

РЕШЕНИЕ

по делу № 033/07/3-474/2024

«25» июля 2024 года

г. Владимир

Постоянно действующая Комиссия Владимирского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия), утвержденная приказом Владимирского УФАС России от 30.12.2011 № 428, в составе:

Председателя Комиссии:

Шибяевой Н.И. – начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа - заместителя руководителя Владимирского УФАС России;

Заместителя председателя Комиссии:

Ткачевой О.А. – заместителя начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Членов Комиссии:

Гареева О.З. – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

Денисенко И.С. - главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

в присутствии представителей:

заказчика и организатора закупки - Федерального государственного бюджетного учреждения " Федеральный центр охраны здоровья животных " (ФГБУ «ВНИИЗЖ») – Григораш В.В. (доверенность № б/н от 04.03.2024), Косолапова Е.А. (доверенность № 51.1-04/05-24 от 16.01.2024), Балабановой З.А. (доверенность № 51.1-04/17-24 от 13.02.2024);

заявителя - ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» - Локшина А.А. (доверенность №б/н от 11.07.2024),

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи 19.07.2024 и 22.07.2024 дело № 033/07/3-474/2024, возбужденное по жалобе ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» на действия заказчика и организатора торгов – ФГБУ «ВНИИЗЖ», допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку реакторов (реестровый номер извещения № 32413716515),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области поступила жалоба ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» (вх. № 4402-ЭП/24 от 11.07.2024, вх. № 4460/24 от 15.07.2024) на действия заказчика и организатора торгов – ФГБУ «ВНИИЗЖ», допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку реакторов (реестровый номер извещения № 32413716515).

Как следует из жалобы, ФГБУ «ВНИИЗЖ» на электронной торговой площадке акционерного общества «Сбербанк-автоматизированная система торгов» по адресу в сети Интернет <http://www.sberbank-asf.ru> объявлен аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку реакторов (реестровый номер извещения № 32413716515).

Закупка производилась в соответствии с нормами Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках).

В соответствии с частями 10, 12 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе в случаях, предусмотренных этой частью, обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

Согласно части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, допускается не позднее 10 дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в сети «Интернет», со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках.

Предмет обжалования: в документации о закупке, проекте договора не обоснованно установлен короткий срок поставки товара, который составляет 50 рабочих дней с даты подписания договора (пункт 8 информационной карты; описание объекта закупки; пункт 3.1. проекта договора).

Такой срок поставки, с учетом индивидуальных особенностей поставляемого оборудования, по мнению заявителя является заранее невыполнимым, что подтверждается, в том числе, коммерческими предложениями ООО «Био-Рус» и ООО «Биофарм Солюшн», где срок поставки обозначен как 9 месяцев без учета монтажа и ввода оборудования в эксплуатацию.

В пункте 8.1. проекта договора заказчиком установлено, что он вступает в силу с даты подписания сторонами и действует по 31.12.2024 включительно, а в части принятых и неисполненных обязанностей - до полного исполнения их сторонами.

По мнению ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» при таких обстоятельствах у заявителя имеются обоснованные предположения, что исполнение договора с нарушением срока поставки будет возможно только при субъективном отношении заказчика к предполагаемому поставщику, при этом короткий срок служит для ограничения предложений участников торгов, так как по истечению установленного срока поставки заказчик может как отказаться от договора, так и принять его исполнение.

Заявитель указывает, что ранее заказчиком закупалось схожее оборудование, при этом в проекте договора был установлен срок поставки 200 рабочих дней с момента направления заказчиком заявки поставщику (извещение 32009790583, размещено в ЕИС 10.12.2020, пункт 3.1. проекта договора).

Заявитель запросил коммерческие предложения у производителей реакторов: у ООО «Биотехно» (срок изготовления и поставки реакторов 7-8 месяцев), ООО «Био-Рус» (срок изготовления и поставки реакторов 9 месяцев), ООО «Сигурд» (срок изготовления и поставки реакторов 40-50 рабочих дней монтаж и пуско-наладочные работы, срок на поставку исчисляется дополнительно).

Установление заведомо невыполнимого срока, по мнению заявителя, свидетельствует о заточке закупки под конкретного поставщика, у которого это оборудование уже есть в наличии.

Кроме того, заказчиком в пункте 11.6. проекта договора установлено, что он вправе немотивированно в любое время отказаться от исполнения договора полностью или частично, уведомив об этом другую сторону.

