

ООО «Акку-Фертриб» приняло участие в качестве «Коллективного участника» в закрытом запросе предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку и перемонтаж систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех».

Информация размещена на ЗЭТП в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: ООО «АСТ ГОЗ» <https://www.astgoz.ru/>, опубликовано извещение №233350700024.

ООО «Акку-Фертриб» признано победителем на основании Протокола подведения итогов на участие в закрытом запросе предложений на право заключения договора на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех» №233350700024 от 14.07.2023г. (далее по тексту – итоговый Протокол), который размещен на ЗЭТП в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: ООО «АСТ ГОЗ» <https://www.astgoz.ru/> 14.07.2023г.

В соответствии с п.4.19.1. Документации по запросу предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-ТЕХ» договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в п. 29 Информационной карты.

Пункт 29 Информационной карты гласит: Договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения на ЗЭТП итогового протокола.

Следовательно, по результатам закупки Договор на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех» (далее по тексту – Договор) должен быть подписан не позднее 02.08.2023г.

В соответствии с п. 30 Информационной карты, Договор по итогам закупки заключается в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств ЗЭТП.

21.07.2023 г. ООО «Акку-Фертриб» предоставило подписанный договор в электронной форме электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки в сроки и порядке, предусмотренные закупочной документацией, а также предоставило обеспечение исполнения договора в соответствии с п. 31. Информационной карты в виде банковской гарантии 766-Г-12/21 от 21.07.2023, таким образом, надлежащим образом и своевременно выполнив все требования, предусмотренные закупочной документацией. Для оформления банковской гарантии ООО «Акку-Фертриб» оплатил банку более 5 миллионов рублей.

04.09.2023г. на сайте Единой электронной торговой площадки, по адресу в сети «Интернет»: ООО «АСТ ГОЗ» <https://www.astgoz.ru/> размещено решение об отказе от определения поставщика (исполнения, подрячика) и заключения договора по процедуре №233350700024 на поставку и ремонт систем бесперебойного питания от 31.07.2023г. (далее по тексту – Решение), которое принято на основании ч.7 ст. 3.2. Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 11.9.3, п. 20.5.2. Положения о закупке товаров, работ услуг ООО «НМ-ТЕХ» от 26.09.2022г.

Основанием для отмены определения поставщика (исполнителя, подрячика) и отказа от заключения договора является Аварийный акт от 27.07.2023г. (акт о расследовании причин аварийной ситуации в системе энергоснабжения, произошедшей 25.07.2023 года по адресу: г. Зеленоград, площадь Шокина, дом 12) в соответствии, с которым, принято решение о доработке технических решений по поставке и ремонту систем бесперебойного питания (в количестве 123 шт.) для замены вышедших из строя систем бесперебойного питания (СБП) Socomec Delphys GP 2.0 380В (Системы входят в состав электрооборудования Ц374 (М2) инв. №05000213/01; 02; 03; 05; 06; 07; 09; 10; 11; 13; 14; 15), в связи с пересмотром типа источников бесперебойного питания и системы бесперебойного энергоснабжения предприятия по итогам проведения энергоаудита бесперебойного обеспечения энергоснабжения предприятия.

В соответствии со ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Заказчик вправе отменить конкурентную закупку **до наступления даты и времени окончания срока подачи заявок** на участие в конкурентной закупке. **Решение об отмене конкурентной закупки размещается в ЕИС в день принятия этого решения.**

Согласно Положения о закупках товаров, работ услуг ООО «НМ-ТЕХ», утвержденному протоколом №46 от 26.09.2022г. (далее по тексту – Положение) решение об отказе от проведения закупки может быть принято в любой момент **до окончания срока подачи заявок при условии наличия соответствующего указания в извещении** (п. 11.9.1).

Решение об отказе от проведения закупки 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 стечении указанного срока и до заключения договора Заказчик вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы** в соответствии с законодательством. извещение об отказе от проведения закупки официально размещается в открытых источниках сроки и в порядке, установленном в п. 3.2.1. Положения. (11.9.3 Положения)

Подпункт (9) пункта 3.2.1. Положения гласит, решение об отказе от заключения договора Заказчик официально размещает – **не позднее 3 (трех) дней со дня принятия решения об отказе от заключения договора, но в любом случае такое решение должно быть принято до истечения срока для заключения договора, установленного пунктом 20.2.1 Положения.**

По результатам закупки был определен победитель в лице ООО «Акку-Фертриб», что подтверждается Протоколом подведения итогов на участие в закрытом запросе предложений на право заключения договора на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех» №233350700024 от 14.07.2023г.

Решение об отказе от определения поставщика (исполнения, подрядчика) и заключения договора по процедуре №233350700024 на поставку и ремонт систем бесперебойного питания датировано 31.07.2023г., но размещено на сайте Единой электронной торговой площадки, по адресу в сети «Интернет»: ООО «АСТ ГОЗ» <https://www.astgoz.ru/> **04.09.2023г.**, что является грубым нарушением требований ст. 3.2. Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и подпункта (9) пункта 3.2.1. Положения в части сроков официального размещения решения на сайте.

