

РЕШЕНИЕ

№054/01/18.1-2236/2020

24 ноября 2020 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ЭЙЭСПИ» на действия заказчика Муниципального автономного учреждения «Центр спортивной подготовки «Электрон» (далее – МАУ ЦСП «Электрон» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» (№ извещения 32009599277 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>),

в присутствии: представителя ООО «ЭЙЭСПИ» - <...> (по доверенности);

в присутствии: представителя <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба Общества с ограниченной ответственностью «ЭЙЭСПИ» (вх. 19583э от 03.11.2020г.) на действия заказчика Муниципального автономного учреждения «Центр спортивной подготовки «Электрон» (далее – МАУ ЦСП «Электрон» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» (№ извещения 32009599277 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>).

Заявитель сообщает следующее.

По результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок (Протокол №1891294) ООО «ЭЙЭСПИ» было признано победителем, заявка второго участника была признана не соответствующей требованиям. В результате заказчиком было

принято решение объявить закупку несостоявшейся. При обосновании несостоятельности закупки заказчик ссылается на Положение о закупках МАУ ЦСП «Электрон». Однако в извещении о проведении запроса котировок в электронной форме на заключение договора: по поставке

термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» (далее - Извещение) Заказчик предусматривает «Возможность одностороннего отказа от исполнения договора» в п. 22 следующим образом: «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, по основаниям, установленным договором». В п. 22 включена отсылка к Договору, в Извещении содержится проект договора, где п. 8 предусмотрен Порядок расторжения договора, п. 8.5 содержит следующие условия для одностороннего расторжения договора:

«8.5. Покупатель вправе отказаться от исполнения настоящего договора полностью или частично во внесудебном порядке в случаях, предусмотренных законодательством (ч.1 ст. 523, абз. 4 п. 2 ст. 450 ГК РФ), а также в следующих случаях:

8.5.1. при однократном нарушении поставщиком срока поставки;

8.5.2. в случае поставки товаров ненадлежащего качества и не соответствующих условиям Спецификации, которые не могут быть устранены в срок, установленный настоящим договором;

8.5.3. в случае наличия сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;

8.5.4. в случае наличия сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Исходя из вышеизложенного Заказчик, определяя возможность одностороннего отказа от подписания договора в Извещении, не учитывал и не ссылался на Положение о закупках МАУ ЦСП «Электрон».

Жалоба ООО «ЭЙЭСПИ» подана в соответствии с требованиями ч.ч. 6-8 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», принята Новосибирским УФАС России к рассмотрению.

Муниципальное автономное учреждение «Центр спортивной подготовки «Электрон» представило следующие возражения на жалобу.

МАУ ЦСП «Электрон» был проведен запрос котировок в электронной форме (номер извещения в ЕИС 32009599277, опубликовано 21.10.2020 (МСК+4)) поставка термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон». В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в запросе котировок № 1891294 от 30.10.2020 года и п. 6.8.23. Положения о закупках МАУ ЦСП «Электрон» закупка была признана несостоявшейся.

Закупка № 32009599277 была признана несостоявшейся ввиду того, что комиссией по осуществлению конкурентных закупок по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок только одна заявка (заявка ООО «ЭИЭСПИ») признана соответствующей всем требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок.

Вместе с тем согласно пункту 5 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом. Закон N 223-ФЗ, в отличие от Закона N 44-ФЗ, иные основания признания торгов несостоявшимися не устанавливает.

В связи с изложенным Заказчик самостоятельно в зависимости от особенностей осуществления закупочной деятельности вправе урегулировать в положении о закупке нормы, касающиеся признания закупки состоявшейся (несостоявшейся), в том числе предусмотрев случаи, если не было подано ни одной заявки либо все заявки, кроме одной, были отклонены. При этом закупку, в которой участвовал только один участник, нельзя считать конкурентной (состоявшейся) (Письмо Минэкономразвития России от 25.07.2016 N Д28и-1864). В случае признания торгов несостоявшимися лицо, выигравшее торги отсутствует (пример: Решение Кемеровского УФАС России от 06.05.2020 по жалобе N 042/07/03-585/2020).