Односторонний отказ от исполнения договора не может быть произвольным. Признание за заказчиками права на немотивированный отказ от исполнения договора, заключенного по итогам проведения открытых торговых процедур в электронной форме, открывает возможность для злоупотреблений со стороны заказчика, поскольку такие действия фактически дезавуируют положения Закона о закупках в части определения лиц, с которыми заключаются договора. Заявитель полагает необходимым исключить данный пункт из проекта договора и предусмотреть невозможность одностороннего немотивированного расторжения договора.

Частью 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров,

работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;

4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

На основании положений части 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.

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Однако, установленный в документации срок поставки товара не может быть признан объективным и разумным, и в нарушение пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках привел к ограничению конкуренции.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

По смыслу Закона о защите конкуренции все хозяйствующие субъекты должны быть поставлены в равные условия без предоставления преимуществ организатором торгов или заказчиком.

Какие-либо исключения из правил, определенных частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не установлены.

Все хозяйствующие субъекты должны быть поставлены в равные условия без предоставления преимуществ организатором торгов или заказчиком, тогда как указанным условием фактически ограничен круг потенциальных участников спорной закупки, что является со стороны заказчика нарушением принципов равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, то есть пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» просит:

1. Признать жалобу ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» на действия ФГБУ «ВНИИЗЖ» обоснованной.
2. Выдать ФГБУ «ВНИИЗЖ» обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений, в соответствии с принятым решением, в том числе внести изменения в проект договора, увеличив срок поставки до 200 рабочих дней, а также исключить возможность немотивированного отказа заказчика от исполнения договора.

В соответствии с требованиями части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", 15.07.2024 Владимирским УФАС России в адрес заказчика и организатора торгов ФГБУ «ВНИИЗЖ» направлено уведомление о поступлении жалобы и приостановлении проведения закупки, в том числе в части заключения договора, до рассмотрения жалобы по существу.

Кроме того, информация о поступлении жалобы ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН», а также сведения о дате и времени рассмотрения жалобы размещены на сайте Владимирского УФАС России - <http://vladimir.fas.gov.ru> и в официальной базе решений ФАС России по адресу <https://br.fas.gov.ru/>.

На заседании Комиссии представитель ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» доводы жалобы поддержал.

Представители закупочной комиссии заказчика и организатора торгов – ФГБУ «ВНИИЗЖ» на заседании Комиссии Владимирского УФАС России с доводами жалобы не согласились и сообщили следующее.

18.06.2024 заказчиком размещено извещение по закупке на поставку реакторов (номер закупки в ЕИС 32413716515). Извещение размещено на сайте электронной площадки (АО «Сбербанк-АСТ») по адресу в сети «Интернет»: <https://www.sberbank-ast.ru> и на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (официальный сайт ЕИС). На участие в закупке подана одна заявка. На основании Положения о закупке ФГБУ «ВНИИЗЖ» в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка, такой аукцион был признан несостоявшимся. По итогам проведения конкурентной

процедуры закупки определен победитель – ООО «Лаб 316».

Во исполнение Закона о закупках, положения о закупке ФГБУ «ВНИИЗЖ», а также типового положения о закупке, утвержденного Россельхознадзором, ФГБУ «ВНИИЗЖ» проанализирован рынок товаров (работ, услуг) посредством применения метода сопоставимых рыночных цен (анализ рынка) с целью сбора информации о ценах товаров (работ, услуг).

Для определения и обоснования цены 13.06.2024 ФГБУ «ВНИИЗЖ» разместило запрос № 0328100002324000377 на предоставление ценовой информации для осуществления закупки на поставку системы емкостного оборудования для производства лекарственных препаратов для ветеринарного применения и системы автоматической СІР мойки.

В ответ на запрос были получены коммерческие предложения от трех источников:

- ООО «СБС» вх. №1332 от 17.06.2024г;

- ООО «Лаб316» вх. №1333 от 17.06.2024г;

- ООО «ТЕХНОФАР» вх. №1334 от 17.06.2024г.

На основании полученных коммерческих предложений были сформированы основные и существенные условия закупки, в частности сроки поставки с учетом выполнения пуско-наладочных работ, приемо-сдаточных работ FAT, SAT, установки и обвязки оборудования, проведения инструктажа сотрудников Заказчика.

Кроме этого, ФГБУ «ВНИИЗЖ» посчитало необходимо дополнительно пояснить, что в настоящее время является разработчиком и производителем широкого спектра вакцин. Заказчиками вакцин являются как Российские организации всех форм собственности, так и иностранные организации (в т.ч. официальные органы данных государств, департаменты, министерства).

