

Решение № 055/07/3-1038/2021

о признании жалобы обоснованной

10.11.2021

Омск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

<...>– начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

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

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

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу общества с ограниченной ответственностью «БТ» (далее – ООО «БТ», Общество, Заявитель) на действия акционерного общества «Сибирские приборы и системы» (далее – АО «СПС», Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку микросхемы RIC7S113A4SCS с отчетами испытаний и опциями однопартийности (извещение № 32110703172 размещено на сайте zakupki.gov.ru) (далее – запрос котировок, закупка),

при участии представителей АО «СПС»: <...>; <...>,

при участии представителя ООО «БТ» посредством видеоконференцсвязи: <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ООО «БТ» (вх. 10414э от 26.10.2021), которое не согласно с решением АО «СПС» об отказе от

проведения процедуры закупки.

В обоснование своей позиции Заявитель указывает, что утверждение Заказчика об отмене закупки у единственного поставщика противоречит фактам и условиям Положения о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», утвержденной наблюдательным советом Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», протокол от 25.08.2021 № 38-НС (далее – Положение и закупке).

Кроме того, Заявитель указал, что срок подачи заявок на участие в запросе котировок закончился 14.10.2021, а решение об отказе от проведения закупки принято Заказчиком 19.10.2021, что существенно позже допустимого срока, и лишает, тем самым, Заявителя заключить с Заказчиком договор по итогам закупки.

Указанные действия Заказчика имеют признаки нарушения пунктов 11.9, 11.10.1 Положения о закупке, пункта 33 раздела 6 извещения о закупке для проведения открытого запроса котировок в электронной форме на поставку микросхемы RIC7S113A4SCS с отчетами испытаний и опциями однопартийности для обеспечения нужд АО «Сибирские приборы и системы» (далее - извещение), пункта 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), что нарушает права и законные интересы Заявителя в части возможности заключения договора по результатам закупки.

На основании вышеизложенного, Общество просит провести проверку по изложенным в жалобе фактам, отменить решение Заказчика об отказе от проведения закупки, выдать предписание Заказчику заключить договор по результатам запроса котировок с ООО «БТ».

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 27.10.2021 № 05-10517 АО «СПС» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе Заявителя (вх. № 10755 от 08.11.2021), а также копии запрашиваемых документов.

На заседании Комиссии представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились, высказались согласно возражениям АО «СПС» на жалобу ООО «БТ», отметив, что потребность в продукции возникла в связи с заключением договоров с АО «ИСС» на поставку продукции в рамках государственного оборонного заказа. По результатам анализа рынка указанных микросхем АО «СПС» не удалось найти возможность поставки ранее, чем через 59 недель. После подведения итогов с АО «ИСС» была достигнута договоренность об изыскании возможности предоставления микросхем в адрес АО «СПС» из запасов АО «ИСС» на давальческой основе.

19.10.2021 АО «СПС» разместило на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт) извещение об отказе от проведения процедуры закупки (открытый запрос котировок в электронной форме), утвержденное генеральным директором АО «СПС» от 19.10.2021 (далее – извещение об отказе от проведения закупки). Решение об отказе от проведения закупки было принято на основании пункта 4.19.20 извещения о закупках.

АО «СПС» считает, что указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии непредвиденного изменения потребности АО «СПС» в продукции.

В связи с вышеизложенным, АО «СПС» просит признать жалобу Заявителя необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией Омского УФАС России установлено, что на официальном сайте 06.10.2021 АО «СПС» разместило извещение.

Начальная (максимальная) цена договора: 199 387, 65 \$, в том числе, НДС 20%.

Согласно извещению прием заявок на участие в закупке осуществлялся Ответчиком с 07.10.2021 до 14.10.2021 06 часов 00 минут (по московскому времени).

Дата подведения итогов закупки – 15 октября 2021 года.

Согласно протоколу № 19-2021 (извещение № 32110703172) рассмотрения, оценки и сопоставления котировочных заявок, подведения итогов от 15.10.2021 (далее – протокол) на участие в закупке поступило 2 заявки, в том числе заявка ООО «БТ» (участник с номером № 1).

По итогам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок победителем признано ООО «БТ».

19.10.2021 АО «СПС» разместило извещение об отказе от проведения закупки.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу **обоснованной**, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 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 Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

В соответствии с частью 10 статьи 3 Закона о закупках любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных статьей 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется, в том числе, в случае осуществления 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.

В соответствии с частью 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 подзаконными 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.

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и

должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок (включая способы закупки) порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

АО «СПС» при проведении запроса котировок руководствовалось Положением о закупке, в соответствии с которым разработано извещение.

Частью 20 статьи 3.2 Закона о закупках под запросом котировок в целях Закона о закупках понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

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.

В соответствии с пунктом 11.10.1 Положения о закупке решение об отказе от проведения закупки может быть принято в любой момент до окончания срока подачи заявок при условии наличия соответствующего указания в извещении.