Являясь автономным учреждением, МАУ ЦСП «Электрон» при осуществлении закупок руководствуется Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" от 18.07.2011 N 223-ФЗ и Положением о закупке товаров, работ, услуг МАУ ЦСП «Электрон» (с изм. и доп. от 29.01.2019 г., от 08.10.2020 г., от 13.10.2020 г.) (утв. Протоколом Наблюдательного совета от 28.12.2018 г.) (далее по тексту - Положение о закупках). В соответствии с **ч.2 ст.2 Федерального закона № 223-ФЗ «Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика** и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, также иные связанные с обеспечением закупки положения».

Права Заказчика и возможные варианты действий Заказчика при признании проведенного запроса котировок в электронной форме несостоявшимся указаны в п. 6.8.24,

Положения о закупках, а именно: в случае, если по результатам проведения закупки запрос котировок признан несостоявшимся, заказчик вправе:

1. провести повторно запрос котировок на тех же или иных условиях;
2. провести закупку на тех же условиях иным конкурентным способом;
3. в случаях, предусмотренном подпунктами 4 пункта 6.10.3 Положения о закупке,

осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В соответствии с п. подпунктом 4 пункта 6.10.3. Положения о закупке Заказчик может направить предложение о заключении договора контрагенту единственному поставщику, если конкурентная процедура закупки была признана несостоявшейся и (или) ее проведение не привело к заключению договора, при этом обязанности заключить договор именно с единственным участником закупки, чья заявка была признана соответствующей извещению о закупке, как у Участника, так и у Заказчика не возникает. Если конкурентная процедура закупки была признана несостоявшейся и (или) ее проведение не привело к заключению договора, то это уже совершенно другая закупка - закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика). Закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) - это в соответствии с частью 3.2 статьи 3 Закона N 223-ФЗ и п. раздела 6.10. Положения о закупке Заказчика неконкурентная закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона N 223-ФЗ. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

На основании вышеизложенного, в соответствии с нормами Положения о закупках Заказчика несостоявшаяся закупка результата не имеет и не приводит к обязательному для заказчика и участника заключению договора с единственным участником закупки.

В жалобе Заявитель ссылается на п.22 извещения, который предусматривает основания возможности одностороннего отказа от исполнения договора: «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, по основаниям, установленным договором».

Заказчик полагает, что Заявитель жалобы путает понятия «не заключение договора» и «односторонний отказ от исполнения договора». Односторонний отказ от исполнения в соответствии с Гражданским законодательством (ст.310, ст.450.1 ГК РФ) - это односторонняя сделка, которая ведет к расторжению заключенного договора. Односторонний отказ от исполнения договора возможен только в том случае, если договор заключен, т.е. подписан сторонами.

По результатам закупки запроса котировок № 3200959927, который был признан несостоявшимся, договор не был заключен ни с одним из участников закупки, поэтому односторонний отказ от исполнения договора невозможно осуществить.

Ввиду сложившейся санитарно-эпидемиологической обстановки и для осуществления профилактических мер по предотвращению заноса инфекции COVID-19 в организацию (согласно п. 1.1. Методических рекомендаций МР 3.1/2.2.0170/3-20 "Рекомендации по профилактике новой коронавирусной инфекции (COVID-19) среди работников" (утв. Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека 7 апреля 2020 г., п. 11 Методических рекомендаций МР 3.1/2.1.0192-20 "Рекомендации по профилактике новой коронавирусной инфекции (COVID-19) в учреждениях физической культуры и спорта (открытых и закрытых спортивных сооружениях, физкультурно-оздоровительных комплексах, плавательных бассейнах и фитнес-клубах)" (утв.

Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека 4 июня 2020 г.), п.2 Методических рекомендаций МР 3.1/2.1.0184-20 "Рекомендации по организации работы спортивных организаций в условиях сохранения рисков распространения COVID-19" (утв. Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека 25 мая 2020 г.)) у учреждения остро назрела необходимость закупки оборудования, соответствующего объекту закупки. Руководствуясь пп.3 п.6.8.24 Положения о закупках Заказчиком принято решение закупить необходимый ему товар у единственного поставщика на основании подп. 4 п.6.10.3. Положения о закупках, с Поставщиком, не являющимся участником Закупки запроса котировок с ценой на 14,3% ниже, чем было предложено участником ООО «ЭИЭСПИ» в ходе запроса котировок (реестровый номер договора № 55410131704200000220000; № договора поставки 02/11/2020 от 02.11.2020 года с ООО «Легион»).

Таким образом, Заказчик, руководствуясь острой необходимостью в товаре и принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализацию мер, направленных на сокращение издержек заказчика, закрепленного в соответствии с подп.3 4.1 ст.2 223-ФЗ, осуществил закупку, у единственного поставщика, в результате которой существенно были сэкономлены денежные средства. Договор с единственным поставщиком № 55410131704200000220000 уже исполнен.

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, представленные материалы и возражения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

21.10.2020 на сайте www.zakupki.gov.ru МАУ ЦСП «Электрон» было опубликовано извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» (№ извещения 32009599277).

Начальная (максимальная) цена договора – 831 213, 34 руб.

Запрос котировок в электронной форме проводится в рамках положений Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

МАУ ЦСП «Электрон» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223- ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг муниципального автономного учреждения города Новосибирска «Центр спортивной подготовки «Электрон», утверждённым протоколом Наблюдательного совета МАУ ЦСП «Электрон» от «29» января 2019 г. № 117 (далее – Положение).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" целями регулирования настоящего Федерального закона, в частности, является создание

условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", 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 (Положение о закупке).

Согласно [части 2 статьи 2](#) Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в запросе котировок от 30.10.2020г., на участие было подано две заявки (ООО «ЭЙЭСПИ», ООО «ЛИНК СЕРВИС»). Заявка ООО «ЛИНК СЕРВИС» отклонена по причине несоответствия требованиям, предоставление в составе заявки недостоверной информации.

В соответствии с п. 6.8.23. Положения, в случае, если на участие в запросе котировок не подано ни одной заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок комиссия по осуществлению конкурентных закупок отклонила все поданные заявки на участие в запросе котировок или только одна такая заявка признана соответствующей всем требованиям, указанным в извещении о проведении запроса котировок, запрос котировок признается несостоявшимся.

МАУ ЦСП «Электрон», согласно п. 6.8.23. Положения, признало запрос котировок несостоявшимся, в связи с тем, что только одна заявка ООО «ЭЙЭСПИ» была допущена до участия.

Согласно п. 6.8.24. Положения, в случае, если по результатам проведения закупки запрос котировок признан несостоявшимся, заказчик вправе:

- 1) провести повторно запрос котировок на тех же или иных условиях;
- 2) провести закупку на тех же условиях иным конкурентным способом;
- 3) в случаях, предусмотренном подпунктами 4 пункта 6.10.3 Положения о закупке, осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В адрес МАУ ЦСП «Электрон», после публикации протокола о рассмотрении заявок, поступило коммерческое предложение от ООО «Легион» с предложением о заключении договора на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) с ценой ниже на 14,3% от цены предложенной в своей заявке ООО «ЭЙЭСПИ».

На основании п.п. 3 п. 6.8.24 Положения, Заказчиком было принято данное предложение и заключен договор (реестровый номер договора № 55410131704200000220000; № договора поставки 02/11/2020 от 02.11.2020 года).

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что фактом незаключения договора с единственным участником закупки заказчиком ущемлены интересы ООО «ЭЙЭСПИ», однако, нарушений организации и проведения торгов в действиях заказчика МАУ ЦСП «Электрон» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» не установлено. Вопрос об ущемление интересов заявителя может быть решен в судебном порядке.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «ЭЙЭСПИ» на действия заказчика МАУ ЦСП «Электрон» при проведении запроса котировок в электронной форме на поставку термометрического программно-аппаратного комплекса и оказание сопутствующих поставке услуг (работ) для нужд МАУ ЦСП «Электрон» (№ извещения 32009599277 на официальном сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) необоснованной.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.