ФГБУ «ВНИИЗЖ» ежегодно разрабатывает и внедряет новые вакцины. Особую актуальность данная деятельность приобрела после отказа ряда иностранных компаний ввозить на территорию РФ вакцины импортного производства. С 2022 года внутреннее производство живых вакцин для сельхозсектора выросло на 88% за счет кратного увеличения в том числе продукции ФГБУ «ВНИИЗЖ».

Заказчиками вакцины в Российской Федерации является Министерство сельского хозяйства РФ, крупнейшие агропромышленные холдинги, такие как Мираторг, РусАгро, Черкизово, Агробелгорое, Приосколье, значительное и иные хозяйствующие субъекты всех форм собственности.

В частности, закупки №№ 32413716515, 32413731869, были, в том числе, инициированы во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 08.03.2022 № 100 «О применении в целях обеспечения безопасности Российской Федерации специальных экономических мер в сфере внешнеэкономической деятельности» с целью решения задач, поставленных «Россельхознадзором» перед ФГБУ «ВНИИЗЖ» в рамках выполнения работ по решению эпизоотологических проблем в аквакультурном рыбоводстве и содействию в развитии экспортного потенциала рыбоводческой отрасли.

Для выпуска необходимых вакцин необходимо провести модернизацию производственной базы ФГБУ «ВНИИЗЖ» оборудование, задействованное в производстве в настоящее время, не позволяет выйти на заявленный уровень, поэтому до октября 2024 года необходимо приобрести ещё 4 реактора и сопутствующее оборудование.

Также в настоящее время Учреждение помимо поставки вакцины на внутренний рынок, как в рамках государственного задания, так и по заказам частных клиентов, выполняет заказы, поступающие из иностранных государств, что тоже требует технического переоснащения производственной базы в кратчайшие сроки. Таким образом, техническое и лабораторное переоснащение производственной и испытательной базы ФГБУ «ВНИИЗЖ» необходимо провести в сроки, позволяющие увеличить производство вакцин и биопрепаратов для выполнения задач, поставленных перед учреждением и выполнения контрактных обязательств перед заказчиками. Исключительно этими соображениями продиктовано размещение в установленном порядке в ЕИС запрос ценовой информации в котором был установлен следующий 50 и 55 рабочих дней со дня подписания Сторонами Договора. На данный запрос были получены коммерческие предложения с согласием поставить товар на условиях указанных в запросе.

Кроме этого, как следует из Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2021) на основании п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках к числу принципов, которыми должны руководствоваться заказчики при закупке товаров, работ, услуг, относится равноправие (отсутствие дискриминации) участников закупки.

Принцип равноправия предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, которые находятся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного

характера. Это, в частности, означает, что допустимым может быть признано установление заказчиком требований, которые в равной мере применяются ко всем участникам закупки и не приводят к исключению из числа участников закупки хозяйствующих субъектов по причинам, не связанным с обеспечением удовлетворения потребностей заказчика.

Таким образом, ввиду того, что заказчиком предъявлены одинаковые требования ко всем участникам закупки, принцип равноправия участников закупки не нарушен.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 3 Закона о закупках при описании в документации о конкурентной закупке предмета закупки заказчик должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании предмета закупки указываются функциональные характеристики (потребительские свойства), технические и качественные характеристики, а также эксплуатационные характеристики (при необходимости) предмета закупки;

2) в описание предмета закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой необоснованное ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание указанных характеристик предмета закупки;

3) в случае использования в описании предмета закупки указания на товарный знак необходимо использовать слова "(или эквивалент)", за исключением случаев:

а) несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

б) закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

в) закупок товаров, необходимых для исполнения государственного или муниципального контракта;

г) закупок с указанием конкретных товарных знаков, знаков обслуживания, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, места происхождения товара, изготовителя товара, если это предусмотрено условиями международных договоров Российской Федерации или условиями договоров юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 настоящего Федерального закона, в целях исполнения этими юридическими лицами обязательств по заключенным договорам с юридическими лицами, в том числе иностранными юридическими лицами.

