

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-655/21

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Цифровые Проекты»
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг
в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ
«О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

15.12.2021 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере
закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

ПАО «Сбербанк»: <...>,

ООО «Цифровые Проекты»: <...>, <...>,

представители АО «Сбербанк-АСТ» (далее – Оператор) на заседание
Комиссии ФАС России не явились, о дате, времени и месте
рассмотрения жалобы посредством видео-конференц-связи
уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО
«Цифровые Проекты» от 06.12.2021 № 61221-1, направленную письмом
Московского УФАС России от 07.12.2021 № НП/74883/21, на действия
(бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк» при проведении электронного
аукциона на право заключения договора на поставку расходных
материалов для ИТ-оборудования (извещение № 32110529344), в
соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-
ФЗ «О защите конкуренции»
(далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Цифровые Проекты»
(далее – Заявитель) от 06.12.2021 № 61221-1, направленная письмом

Московского УФАС России от 07.12.2021 № НП/74883/21, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк» при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку расходных материалов для ИТ-оборудования (извещение № 32110529344) (далее – Аукцион, Жалоба).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам статьи 18.1 Закона 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 Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и конкурентной закупки, осуществляемой закрытым способом, в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной

закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в единой информационной системе предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках ПАО «Сбербанк», утвержденным Решением Наблюдательного совета ПАО «Сбербанк» (далее – Положение о закупках).

В соответствии с извещением о проведении Аукциона, документацией о закупке (далее – Извещение, Документация), протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1. Извещение размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) – 04.08.2021;
2. Начальная (максимальная) цена договора по сумме двух лотов – 1 793 748,25 долларов;
3. Дата окончания подачи заявок – 19.08.2021;
4. На участие в закупке подано по лоту № 1 – 3 заявки, по лоту № 2 – 3 заявки;
5. Дата рассмотрения заявок участников закупки – 29.11.2021;
6. Дата подведения итогов закупки – 29.11.2021;
7. 30.11.2021 Заказчиком отменен Аукцион.

В целях всестороннего изучения представленных материалов Комиссией ФАС России объявлен перерыв с 14.12.2021 до 15.12.2021.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в том числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Из Жалобы следует, что при проведении Аукциона права и законные интересы Заявителя нарушены следующими действиями Заказчика:

1. Заказчиком неправомерно принято решение об отмене закупки после срока окончания подачи заявок на участие в закупке;
2. Заказчиком размещено решение об отмене закупки с нарушением сроков, предусмотренных положениями Закона о закупке.

Представитель Заказчика с доводами Жалобы не согласился и сообщил, что при проведении Аукциона Заказчик действовал в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Комиссией ФАС России установлено, что Жалоба содержит основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, следовательно подлежит рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения представителя Заявителя, Заказчика, Комиссия ФАС России установила следующее.

1. Согласно доводу Жалобы Заказчиком неправомерно принято решение об отмене закупки после срока окончания подачи заявок на участие в закупке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно части 5 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об отказе от проведения закупки только до окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно Извещению, Документации дата и время окончания подачи заявок на участие в закупке 19.08.2021 в 18:00 (МСК).

При этом в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, в соответствии с протоколом б/д № 089/21 (далее – Протокол)

Заказчиком принято решение об отмене дальнейшего проведения Аукциона в связи с отсутствием потребности Заказчика в закупаемых товарах.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика представил материалы и пояснил, что указанное решение об отказе Заказчика от дальнейшего проведения Аукциона обусловлено планом по выводу из парка техники матричных принтеров в целях их замены на устройства SmartPos1, в связи с чем отсутствует необходимость использования картриджей, указанных в технической части Документации, что повлекло принятие Заказчиком решения об отказе от проведения Аукциона.

Вместе с тем согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом 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 не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Таким образом, если иное не установлено законами, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

- а) наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
- б) наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
- в) непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
- г) добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для

предотвращения (минимизации) возможных рисков.

Вместе с тем Заказчиком на заседании Комиссии ФАС России не представлено доказательств о невозможности дальнейшего проведения Аукциона, в связи с чем Комиссии ФАС России приходит к выводу о неправомерности принятия Заказчиком решения об отмене Аукциона.

Таким образом, вышеуказанные действия Заказчика нарушают требования части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

2. Согласно доводу Жалобы Заказчиком размещено решение об отмене закупки с нарушением сроков, предусмотренных положениями Закона о 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.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что заседание комиссии Заказчика по рассмотрению вопроса об отмене закупки состоялось 26.11.2021, при этом Заказчиком подписан Протокол усиленной квалифицированной электронной подписью и размещен в ЕИС 30.11.2021.

Вместе с тем представители Заявителя на заседание Комиссии ФАС России не представили доказательств, свидетельствующих о неправомерности действий Заказчика, в связи с чем Комиссия ФАС России приходит к выводу о необоснованности довода Жалобы.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленных нарушений.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Цифровые Проекты» (ИНН: 9717039625; ОГРН: 1167746809262) от 06.12.2021 № 61221-1, направленную письмом Московского УФАС России от 07.12.2021 № НП/74883/21, на действия

(бездействие) заказчика ПАО «Сбербанк» (ИНН: 7707083893; ОГРН: 1027700132195) при проведении электронного аукциона на право заключения договора на поставку расходных материалов для ИТ-оборудования (извещение № 32110529344) обоснованной в части неправомерного принятия решения об отмене закупки после срока окончания подачи заявок на участие в закупке.

2. Признать ПАО «Сбербанк» нарушившим часть 5 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
3. Выдать обязательное к исполнению предписание, направленное на устранение выявленного нарушения, в соответствии с принятым решением от 15.12.2021 № 223ФЗ-655/21.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.