

Решение № 055/07/3.2-103/2024

о признании жалобы обоснованной

06.02.2024

г. Омск

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:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

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

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

<...>– 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 частное охранное предприятие «ТЕМУЧИН» (далее – Заявитель, Общество) на действия муниципального предприятия города Омска «Пассажирское предприятие № 8» (далее – МП г. Омска «ПП № 8», Предприятие, Ответчик, Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Заказчика на 2024 год (извещение № 32413170540 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Запрос котировок, закупка).

при участии представителя Заявителя посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность от 05.02.2024 б/н, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Ответчика посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность от 15.01.2024 № 15-01/2024, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 26.01.24 № 794-ЭП/24), который полагает, что Заказчиком принято неправомерное решение об отмене закупочной процедуры после установленного срока окончания подачи заявок.

12.01.2024 Заказчиком опубликовано на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт, ЕИС) извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на оказание услуг по охране объектов Заказчика на 2024 год (далее – Извещение).

Дата окончания срока подачи заявок: 22.01.2024 года.

24.01.2024 Заказчик публикует в ЕИС извещение об отмене закупки по оказанию услуг охраны на 2024 год по причине существенного изменения технического задания закупки.

Заявитель отмечает, что в соответствии с пунктом 22 Извещения, пунктом 17 Положения о закупке товаров, работ, услуг МП г. Омска «ПП № 8» (далее – Положение о закупке) по истечении срока отмены процедуры закупки и до заключения договора Заказчик вправе отменить проведение процедуры закупки только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством. Поскольку в приказе об отмене закупки отсутствуют обоснования существенности причин, которые послужили основанием для отмены закупки Общество считает, что действия Заказчика по отмене закупки являются необоснованными и незаконными.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит признать жалобу обоснованной, приостановить заключение договора, провести проверку правомерности действий Заказчика, выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 29.01.2024 № ГЛ/535/24 Ответчиком представлены письменные возражения на жалобу Заявителя, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 02.02.2024 № 1097-ЭП/24).

В письменных пояснениях Заказчик сообщает, что законодательством не утвержден перечень обстоятельств непреодолимой силы, то есть отсутствует однозначное толкование непреодолимой силы. Так, непосредственным основанием для отмены закупки послужило изменение потребностей Заказчика и необходимость изменения технического задания, в свою очередь, не внесение изменений в техническое задание могло повлиять на целесообразность заключения договора.

Также Заказчик отмечает, что 24.01.2024 от начальника отдела безопасности Предприятия поступила служебная записка, согласно которой представители неизвестной охранной организации беседовали с охранниками Предприятия по вопросам внутреннего распорядка, структуры и функционирования МП г. Омска «ПП № 8». Учитывая сложное положение в стране и мире, Заказчиком было принято решение об отмене закупки в целях пересмотра объема работ и доработки технического задания.

При этом 01.02.2024 на сайте ЕИС Предприятием размещена новая закупка – запрос предложений на оказание услуг по охране объектов МП г. Омска «ПП № 8» (извещение в ЕИС № 32413237382). Проведение такой процедуры связано с возможностью получения Заказчиком услуг наилучшего качества, с учетом потребностей Предприятия.

На основании изложенного, Заказчик просит признать жалобу Общества необоснованной.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте, Комиссией Омского УФАС России установлено, что Предприятием в ЕИС 12.01.2024 размещено Извещение о проведении запроса котировок.

Согласно Извещению предметом закупки являются услуги по охране объектов Заказчика на 2024 год в соответствии с техническим заданием.

Начальная (максимальная) цена договора: 14 131 260,00 руб., в том числе НДС 20%.

Дата начала и окончания срока приема заявок: с 12.01.2024 по 22.01.2024 до 12:00 часов (по местному времени).

Дата рассмотрения заявок: 22.01.2024.

Дата подведения итогов закупки: 22.01.2024 в 13:00 часов (по местному времени).