При этом, условие о сроке поставки, по смыслу Гражданского кодекса Российской Федерации, а также Закона № 223-ФЗ, не является условием о предмете закупки, требования, установленные ст. 3 Закона о закупках ФГБУ «ВНИИЗЖ» соблюдены.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ст. 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с указанными положениям нормативных-правовых актов Российской Федерации Учреждением в пункте 11.6 проектов договоров определено, что руководствуясь статьей 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, стороны пришли к соглашению, что Заказчик вправе в любое время отказаться от исполнения Договора полностью или частично, уведомив об этом другую сторону. Договор будет считаться соответственно расторгнутым или измененным с момента направления такого уведомления Поставщику.

Изменение Договора, совершаемое по соглашению сторон, должно быть оформлено в письменной форме в виде Дополнения к Договору. Все приложения к Договору являются неотъемлемыми частями Договора. Дополнения к Договору с момента их подписания сторонами становятся неотъемлемыми частями Договора. Дополнения к Договору вступают в силу и становятся обязательными для сторон со дня их подписания сторонами, если иное не предусмотрено в тексте Дополнения.

Согласно пункту 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении» при осуществлении стороной права на одностороннее изменение условий обязательства или односторонний отказ от его исполнения она должна действовать разумно и добросовестно, учитывая права и законные интересы другой стороны (пункт 3 статьи 307, пункт 4 статьи 450.1 ГК РФ). Нарушение этой обязанности может повлечь отказ в судебной защите названного права полностью или частично, в том числе признание ничтожным одностороннего изменения условий обязательства или одностороннего отказа от его исполнения (пункт 2 статьи 10, пункт 2 статьи 168 ГК РФ).

Таким образом, право на односторонний отказ от договора является не безусловным, поскольку в соответствии с действующим законодательством при его реализации ФГБУ «ВНИИЗЖ» должно действовать разумно и добросовестно.

Заявление ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» о том, что ранее заказчиком закупалось схожее оборудование, при этом в проекте договора был установлен срок поставки 200 рабочих дней (извещение 32009790583), ФГБУ «ВНИИЗЖ» считает некорректным и ничем не подтвержденным, так как в указанной процедуре закупалось иное оборудование по техническим характеристикам и количеству.

Владимирского УФАС России, заслушав доводы и возражения сторон, изложенные в заявлении ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН», в возражениях на жалобу, изучив документы, которые были представлены в материалы дела, приходит к следующему.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами данной статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или 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.

В соответствии с частью 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.

Из части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции следует, что при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

По результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона (часть 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов, установлены Законом о закупках.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках определено, что любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона 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) 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 № 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.

Согласно части 13 статьи 3 Закона о закупках рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, 18.06.2024 на официальном сайте закупок www.zakupki.gov.ru ФГБУ «ВНИИЗЖ» было размещено извещение № 32413716515 аукциона в электронной форме участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставку реакторов.

Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени): 12.07.2024 08:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок: 12.07.2024.

Дата и время начала срока подачи ценовых предложений (по местному времени): 15.07.2024 10:00.

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени): 15.07.2024 10:20.

Дата проведения сопоставления ценовых предложений: 15.07.2024.

Дата рассмотрения вторых частей заявок: 16.07.2024.

Дата подведения итогов: 16.07.2024.

Согласно Протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе (№32413716515) от 12.07.2024 к участию в процедуре была допущена и признана участником аукциона одна заявка № 8226.

В соответствии с пунктами 9-11 Протокола рассмотрения единственной заявки на участие в аукциона в электронной форме 32413716515 (ИТОГОВЫЙ ПРОТОКОЛ) комиссия ФГБУ «ВНИИЗЖ» рассмотрела вторые части заявки на участие в аукционе в электронной форме в порядке и приняла решение в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка, признать аукцион несостоявшимся. На основании Положения о закупке

ФГБУ «ВНИИЗЖ» договор заключается с участником закупки с номером заявки при регистрации 8226 (порядковый номер заявки - 1) в связи с признанием участника аукциона и поданной им заявки соответствующими требованиям Положения о закупке ФГБУ «ВНИИЗЖ» и документации об аукционе в электронной форме. (п. 12 Протокола).

ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» заявку на участие в электронном аукционе не подавало.

Для определения и обоснования цены, сроков и технической возможности поставки и монтажа вышеуказанного оборудования 13.06.2024 ФГБУ «ВНИИЗЖ» разместило запрос № 0328100002324000377 на предоставление информации для осуществления закупки на поставку реакторов. В запросе ценовой информации срок выполнения обязательств со дня подписания Сторонами Договора устанавливался 50 и 55 рабочих дней. Данные сроки продиктованы производственной необходимостью выпуска продукции предприятия при выполнении государственного заказа и соблюдения контрактных обязательств перед заказчиками.

