

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-4250/2022 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров
01.04.2022 г. Москва

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

Председательствующего Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей ООО «АБАЗ-24», ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»,

рассмотрев жалобу ООО «АБАЗ-24» (далее — Заявитель) на действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку реклоузера 6 кВ для Владивостокского Центра ОВД филиала «Аэронавигация Дальнего Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД». (реестровый № 32211177960) (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, мотивированная неправомерным отказом от заключения договора.

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.

Комиссией установлено, что Заказчиком 28.02.2022 в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку реклоузера 6 кВ для Владивостокского Центра ОВД филиала «Аэронавигация Дальнего Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (реестровый № 32211177960) (далее – запрос котировок, процедура).

В соответствии с Протоколом подведения итогов от 09.03.2022 № П22-0005-ЭЗК, принято решение о присвоении ООО «АБАЗ-24» первого места как Участнику, предложившему наименьшее ценовое предложение.

Этим же протоколом принято решение об отказе от заключения договора в связи с изменением потребностей Заказчика в соответствии с частью 17 статьи 47 Положения о закупках.

Решение об отказе от заключения договора было принято Заказчиком после праздничных нерабочих дней — 09.03.2022.

Как указывает Заявитель, подобные действия Заказчика и указанная статья Положения о закупках являются незаконными.

Заказчик с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и истребуемые антимонопольным органом 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 Федерального закона от 18.07.2011 г. N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется 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.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Частью 17 статьи 47 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГОСКОРПОРАЦИЯ ПО ОРВД» предусмотрено, что по отдельному решению заказчика допускается отказ от заключения договора в связи с обстоятельствами непреодолимой силы, а также в случае изменения потребностей заказчика.

Такое решение размещается в единой информационной системе не позднее чем в течение трех дней со дня принятия этого решения.

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.

В соответствии с частью 6 статьи 3.2 Закона о закупках решение об отмене конкурентной закупки размещается в единой информационной системе в день принятия этого решения.

Вместе с тем, как установлено частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках, 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.

На заседании Комиссии Заказчик пояснил, что решение об отказе от заключения договора принято в связи с обстоятельствами непреодолимой силы, что повлияло на потребность Заказчика в приобретении предмета закупки.

В частности, Заказчик указывает, что сложившаяся ситуация негативным образом

отразились на деятельности Заказчика ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» и на его экономическом и финансовом состоянии.

В материалы дела представлено распоряжение Генеральной Дирекции ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 03.03.2022, направленное в адрес филиала «Аэронавигация Дальнего Востока», о приостановлении заключения договоров до 01.06.2022 года.

Письмо из Генеральной дирекции ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 03.03.2022 Исх3521/10.1 с указанием о приостановлении заключения договоров поступило в адрес филиала «Аэронавигация Дальнего Востока» 04.03.2022 (ввиду нахождения в разных часовых поясах (+7 часов)).

В материалы дела также представлены документы, подтверждающие существенное снижение объемов авиаперелетов, обслуживаемых Заказчиком ввиду принятых ограничений.

Как следует из справки «Показатели изменения движения в Хабаровской зоне ЕС ОрВД», объемы полетов авиакомпаний снизились в период с 21-27 февраля 2022 года. Как следствие, на предприятии Заказчика сложилась ситуация, при которой получаемых ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» доходов едва хватает на поддержание эксплуатационной готовности и оплату труда работникам, что подтверждается представленными в материалы дела приказами и распоряжениями, изданными генеральной дирекцией ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» по оптимизации затрат на персонал в 2022 году и расходов в целом.

Комиссия отмечает, что согласно позиции, изложенной в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. N 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 непреодолимой силой, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником 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, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

В данном конкретном случае, оценив приведенные Заказчиком обоснования и оценив представленные доказательства, Комиссия Управления считает, что основание для отказа от заключения договора, изложенное в решении от 09.03.2022, отвечает признакам обстоятельств непреодолимой силы.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки

фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, Заказчиком не допущено нарушений Закона о закупках.

В связи с чем, по мнению Комиссии, в данном конкретном случае нарушения со стороны Заказчика отсутствуют.

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

В отношении доводов жалобы об оспаривании части 17 статьи 47 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГОСКОРПОРАЦИЯ ПО ОРВД», Комиссия отмечает следующее.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках, антимонопольный орган рассматривает жалобы участников закупки на действия (бездействие) заказчика 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) неразмещение 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 N 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) неразмещение в единой информационной системе информации или размещение недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Норма части 10 статьи 3 Закона о закупках носит императивный характер, а

приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) Заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения ст. 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы Закона о закупках.

В рассматриваемом случае, доводы жалобы в указанной части не имеют отношения к случаям, перечисленным выше.

В связи с изложенным, Комиссией принято решение об оставлении жалобы Заявителя в указанной части без рассмотрения.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АБАЗ-24» (ОГРН: 1212400011295, ИНН: 2464155671) на действия ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (ОГРН: 1027739057500, ИНН: 7734135124) при проведении Закупки в части отказа от заключения договора — необоснованной, в части оспаривания части 17 статьи 47 Положения о закупках — жалобу оставить без рассмотрения.
2. Снять ограничения на размещение Закупки, наложенные письмами Московского УФАС России от 17.03.2022 № НП/14696/22, от 24.03.2022 № НП/16032/22 и от 28.03.2022 № НП/16653/22.