

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-12026/2023 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
25.09.2023 г. Москва

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

Председательствующего:

<...>

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «ПРОМТЕХ», ООО «ЦРТ»,

рассмотрев жалобу ООО «ПРОМТЕХ» (далее — Заявитель, Общество) на действия ООО «ЦРТ» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку электроэрозионного станка (реестровый № 32312623670, 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.

По мнению Заявителя, нарушение его прав и законных интересов со стороны Заказчика выразилось в нарушении процедуры Закупки ввиду незаключения договора по результатам проведения процедуры.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные пояснения и истребованные антимонопольным органом документы.

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, закупочной 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» (в

редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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, закупочной 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 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.

Как следует из доводов жалобы, Заявителем были совершены необходимые действия по подписанию договора по результатам Закупки. В свою очередь, Заказчиком до настоящего времени не подписан проект договора.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что подписание договора по результатам Закупки невозможно в связи с изменением проектного решения.

Изучив представленные материалы, Комиссия установила следующее.

Извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 18 192 666,66 руб. опубликовано в ЕИС — 27.07.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 04.08.2023 08:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок — 04.08.2023.

Дата начала срока подачи ценовых предложений — 07.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) — 07.08.2023 09:10.

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 08.08.2023.

Дата подведения итогов — 08.08.2023.

В соответствии с итоговым протоколом от 08.08.2023 № 32312623670-03 на участие в Закупке была подана только одна заявка № 1122670 (Обществом с ограниченной ответственностью «Промышленные Технологии») и было принято решение о заключении договора по цене 18 192 666,66 рублей.

Согласно пункту 27.3 Закупочной документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

11.08.2023 Заказчиком размещен проект договора для подписания Обществом.

В течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 Положения (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов (пункт 27.4 Закупочной документации).

16.08.2023 Заявителем подписан проект договора с приложением обеспечения договора в виде независимой гарантии № ЭБГ-173647 от 15.08.2023.

Оспариваемая Закупка проводилась среди субъектов малого и среднего предпринимательства, в связи с чем подлежат применению положения статьи 3.4 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 3.4 Закона о закупках конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 названного Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 названного Федерального закона и с учетом требований,

предусмотренных настоящей статьей.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Таким образом, договор по результатам Закупки должен быть заключен не позднее 28.08.2023.

Вместе с тем Заказчиком не был подписан проект договора со своей стороны в регламентированные сроки.

Предметом оспариваемой Закупки являлась поставка электроэрозионного станка.

При этом Комиссией установлено, что проведение оспариваемой Закупки осуществлялось на основании Приказа «Об утверждении перечня оборудования» от 25.07.2023 № ЦРТ-ПР-5/23 в целях реализации проекта по оснащению объектов центра коллективного пользования, расположенного на территории промышленной зоны «Руднево».

В свою очередь, Приказом от 18.08.2023 № ЦРТ-ПР-5/23-1 Заказчиком были внесены изменения в приказ от 25.07.2023 в части перечня закупаемого оборудования в части исключения из указанного перечня электроэрозионного станка в связи с изменением проектного решения.

Также Заказчиком 08.09.2023 был утвержден протокол отказа от заключения договора по результатам Закупки ввиду возникновения независимых от сторон обстоятельств, препятствующих заключению договора, с возвратом внесенных денежных средств победителю.

Размещение указанного протокола отказа в ЕИС не осуществлено Заказчиком, поскольку в силу требований части 18 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу.

При этом уведомление о принятии жалобы Заявителя к рассмотрению было направлено антимонопольным органом письмом от 06.09.2023 № НП/37865/23.

Комиссия считает необходимым отметить, что в силу части 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки в соответствии с частью 5 названной статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить

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

Согласно позиции, изложенной в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ 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 с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Комиссией Управления учтено то обстоятельство, что как на момент объявления Закупки, так и на момент подведения итогов Закупки Заказчику не было известно об изменении финансирования проекта по оснащению объектов центра коллективного пользования, расположенного на территории промышленной зоны «Руднево», в связи с чем он не знал и не мог знать о возникновении обстоятельств, препятствующих заключению договора, в будущем.

При этом заключение договора с Заявителем при данных обстоятельствах привела бы к невозможности исполнением Заказчиком обязательств по оплате поставленного оборудования, что, в свою очередь, повлекло взыскание с последнего стоимости товара и неустойки.

Принимая во внимания вышеизложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований у Заказчика для отказа от заключения договора ввиду возникновения обстоятельств непреодолимой силы.

В свою очередь, Комиссия отмечает, что пунктом 4 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что организатор открытых торгов, опубликовавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от проведения конкурса - не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случае, если организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

При таких обстоятельствах, Заявитель не лишен права обращения в суд за возмещением понесенного реального ущерба в результате отказа от заключения договора по результатам Закупки.

Резюмируя изложенное, Комиссия, изучив представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, заслушав позиции сторон, приходит к выводу о необоснованности жалобы Заявителя.

Руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ПРОМТЕХ» (ИНН 9718167154) на действия ООО «ЦРТ» (ИНН 9723151671) при проведении Закупки необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 06.09.2023 № НП/37865/23, от 11.09.2023 № НП/38467/23, от 18.09.2023 № НП/39379/23.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.