Особо следует отметить, что в п. 11.9.3 Положения указано, что Заказчик в установленные Положением сроки вправе отменить определение поставщика (исполнителя, подрядчика) только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с законодательством.

Пункт 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств» гласит, 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.

В Положении о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палаты РФ обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор), утвержденным Постановлением Правления ТПП РФ №173-14 от 23.12.2015г. дано определение **обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажор)** - это чрезвычайные, непредвиденные и непредотвратимые обстоятельства, возникшие в течение реализации договорных (контрактных) обязательств, которые нельзя было разумно ожидать при заключении договора (контракта), либо избежать или преодолеть, а также находящиеся вне контроля сторон такого договора (контракта).

В частности, к таким обстоятельствам относятся: 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 договора (контракта) обстоятельства.

Согласно п. 2.3. Постановления Правления ТПП РФ №173-14 от 23.12.2015г. свидетельствование обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) осуществляется путем оформления и выдачи Сертификата о форс-мажоре.

Торгово-Промышленная палата РФ не относит к обстоятельствам непреодолимой силы предпринимательские риски, а также обстоятельства и последствия, связанные с хозяйственной деятельностью компаний.

Основанием для отказа определения поставщика (исполнителя, подрядчика) и отказ от заключения договора по результатам закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех» послужил Акт о расследовании причин аварийной ситуации в системе энергоснабжения.

Обстоятельства изложенные в Акте не относятся к обстоятельствам непреодолимой силы, так как аварийная ситуация возникла в рамках хозяйственной деятельности и возможно произошла в результате отсутствия бдительности, предусмотрительности или халатного отношения персонала.

В рамках действующего законодательства РФ, сторона, ссылающаяся на обстоятельства непреодолимой силы обязана предоставить документ, официально подтверждающий его наличие, а именно сертификат, выданный ТПП России или решение суда.

Заказчиком не предоставлены документы, свидетельствующие обстоятельства форс-мажора.

ООО «Акку-Фертриб» считает, что Заказчик необоснованно и незаконно отменил определение поставщика (исполнителя, подрядчика) и отказался от заключения договора по результатам закрытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку и ремонт систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех», тем самым нарушив законные права и интересы ООО «Акку-Фертриб».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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 N 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.

Согласно части 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «Закона о защите конкуренции» действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии 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.

Частью 10 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрен ряд случаев, позволяющих участникам обжаловать в антимонопольный орган порядке, установленном таким органом, действия (бездействия) заказчика при закупках товаров, работ, услуг, в их числе осуществление заказчиком закупки с нарушением требований Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика.

Согласно части 1 статьи 8 ГК РФ гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 447 ГК РФ договор заключается с лицом, выигравшим торги. Положениями статей 447 - 448 ГК РФ не предусмотрено возможности отказа от заключения договора с победителем.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В системе действующего правового регулирования при проведении конкурентного отбора контрагента является недопустимым наличие у одного субъекта исключительно прав, у другого - исключительно обязанностей, в связи с чем Заказчик не имеет право неправомерно отказаться от заключения договора по результатам закупки.

Отказ Заказчика от заключения Договора по итогам закупки, противоречит общим принципам гражданского законодательства, в частности принципу равенства участников гражданских правоотношений, установленных частью 12 статьи 1 ГК РФ, а также установленному частью 1 статьи 10 ГК РФ запрету на злоупотребление правом.

Считаем, что Заказчик не имел законных оснований для принятия Решения об отказе от определения поставщика (исполнения, подрядчика) и заключения договора по процедуре №233350700024 на поставку и перемонтаж систем бесперебойного питания от 31.07.2023г. в силу отсутствия обстоятельств непреодолимой силы.

Заказчиком существенно нарушены сроки размещения Решения, которое датировано 31.07.2023г., а размещено на сайте Единой электронной торговой площадки, по адресу в сети «Интернет»: ООО «АСТ ГОЗ» <https://www.astgoz.ru/> 04.09.2023г.

Данные обстоятельства ставят под сомнение факт того, что аварийная ситуация произошла 25.07.2023г. т.е. в сроки, предусмотренные пункт 11.9.3. Положения.

Считаем, что Заказчик преследовал цель соблюдения формальностей для того, что бы воспользоваться правом для отмены определения поставщика (исполнителя, подрядчика), предусмотренным пункт 11.9.3. Положения и отказаться от заключения договора с ООО «Акку-Фертриб».

С учетом изложенного, руководствуясь п. 1 ч. 10 ст. 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», прошу:

- выдать обязательное для исполнения предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Приложения (в копиях):

1. Копия Протокола подведения итогов на участие в закрытом запросе предложений на право заключения договора на поставку и перемонтаж систем бесперебойного питания для нужд ООО «НМ-Тех» №233350700024 от 14.07.2023г.
2. Банковская гарантия № 766-Г-12/21 от 21.07.2023
3. Решение об отказе от определения поставщика (исполнения, подрядчика) и заключения договора по процедуре №233350700024 на поставку и перемонтаж систем бесперебойного питания от 31.07.2023г.
4. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Акку-Фертриб».