Аналогичное положение содержит пункт 4.14.1 извещения.

Согласно части 7 статьи 3.2 Закона о закупках 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 пункту 11.10.2 Положения о закупке решение об отказе от проведения закупки может быть принято, в том числе *при изменении потребности в продукции*, в том числе изменении характеристик продукции.

Подпунктом 2 пункта 4.19.20 извещения установлено, что при проведении закупки способом запроса котировок заказчик вправе отказаться от заключения договора по итогам закупки, в том числе *в случае непредвиденного изменения потребности в продукции*, в том числе изменения производственных и иных программ, изменения условий договора с заказчиком, во исполнение которого проводилась закупка.

Пунктом 21 раздела 6 извещения установлен срок подачи заявок на участие в запросе котировок с 07.10.2021 до 06 часов 00 минут (по московскому времени) 14.10.2021.

Пунктом 22 раздела 6 извещения установлена дата подведения итогов

запроса котировок - 15.10.2021.

Вместе с тем, АО «СПС» 19.10.2021 разместило на официальном сайте извещение об отказе от проведения закупки на основании пункта 16.1.11 Положения о закупке (Заказчик вправе в любое время принять решение об отмене осуществления закупки у **единственного поставщика** до заключения договора в сроки, предусмотренные подпунктом 20.2.1 (2) Положения о закупке, при этом Заказчик не несет ответственности за причиненные участнику убытки).

АО «СПС» в материалы дела предоставило копию извещения об отказе от проведения процедуры закупки (открытый запрос котировок в электронной форме), утвержденного генеральным директором АО «СПС» от 26.10.2021, на основании пункта 4.19.20 извещения. Однако данное извещение не было размещено АО «СПС» на официальном сайте.

На заседании комиссии представители АО «СПС» пояснили, что из-за технической ошибки сотрудника АО «СПС» на официальном сайте ошибочно было размещено извещение об отказе от проведения закупки от 19.10.2021. Верным извещением об отказе от проведения закупки необходимо считать извещение от 26.10.2021.

При этом в силу части 7 статьи 3.2 Закона о закупках Заказчик вправе отменить закупку по истечении срока подачи заявок на участие в конкурентной закупке только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Из положений пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункта 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», постановления Президиума ВАС РФ от 21.06.2012 № 3352/12 по делу № А40-25926/2011-13-230, следует, что обстоятельства непреодолимой силы - это обстоятельства, которые одновременно являются чрезвычайными и непредотвратимыми при данных условиях, при этом:

- чрезвычайность предполагает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого в конкретных условиях является необычным. Это выход за пределы нормального, обыденного, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах;

- непредотвратимость означает, что любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Непредотвратимость должна быть объективной, а не субъективной.

В связи с вышеизложенным, действия АО «СПС», выразившиеся в отмене

19.10.2021 запроса котировок, являются нарушением частей 5, 7 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 11.10.1 Положения о закупке.

Согласно пункту 12 статьи 4 Закона о закупках протоколы, составляемые в ходе закупки, размещаются заказчиком в единой информационной системе *не позднее чем через три дня со дня подписания таких протоколов.*

Аналогичное положение содержит подпункт 8 пункта 3.2.1 Положения о закупке.

15.10.2021 АО «СПС» составлен протокол № 19-2021 (извещение № 32110703172) рассмотрения, оценки и сопоставления котировочных заявок, подведения итогов.

Вместе с тем, АО «СПС» только 19.10.2021 разместило протокол на официальном сайте, в то время как, крайний срок размещения такого протокола - 18.10.2021.

Таким образом, действия АО «СПС», выразившиеся в размещении на официальном сайте извещения об отказе от проведения закупки, а также в размещении протокола, являются нарушением пункта 12 статьи 4 Закона о закупках, подпункта 8 пункта 3.2.1 Положения о закупке.

За нарушение сроков размещения в единой информационной системе в сфере закупок информации, размещение которой предусмотрено Законом о закупках, частью 4 статьи 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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, принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссией Омского УФАС России учтено, что Заказчиком принято решение об отказе от проведения закупки, в связи с чем, отсутствует возможность выдачи АО «СПС» обязательного для исполнения предписания о заключении договора по результатам закупки с ООО «БТ».

Омское УФАС России обращает внимание, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействий) в судебном порядке.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь частью 20 статьи

18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу ООО «БТ» (ИНН 7743355461) на действия АО «СПС» при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на поставку микросхемы RIC7S113A4SCS с отчетами испытаний и опциями однопартийности (извещение № 32110703172 размещено на сайте zakupki.gov.ru).

2. Не выдавать АО «СПС» предписание о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, в связи с отказом АО «СПС» от проведения открытого запроса котировок в электронной форме на поставку микросхемы RIC7S113A4SCS с отчетами испытаний и опциями однопартийности (извещение № 32110703172 размещено на сайте zakupki.gov.ru).

3. Передать материалы дела № 055/07/3-1038/2021 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