В ответ на запрос были получены коммерческие предложения от трех юридических лиц. В предложениях срок поставки оборудования (включая ввод в эксплуатацию и инструктаж) составил не более 55 рабочих дней. На основании этих предложений ФГБУ «ВНИИЗЖ» подготовило и разместило конкурсную документацию на поставку оборудования (32413716515).

В соответствии с пунктом 1 части 3.1. статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), запрос предложений (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений).

Часть 18 статьи 3.2 устанавливает, что под аукционом в целях настоящего Федерального закона понимается форма торгов, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Согласно правовым позициям, изложенным в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.12.2010 № 11017/10, в определениях Верховного Суда Российской Федерации от 18.12.2015 № 306-КГ15-16795 и от 31.07.2017 № 305-КГ17-2243, основной задачей законодательства, устанавливающего порядок проведения торгов, является не столько обеспечение максимально широкого круга участников размещения заказов, сколько выявление в результате торгов лица, исполнение договора которым в наибольшей степени будет отвечать обоснованным потребностям Заказчика. Включение в документацию о торгах условий, которые в итоге приводят к исключению из круга участников размещения заказа лиц, не отвечающих целям торгов, не может рассматриваться как ограничение доступа к участию в торгах. Отсутствие у лиц, заинтересованных в заключении договора, возможности поставить товар надлежащего качества и способом, удовлетворяющим необходимые потребности Заказчика, не свидетельствует о нарушении Заказчиком прав этих лиц, а также ограничении Заказчиком числа участников торгов.

Таким образом, доводы ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» о том, что срок поставки оборудования, с учетом его индивидуальных особенностей, является заранее невыполнимым, не основаны на законе и фактических обстоятельствах дела.

Заявление ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» о том, что заказчиком в пункте 11.6. проекта договора установлено, что он вправе немотивированно в любое время отказаться от исполнения договора полностью или частично и так как односторонний отказ от исполнения договора не может быть произвольным, признание за заказчиками права на немотивированный отказ от исполнения договора, заключенного по итогам проведения открытых торговых процедур в электронной форме, открывает возможность для злоупотреблений со стороны заказчика, поскольку такие действия фактически дезавуируют положения Закона о закупках в части определения лиц, с которыми заключаются договора, является произвольным толкованием положений проекта договора и норм права.

Так, в соответствии с пунктом 11.6. Проекта договора, приложенного к Документации о закупке № 32413716515, предусмотрено: «Руководствуясь статьей 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, стороны пришли к соглашению, что Заказчик вправе в любое время отказаться от исполнения Договора полностью или частично, уведомив об этом другую сторону. Договор будет считаться соответственно расторгнутым или измененным с момента направления такого уведомления Поставщику. Изменение Договора, совершаемое по соглашению сторон, должно быть оформлено в письменной форме в виде Дополнения к Договору. Все приложения к Договору являются неотъемлемыми частями Договора. Дополнения к Договору с момента их подписания сторонами становятся неотъемлемыми частями Договора. Дополнения к Договору вступают в силу и становятся обязательными для сторон со дня их подписания сторонами, если иное не предусмотрено в

тексте Дополнения».

Таким образом, условием исполнения данного пункта является статья 450.1 ГК РФ, в соответствии с которой предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором (часть 1). Частями 2-7.

Кроме этого, статьей 310 ГК РФ предусмотрены положения, предусматривающие недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства.

То есть право на односторонний отказ от договора сторонами договора предусмотрено действующим законодательством с соблюдением ряда условий.

Частью 4 статьи 450 ГК РФ предусмотрено, что сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами или договором предоставлено право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Таким образом, Комиссия Владимирского УФАС России считает, что пункт 11.6. Проекта договора, приложенного к Документации о закупке № 32413716515, не нарушает права участников процедуры и не содержит признаков нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного Комиссия Владимирского УФАС России приходит к выводу о том, что жалобу ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» следует признать необоснованной.

Руководствуясь пунктом 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «БИОФАРМ СОЛЮШН» (117105, г. Москва, ш. Варшавское, д. 1, стр. 6, ком/офис 19/А-414, ИНН: 7726470560) на действия заказчика и организатора торгов – ФГБУ «ВНИИЗЖ» (600901, Владимирская область, г. Владимир, микрорайон Юрьеvec, ИНН 3327100048), допущенные при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставку реакторов (реестровый номер извещения № 32413716515), необоснованной.

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение

трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.