

РЕШЕНИЕ по делу № 022/07/3-497/2023

Резолютивная часть решения оглашена 12 мая 2023 г. Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 17 мая 2023

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Комиссия УФАС), в составе:

Председателя Комиссии:

<...> – Врио заместителя руководителя управления,

Членов Комиссии:

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок;

с участием представителей:

от заявителя – ООО «ЛАКИ АГРО» <...> – не явились, уведомлены;

от заказчика – АО «Антипинское» <...> – не явились, уведомлены,

рассмотрев жалобу ООО «ЛАКИ АГРО» (вх. № 4827-ЭП/23 от 02.05.2023) на действия заказчика – АО «Антипинское» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку средств защиты растений (извещение № 32312285400), в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В управление ФАС по Алтайскому краю поступила жалоба ООО «ЛАКИ АГРО» (вх. № 4827-ЭП/23 от 02.05.2023) на действия заказчика – АО «Антипинское» при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку средств защиты растений (извещение № 32312285400).

Заявитель в своей жалобе указывает, на нарушение порядка отмены закупки, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

До заседания комиссии заказчиком представлены письменные возражения по жалобе.

Изучив имеющиеся материалы, Комиссия приходит к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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 Федеральным законом от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (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.

13.04.2023 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> организатором закупки – АО «Антипинское» размещено извещение № 32312285400 о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку средств защиты растений.

Однако 24.04.2023 Заказчик отменил проведение запроса котировок, мотивируя это наличием обстоятельств непреодолимой силы, а именно срочным изменением в составе товара. Указанное решение размещено в ЕИС 25.04.2023 в 12:44 **(МСК)**.

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.

Датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок является 25.04.2023 в 13 час. 00 мин. **по местному времени Заказчика (МСК+4)**.

Таким образом, до указанного момента (25.04.2023 в 13 час. 00 мин. (МСК + 4) Заказчик был вправе отменить проведение запроса котировок.

В своих письменных пояснениях, Заказчик пояснил, что проведение запроса котировок отменено Заказчиком, так как при формировании документации долгое время не могли собрать 3 коммерческих предложения для формирования начальной максимальной цены.

Кроме того, когда наступило время рассмотрения заявок, выяснилось, что посевная уже началась без протравителей, пока позволяют погодные условия, следовательно, необходимость в покупке данного товара отпала.

Частью 7 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что по истечении срока отмены

конкурентной закупки в соответствии с частью 5 настоящей статьи и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Указание на конкретные обстоятельства непреодолимой силы, отказ от проведения закупки, размещенный на ЕИС не содержит.

Согласно пункту 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.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" установлено, 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 законом, 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.

С учетом изложенного Комиссия отмечает, что под обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажор) подразумеваются в частности стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон обязательства.

Таким образом, воздействие упомянутых обстоятельств происходит извне.

Вместе с тем, затягивание получения коммерческих предложений о цене товара, срочное изменение в составе товара или начало посевной не могут быть отнесены

к обстоятельствам непреодолимой силы.

Доказательств, очевидным образом указывающих на возникновение обстоятельств непреодолимой силы, в силу которых проведение закупки стало неисполнимым, Заказчиком не представлено.

Оценив приведенные Заказчиком аргументы и представленные доказательства, Комиссия приходит к выводу, что основание для отмены проведения закупки, изложенное информации от 25.04.2023, не отвечает критериям обстоятельств непреодолимой силы, в связи с чем, у Заказчика не имелось правовых оснований для отмены закупки.

Таким образом, принятие Заказчиком решения об отказе от закупки от 25.04.2023, нарушает часть 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

Исходя из изложенного, Комиссия УФАС находит довод жалобы Заявителя подтвержденным, вследствие чего усматривает нарушение в действиях заказчика при организации и проведении процедуры Закупки.

В виду отсутствия у Заказчика необходимости в получении товара Комиссией УФАС принято решение предписание не выдавать в связи с нецелесообразностью.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «ЛАКИ АГРО» <...> – обоснованной.
2. Предписание не выдавать.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