24.01.2024 на сайте ЕИС Заказчиком размещено извещение об отмене закупки по оказанию услуг охраны на 2024 год.

Уведомлением Омского УФАС России от 29.01.2024 № ГЛ/535/24 о принятии к рассмотрению жалобы Заявителя закупка № 32413170540 приостановлена.

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» (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.

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 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «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 заказчики 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.

В соответствии с частью 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 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 способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

При проведении запроса котировок Заказчик руководствовался Положением о закупке.

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.

Вместе с тем, согласно части 7 статьи 3.2 Закона о закупках по истечении срока отмены конкурентной закупки и до заключения договора заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с гражданским законодательством.

Аналогичная норма содержится в пункте 17 Положения о закупке, в пункте 22 Извещения.

Согласно пункту 12 Извещения и информации, размещенной в ЕИС, датой окончания срока подачи заявок являлось 22.01.2024 в 12:00 часов (по местному времени). Однако, извещение об отмене закупки опубликовано Заказчиком в ЕИС 24.01.2024, то есть после окончания срока, установленного частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии сообщил, что решение об отмене закупки принято в связи с необходимостью существенного изменения

технического задания закупки, что, по мнению Заказчика, соответствует требованиям части 7 статьи 3.2 Закона о закупках.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ 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.

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.

Так, если иное не установлено законом, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

- наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
- наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
- непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
- добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что в рассматриваемом случае установленные причины отмены закупочной процедуры не относятся к обстоятельствам непреодолимой силы. Доказательств обратного Заказчиком не представлено.

Следовательно, в указанной ситуации у Заказчика отсутствовали правовые основания для отмены закупочной процедуры за пределами установленного срока окончания подачи заявок.

Таким образом, Комиссия усматривает в действиях Заказчика нарушение части 5 статьи 3.2 Закона о закупках, соответственно, довод Заявителя является обоснованным.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции.

Принимая решение о выдаче предписания, Комиссией учтено следующее.

01.02.2024 Заказчиком в ЕИС размещено извещение о проведении запроса предложений на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Заказчика на 2024 год (№ 32413237382), то есть проведение новой закупки с аналогичным предметом, в связи с тем, что Заказчиком внесены существенные изменения в техническое задание закупки, что по его мнению, может повлиять на целесообразность заключения договора. При этом закупка проводится путем запроса предложений, что является конкурентным способом проведения процедуры, которая наравне с запросом котировок обеспечивает конкуренцию между участниками за право заключить договор с Заказчиком, следовательно у МП г. Омска «ПП № 8» имеются намерения провести процедуру конкурентным способом, в свою очередь, его изменение связано с возможностью получения Заказчиком услуг наилучшего качества с учетом потребностей Предприятия.

Также Омское УФАС России отмечает, что на момент рассмотрения жалобы срок подачи заявок по новой закупке еще не окончен (по 13.02.2024), следовательно у Заявителя есть возможность подать заявку для участия в конкурентной процедуре. Так, Комиссия Омского УФАС России не находит оснований для выдачи предписания об устранении нарушений.

Всесторонне и полно исследовав материалы дела, принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать **обоснованной** жалобу общества с ограниченной ответственностью частное охранное предприятие «ТЕМУЧИН» (ИНН 2460114755, ОГРН 1192468035671, юридический адрес: 660075, город

Красноярск, улица Красной Гвардии, дом 23, помещение 3, комната 27) на действия муниципального предприятия города Омска «Пассажирское предприятие № 8» (ИНН 550707449501, ОГРН 1035513001193, юридический адрес: 644073, Омская область, город Омск, улица 2-я Солнечная, дом 27) при проведении запроса котировок в электронной форме, на право заключения договора на оказание услуг по охране объектов Заказчика на 2024 год (извещение № 32413170540 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

2. Снять ограничения, наложенные уведомлением Омского УФАС России от 29.01.2024 № ГЛ/535/24.

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.

Председатель

Комиссии

<...>

Члены

Комиссии

<...>