

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/07/00-12879/2022 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.08.2022

г. Москва

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

Председательствующего:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей «...», «...», рассмотрев жалобу «...» (далее - Заявитель) на действия «...» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по технической поддержке, сопровождению эксплуатации программно-методического модуля для проектирования и конструкторской подготовки производства высокотехнологичных изделий с использованием унифицированной модели данных «...» на платформе «...» (реестровый № «...», 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 Закупки.

При этом в жалобе Заявителя содержатся ссылки на нарушение Заказчиком статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Комиссия разъяснила Заявителю о том, что настоящая жалоба принята к рассмотрению в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалоба, содержащая сведения о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции.

На вопрос Комиссии Заявитель пояснил, что отказывается от рассмотрения жалобы по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции и в качестве способа защиты права выбирает рассмотрение своей жалобы по правилам статьи 18.1. Закона о защите конкуренции.

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 № 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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.

Частью 10 статьи 3 Закона о закупках предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном таким органом, действия (бездействие) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Федерального закона и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Жалоба Заявителя отвечает требованиям пункта 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.

Согласно доводам жалобы, нарушение со стороны Заказчика выразилось в неправомерном инициировании повторной процедуры подачи заявок для участия в Закупке

Также, Заявителем поданы дополнения к жалобе, согласно которым Заявитель оспаривает отмену Заказчиком закупочной процедуры.

Как указывает Заявитель, отказ Заказчиком от проведения Закупки на стадии заключения соответствующего договора с победителем в отсутствие на то обоснований, а также инициирование повторной процедуры подачи заявок для участия в Закупке с внесенными изменениями относительно указания начальной (максимальной) цены контракта являются нарушением норм действующего законодательства Российской Федерации и Положения о закупках Заказчика.

Представитель Заказчика с доводами жалобы не согласился, представил письменные возражения и материалы.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в жалобе, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В силу 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 проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Комиссией установлено, что 01.08.2022 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (<http://zakupki.gov.ru>) (далее – ЕИС) разместил информацию о проведении Закупки.

Дата и время окончания срока подачи заявок: «11» августа 2022 года в 08 часов 00 минут московского времени.

Процедура рассмотрения, оценки и сопоставления заявки на участие в открытом запросе котировок в электронной форме: «15» августа 2022 года в 12 часов 00 минут московского времени, по адресу: 127273, г. Москва, Березовая аллея, д.10.

На участие в Закупке подано 2 заявки.

Согласно протоколу подведения итогов от 15.08.2022 № 30 конкурсной комиссией Заказчика принято решение о признании Закупки несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке, а также принято решение о заключении договора с Заявителем как единственным участником Закупки.

Пунктом 15.8.7. Положения о закупках установлено, что по результатам рассмотрения заявок процедура закупки признается несостоявшейся в случае, если закупочной комиссией Заказчика принято решение о признании менее 2 (двух) заявок соответствующими требованиям извещения о проведении закупки, при этом в протокол об итогах закупки (пункт 15.9.4 Положения) вносится соответствующая информация. Последствия признания процедуры закупки несостоявшейся по указанным основаниям установлены в пунктах 11.9.4 и 11.9.5 Положения о закупках соответственно.

Пункт 11.9.5. Положения о закупках устанавливает, что в случае признания конкурентной процедуры закупки несостоявшейся по основаниям, указанным в подпунктах 11.9.1 (2), 11.9.1 (4), 11.9.1 (6), 11.9.1 (8), 11.9.1 (10), 11.9.1 (12), 11.9.1 (14), 11.9.1 (16) Положения о закупках, закупочная комиссия Заказчика рассматривает единственную заявку в порядке, установленном в извещении, документации о закупке. В случае принятия закупочной комиссией Заказчика решения о признании указанной заявки и участника процедуры закупки соответствующими всем установленным требованиям Заказчик обязан заключить договор с единственным участником конкурентной закупки.

Комиссией установлено, что 18.08.2022 Заказчиком размещены сведения об отмене протокола от 15.08.2022 № 30, согласно которым Закупка переведена на этап подачи заявок с учетом изменения способа указания начальной (максимальной) цены договора на способ «Цена единиц ТРУ/цена ТРУ (4 880, 00

руб. (Четыре тысячи восемьсот восемьдесят) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20 % – 813, 33 руб. (Восемьсот тринадцать) рублей 33 копейки) и максимальное значение цены договора (5 856 000 (Пять миллионов восемьсот пятьдесят шесть тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20 % – 976 000, 00 руб. (Девятьсот семьдесят шесть тысяч) рублей 00 копеек)»).

Основанием совершения вышеописанных действий согласно с пояснениям Заказчика явилась необходимость приведения в соответствие с извещением, утвержденным Заказчиком и размещенным на электронной площадке «...», вышеуказанного условия путем устранения выявленной технической ошибки, выразившейся в отсутствии отметки «Цена единиц ТРУ/цена ТРУ», а не общей цены договора, которая по условиям утвержденного извещения является предельной ценой.

Ввиду наличия данной технической ошибки электронной торговой площадке «...», как указано Заказчиком, второй участник Закупки был введен в заблуждение и подал предложение о цене договора (единицы продукции), превышающей размер НМЦ (единицы продукции), ввиду чего данному участнику в соответствии с протоколом от 15.08.2022 № 30 было отказано в участии в Закупке по причине нарушения участником Закупки требований к составу, содержанию и порядку оформления заявки.

