федеральным законом размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

4) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

5) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 настоящей статьи, частью 5 статьи 8 настоящего Федерального закона, включая нарушение порядка применения указанных положений;

6) не размещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Указанная норма Закона № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» носит императивный характер и содержит исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган.

На заседании по рассмотрению дела № 023/07/3-1082/2020 в действиях Организатора торгов установлено нарушение, предусмотренное п. 1 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов,

## РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СГ Север» на действия ФГУП «Росморпорт» при организации и проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту Западного мола (инв. № Ф08000077) морского порта Новороссийск (подводная часть) (извещение № 32109994171 опубликовано на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).) обоснованной.
2. Выдать Организатору торгов - ФГУП «Росморпорт» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка проведения запроса котировок в электронной форме.
3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении административного производства.