

ООО «Автодор-Платные Дороги»

127006, г. Москва, Страстной бульвар, д.9.

ООО «АСТРА»

680021, Хабаровский край, Хабаровск,
г. Синельникова ул, дом № 20, литер А, офис 213

ООО «ЭТП ГПБ»

Якиманская наб., 2, Москва, 119180

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/07/00-5897/2020 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

06.04.2020 г. Москва

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

рассмотрев жалобу ООО «Астра» на действия ООО «Автодор-Платные дороги» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договоров на поставку расходных материалов для копировально-множительной техники (участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства) (реестровый № 32008954239) (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 спорного Аукциона.**

Действия (бездействие) заказчиков, комиссии по осуществлению закупок по основаниям, предусмотренным п. п. 1, 4 - 6 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), обжалуются в порядке, предусмотренном ст. 18.1. Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 пункту 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в административном порядке 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.

Как следует из материалов дела, заявителем оспариваются положения закупочной документации, не предусматривающие возможность поставки эквивалентного товара.

Данная жалоба посвящена исключительно несоблюдению заказчиком основных принципов закупочной деятельности, то есть связана с несогласием подателя жалобы с проведением закупочной процедуры вразрез с требованиями Закона о закупках.

К числу основных принципов закупочной деятельности названный закон относит информационную открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, 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, отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки (ч. 1 ст. 3 Закона о закупках).

В этой связи предметом обжалования в антимонопольном органе, помимо случаев, предусмотренных п. п. 3-6 ч. 10 ст. 3 Закона о закупках, могут являться любые отступления заказчика (организатора торгов) от установленных названным законом принципов закупочной деятельности, то есть, по существу такие действия, которые осуществлены вразрез с целями и положениями Закона о закупках и нарушают права участника. Соблюдение заказчиком основных принципов Закона о закупках предполагает неукоснительное соблюдение прав участников в любой сфере правоотношений, в том числе при формировании документации, при допуске заявок, при их оценке, при заключении договора.

Соответственно антимонопольный орган вправе установить в действиях заказчика любые нарушения, связанные с отступлением от упомянутых принципов.

Таки образом, доводы подателя жалобы о нарушении заказчиком принципов Закона о закупках отвечают требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках, а жалоба заявителя подлежит рассмотрению в административном порядке.

Заявитель не согласен с действиями заказчика по признанию его уклонившимся от заключения договора.

В Протоколе об итогах закупки № 32008954239 от 18 марта 2020 года комиссия установила: признать победителем открытого запроса котировок ООО «АСТРА» с предложенной ценой договора 5 500 000 рублей 00 копеек, с учетом всех налогов, сборов и других обязательных платежей.

22 марта 2020 года ООО «АСТРА» обратилось с письмом к организатору закупки, в

котором уведомило о возникновении обстоятельств неопределимой силы и необходимости необходимо применить абзац 2 п.12 главы VII Извещения, согласно которому Заказчик вправе отказаться от заключения договора.

Однако Заказчик 24.03.2020 принял протокол № 1 о признании ООО «АСТРА» уклонившемся от заключения договора: поскольку победитель закупки не предоставил пакет документов, указанный в части 3 раздела VII Извещения; победитель прислал отказ от права заключения договора.

22 марта 2020 года ООО «АСТРА» обратилось с письмом к организатору закупки, в котором уведомило о возникновении обстоятельств неопределимой силы и необходимости необходимо применить абзац 2 п.12 главы VII Извещения, согласно которого Заказчик отказывается от заключения договора.

В письме участник закупки указывал на применение положений абзац 2 п. 12 главы VII Извещения, в связи с угрозой распространения на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV), в соответствии со статьей 14 Федерального закона от 21 декабря 1994 г. № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», а также в целях обеспечения соблюдения положений Федерального закона от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарноэпидемиологическом благополучии населения», постановлений Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 24 января 2020 № 2 «О дополнительных мероприятиях по недопущению завоза и распространения новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019- nCoV», от 2 марта 2020 г. № 5 «О дополнительных мерах по снижению рисков завоза и распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV)» приняты ряд мер, которые не позволяют поставщику, быть уверенным, в возможности выполнения обязательства по договору:

1. финансовый кризисы,
2. изменение курса валют (товар импортный, зависит от курса доллара: на 01.03.2020 года 1 USD =66,9909 RUB на 13.03.2020 года 1 USD =74,0274 RUB, на 22.03.2020 года 1 USD =78,0443 RUB);
3. повышение цен на товары от официальных представителя составило 30% по сравнению с 13.03.2020 года на 22 марта 2020 года.

ООО «АСТРА» просило заказчика применить абзац 2 п.12 главы VII Извещения, заказчик после подведения итогов состоявшейся конкурентной процедуры вправе отказаться от заключения договора только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 12 Главы VII Извещения о закупке Участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора в случае, если он:

а) не представил сведения и документы, указанные в части 3 настоящего раздела, и/или

б) не подписал договор в сроки, установленные в Извещении, и/или

в) не предоставил обеспечение исполнения договора или представил такое обеспечение несоответствующее требованиям, установленным Извещением, в случае установления такого требования в Извещении и/или

г) предоставил протокол разногласий к договору с нарушением сроков, установленных в Извещении

Заказчик после подведения итогов состоявшейся конкурентной процедуры вправе отказаться от заключения договора только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

В вышеуказанных случаях, Заказчиком не позднее 3 (трех) рабочих дней, следующих после дня установления фактов, составляется протокол об отказе от заключения договора, либо протокол об уклонении от заключения договора, в которых должны содержаться сведения, установленные Положением, а также сведения о лице, с которым Заказчик отказывается заключить договор, либо сведения о лице, уклоняющемся от заключения договора, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения договора, либо сведения, свидетельствующие об уклонении лица от заключения договора, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты (при наличии). Указанный протокол размещается в ЕИС, на интернет-сайте Заказчика (при наличии) и ЭТП в течение 1 (одного) рабочего дня, следующего после дня подписания указанного протокола.

Согласно п. 3 ст. 401 ГК РФ непреодолимая сила — это чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. Толкование чрезвычайности и непредотвратимости дано в п. 8 постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 N 7, согласно которому:

- чрезвычайность подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях;
- непредотвратимым обстоятельством признается, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий (если иное не предусмотрено законом).

В проекте договора предусмотрен п. 6.4 договора, которым установлено, что обстоятельства непреодолимой силы продолжают действовать более 2 (двух) месяцев подряд, то каждая Сторона вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке, предварительно уведомив об этом другую Сторону. В связи с чем заявитель мог применить указанное положение договора после его заключения.

Поставщик просил применить аналогию права для отношений в период заключения такого договора, в свою очередь, Комиссия управления отмечает, что положения документации представляют право заказчику на отказ от заключения договора, при этом действующее законодательство, а также документация не возлагают на заказчика соответствующую обязанность. В связи с чем Комиссия не усматривает оснований для признания жалобы обоснованной.

С учетом изложенного и руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

•

1. Признать жалобу ООО «Астра» на действия ООО «Автодор-Платные дороги» при проведении запроса котировок необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение закупки, наложенные письмом Московского УФАС России от 23.03.2020 № 14897/20.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его получения лицами, участвовавшими в деле.