Таким образом, как пояснил Заказчик, с целью соблюдения равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованного ограничения конкуренции по отношению к участникам и для устранения данного несоответствия Заказчиком было принято решение отменить протокол об итогах закупки №30 от «15» августа 2022 года и перевести процедуру на этап подачи заявок, приведя информацию, размещенную на электронной площадке «...» в соответствие с извещением, утвержденным Заказчиком и размещенным на электронной площадке «...».

При этом 22.08.2022 Заказчиком оспариваемая Закупка отменена на основании пунктов 11.10.1. и 11.10.2. раздела 11.10 Положения о закупках в связи с изменением потребности в продукции, в том числе изменением характеристик продукции.

Изучив вышеописанные обстоятельства, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

При проведении Закупки Заказчик руководствовался нормами Закона о закупках и Положением о закупке «...» (далее Положение о закупке).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при закупке товаров, работ, услуг заказчик руководствуется Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Таким образом, Положение о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность Заказчика.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках Заказчик при осуществлении закупочной процедуры должен руководствоваться принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 11 статьи 4 Закона о закупках изменения, вносимые в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке, разъяснения положений документации о конкурентной закупке размещаются заказчиком в единой информационной системе, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не позднее чем в течение трех дней со дня принятия решения о внесении указанных изменений, предоставления указанных разъяснений. В случае внесения изменений в извещение об осуществлении конкурентной закупки, документацию о конкурентной закупке срок подачи заявок на участие в такой закупке должен быть продлен таким образом, чтобы с даты размещения в единой информационной системе указанных изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в такой закупке оставалось не менее половины срока подачи заявок на участие в такой закупке, установленного положением о закупке для данного способа закупки.

Частью 5 статьи 3.2 Закона о закупках предусмотрено, что 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 силу части 7 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

В соответствии с пунктом 11.10.1. Положения о закупках решение об отказе от проведения запроса котировок может быть принято в любой момент до окончания срока подачи заявок.

Согласно пункту 11.10.3. Положения о закупках решение об отказе от проведения закупки включает в себя основание для принятия решения и оформляется в виде извещения об отказе от проведения закупки, подписываемого руководителем Заказчика или уполномоченным им лицом в день принятия решения об отказе, но в любом случае не позднее даты окончания срока подачи заявок. По истечении указанного срока и до заключения договора Заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с законодательством Российской Федерации. Извещение об отказе от проведения закупки официально размещается в открытых источниках в сроки и в порядке, установленные в пункте 3.2.1 Положения о закупках.

Вместе с тем, из предоставленных Заказчиком документов не следует необходимость отмены Закупки ввиду возникновения обстоятельств непреодолимой силы.

В свою очередь, предоставленные Заказчиком документы указывают на совершение вышеописанных действий в целях устранения технической ошибки, допущенной при размещении информации о проведении Закупки, что само по себе не является подтверждением невозможности проведения оспариваемой Закупки.

Вместе с тем, как указано ранее, Комиссия установила, что в соответствии с пунктами 12.10.1 «...» решение об отмене закупки может быть принято в любой момент:

Вместе с тем, как указано ранее, Комиссия установила, что в соответствии с пунктом 11.10.3. Положения о закупках Заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор) — чрезвычайные, непредвиденные и непредотвратимые обстоятельства, которые нельзя было разумно ожидать, либо избежать или преодолеть, а также находящиеся вне контроля сторон.

Комиссия отмечает, что согласно позиции, изложенной в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств», 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.

Таким образом, под обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажор) подразумеваются войны, наводнения, пожары, землетрясения, прочие стихийные бедствия и т.д.

Вместе с тем исправление допущенных технических ошибок при размещении информации о проведении Закупки не может быть отнесено к обстоятельствам непреодолимой силы.

Документов, однозначно указывающих на возникновение обстоятельств непреодолимой силы, в силу которых проведение оспариваемой Закупки является неисполнимым, Заказчиком Комиссии не предоставлено.

В данном конкретном случае, оценив приведенные Заказчиком обоснования и оценив представленные доказательства, Комиссия приходит к выводу о том, что основания отмены Закупки, размещенные Заказчиком, не отвечают критериям обстоятельств непреодолимой силы.

Фактических доказательств, свидетельствующих о возникновении обстоятельств непреодолимой силы, Заказчиком Комиссии не представлено.

Доказательств, подтверждающих правомерность отмены итогового протокола, внесения изменений в документацию и продления срока подачи заявок, после подведения итогов и определения победителя, а, впоследствии отмены 22.08.2022 самой Закупки, Заказчиком не представлено.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о несоответствии действий Заказчика требованиям, установленным пунктом 2 части 1 статьи 3, частями 5 и 7 статьи 3.2 Закона о закупках, пунктом 11.10.1. и 11.10.3. Положения о закупках.

С учетом изложенного, на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу об обоснованности доводов жалобы.

На основании изложенного, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу «...» на действия «...» при проведении Закупки обоснованной.

2. Установить в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, частей 5 и 7 статьи 3.2 Закона о закупках, пунктов 11.10.1. и 11.10.3. Положения о закупках.

3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.