

РЕШЕНИЕ № 223ФЗ-50/24

**по результатам рассмотрения жалобы ООО «Интертулмаш»
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»**

21.02.2024 Москва

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

ведущего заседание Комиссии ФАС России – <...> ,

членов Комиссии ФАС России:

<...> ,

<...> ,

при участии представителей:

ПАО «Ил»: <...> ,

ПАО «ОАК»: <...> ,

ООО «Интертулмаш»: <...> ,

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

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи жалобу ООО «Интертулмаш» б/д б/н, направленную письмом Воронежского УФАС России от 12.02.2024 № ДЧ/958/24, на действия (бездействие) заказчика

ПАО «Ил», организатора ПАО «ОАК» при проведении одноэтапного закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку пятикоординатного обрабатывающего центра с выполнением работ по монтажу, пуско-наладке, вводу в эксплуатацию и инструктажу персонала покупателя по вопросам эксплуатации и технического обслуживания оборудования

(извещение № 32312808819), 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 «Интертулмаш» (далее – Заявитель) б/д б/н, направленная письмом Воронежского УФАС России от 12.02.2024

№ ДЧ/958/24, на действия (бездействие) заказчика ПАО «Ил» (далее – Заказчик), организатора ПАО «ОАК» (далее – Организатор) при проведении одноэтапного закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку пятикоординатного обрабатывающего центра с выполнением работ по монтажу, пуско-наладке, вводу в эксплуатацию и инструктажу персонала покупателя по вопросам эксплуатации и технического обслуживания оборудования (извещение № 32312808819) (далее – Конкурс, 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 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.

При этом частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции установлено, 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.

Частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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 принимает решение о необходимости выдачи предписания.

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

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется единым положением Государственной корпорации «Ростех», утвержденным решением Наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (в редакции с изменениями, утвержденными решением Наблюдательного совета Государственной корпорации «Ростех» от 31.05.2023 (протокол № 5)) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса (далее – Извещение), конкурсной документацией (далее – Документация), протоколами, составленными в ходе определения поставщика (исполнителя, подрядчика):

1. Извещение размещено на сайте Оператора – 28.09.2023;
2. Начальная (максимальная) цена договора 9 596 300 евро;
3. Дата окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе – 16.10.2023;
4. На участие в Конкурсе подано 2 заявки участников закупки;
5. По результатам рассмотрения заявок соответствующими условиям Документации признаны 2 заявки участников закупки;
6. Дата подведения итогов – 31.01.2024;
7. Организатором 05.02.2024 принято решение об отмене закупочной процедуры.

В ходе заседания 15.02.2024 Комиссией ФАС России с целью изучения представленных материалов срок рассмотрения Жалобы продлен до 21.02.2024.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам закупок обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, 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 права и законные интересы Заявителя нарушены действиями Заказчика, Организатора, неправоммерно принявших решение об отмене закупочной процедуры после окончания срока подачи заявок на участие в закупке.

Представители Заказчика, Организатора с доводом Жалобы не согласились и сообщили, что при проведении Конкурса Заказчик, Организатор

действовали

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 представителей Заказчика, Заявителя, Комиссия ФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются установленными

в Законе о закупках принципами, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, 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.

В соответствии с частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), если иное не предусмотрено законом или договором,

лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство

при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность,

если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для

исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Подпунктом 3 пункта 12.10.1 Положения о закупке установлено, что решение об отмене закупки может быть принято в любой момент после наступления времени и даты окончания срока подачи заявок и до заключения договора при возникновении обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством при проведении торгов (конкурс, аукцион, запрос предложений, запрос котировок).

В соответствии с пунктом 12.10.3 Положения о закупке основанием для принятия решения, указанного в подпункте 3 пункта 12.10.1 Положения о закупке является исключительно возникновение обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 4.17.4 Документации решение об отмене закупки может быть принято после наступления времени и даты окончания срока подачи заявок и до заключения договора при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность закупки.

Пунктом 8.6.1 Положения о закупке установлено, что постквалификация представляет собой процедуру дополнительной проверки достоверности ранее представленных участником закупки в составе заявки:

- (1) параметров квалификации;**
- (2) условий исполнения договора;**
- (3) информации и документов;**
- (4) характеристик продукции, предлагаемой к поставке.**

Согласно пункту 4.18.4 Документации постквалификация проводится по решению ЗК в отношении участника закупки:

- (1) занявшего первое место в ранжировке участников закупки по итогам рассмотрения вторых частей заявок;**
- (2) занявшего второе место в ранжировке участников закупки по итогам рассмотрения вторых частей заявок, если участник закупки, занявший**

первое место, не прошел постквалификацию либо отказался от прохождения постквалификации;

(3) занявшего третье место в ранжировке участников процедуры закупки по итогам осуществления оценки и сопоставления заявок, если участники закупки, занявшие первое и второе место, не прошли постквалификацию либо отказались от прохождения постквалификации;

(4) признанного единственным участником закупки по итогам рассмотрения заявки.

Согласно протоколу от 31.01.2024 № 230144801020-07 Заявитель признан прошедшим постквалификацию.

При этом 05.02.2024 Организатором на сайте Оператора размещено Извещение об отмене Конкурса на основании пункта 4.17.4 Документации.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заявителя пояснил, что Заказчиком в нарушение части 5 статьи 3.2 Закона о закупках неправомерно принято решение об отмене закупочной процедуры после окончания срока подачи заявок, в связи с чем Заказчиком по результатам закупки не заключен договор с Заявителем.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии ФАС России пояснил, что решение об отмене закупки принято ввиду наличия обстоятельств непреодолимой силы, поскольку Распоряжением Правительства Российской Федерации от 13.01.2024 № 7-р сокращены объемы выделения бюджетных средств, направленные на восполнение парка авиационной техники в условиях действующих санкций, в связи с чем невозможно полностью поставить оборудование.

Вместе с тем Комиссия ФАС России отмечает, что 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 ГК РФ, обстоятельство признается непредотвратимым, 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. (пункт 8 Постановления Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 (редакция от 22.06.2021)).

Таким образом, по мнению Комиссии ФАС России, Заказчиком не подтверждены обстоятельства непреодолимой силы.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика, Организатора, отменивших проведение Конкурса после окончания срока подачи заявок, противоречат пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках и нарушают положения части 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

При этом в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссией ФАС России принято решение о необходимости выдачи предписания, направленного на устранение выявленного нарушения.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частями 17, 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Признать жалобу ООО «Интертулмаш» (ИНН: 7721852438; ОГРН: 5147746348460) б/д б/н, направленную письмом Воронежского УФАС России от 12.02.2024 № ДЧ/958/24, на действия (бездействие) заказчика ПАО «ИЛ» (ИНН: 7714027882; ОГРН: 1027739118659), организатора ПАО «ОАК» (ИНН: 7708619320; ОГРН: 1067759884598) при проведении одноэтапного закрытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку пятикоординатного обрабатывающего центра с выполнением работ по монтажу, пуско-наладке, вводу в эксплуатацию и инструктажу персонала покупателя

по вопросам эксплуатации и технического обслуживания оборудования
(извещение № 32312808819) обоснованной.

2. Признать ПАО «ИЛ», ПАО «ОАК» нарушившими 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 21.02.2024 по делу № 223ФЗ-50/24.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Ведущий заседание Комиссии ФАС России: <...>

Члены Комиссии ФАС России: <...>

<...>