

Заказчик -

ПАО «ТГК-2»

e-mail: energy@tgc-2.ru

Лицо, с которым

расторгается договор -

ООО «Огнеупор-Энерго»

e-mail: Bondarevalena.81@mail.ru

Заключение № 076/10/5-268/2021

по результатам проверки факта

уклонения победителя закупки от заключения договора

31 марта 2021 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 02.04.2021)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Шарутина С.А.,

рассмотрев сведения, представленные ПАО «ТГК-2», о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Огнеупор-Энерго» - победителя запроса предложений среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки огнеупорных материалов для нужд ПАО «ТГК-2» (номер извещения — 32109921627), в присутствии:

от ПАО «ТГК-2» (до перерыва) - <...>(по доверенности),

в отсутствие представителя ООО «Огнеупор-Энерго», о месте и времени рассмотрения уведомленного надлежащим образом,

у с т а н о в и л а:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступили сведения, представленные ПАО «ТГК-2», о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Огнеупор-Энерго» (ИНН 3664209573, ОГРН 1153668042329) - победителя запроса предложений среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки огнеупорных материалов для нужд ПАО «ТГК-2» (номер извещения — 32109921627), в связи с уклонением ООО «Огнеупор-Энерго» от заключения договора по результатам указанной закупки.

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

25.01.2021 ПАО «ТГК-2» в рамках проведения запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки огнеупорных материалов для нужд ПАО «ТГК-2».

В соответствии с Протоколом рассмотрения первых частей заявок № 000012-0001/P-2021/2 от 09.02.2021 на участие в закупке поступили 4 заявки, в том числе заявка ООО «Огнеупор-Энерго».

Согласно Протоколу подведения итогов по закупке № 000012-0001/P-2021/5 от 12.03.2021 ООО «Огнеупор-Энерго» признано победителем закупочной процедуры.

Пунктами 4.18.1, 4.18.2 закупочной документации предусмотрено право заказчика до заключения договора по результатам закупки провести преддоговорные переговоры с участником, признанным победителем закупочной процедуры, в отношении условий, перечисленных в пункте 5.1.6 закупочной документации. Аналогичная норма закреплена в пункте 12.9.5 Положения о закупках товаров, работ, услуг ПАО «ТГК-2».

В соответствии с пунктом 5.1.6 закупочной документации заказчик по согласованию с победителем закупки при заключении и исполнении договора вправе изменить предусмотренный договором объем закупаемой продукции (услуг, работ), цену договора, сроки поставки продукции (оказания услуг, выполнения работ).

В связи с необходимостью уменьшения объема закупаемой продукции и на основании вышеперечисленных положений документации о закупке ПАО «ТГК-2» проведены преддоговорные переговоры с ООО «Огнеупор-Энерго», результат которых оформлен Протоколом преддоговорных отношений по запросу предложений № 000012-0001/P-2021/5 от 03.03.2021.

Как следует из содержания указанного выше Протокола, ООО «Огнеупор-Энерго» выразило согласие на поставку огнеупорных материалов в необходимом заказчику объеме.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, пункту 5.1.1 закупочной документации договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Протокол подведения итогов по закупке № 000012-0001/P-2021/5 от 12.03.2021 размещен заказчиком в единой информационной системе 17.02.2021, соответственно, ООО «Огнеупор-Энерго» надлежало подписать договор до 09.03.2021.

В установленный срок ООО «Огнеупор-Энерго» не подписало договор и направило в адрес заказчика письмо (исх. № 075/23 от 11.03.2021) об отказе от заключения договора в связи с отсутствием возможности поставить огнеупорные материалы.

Подпунктом «а» пункта 5.2.1 закупочной документации установлено, что в случае, если победитель закупки не подпишет договор в установленные настоящей документацией о закупке сроки, то он признается уклонившимся от заключения договора и утрачивает статус победителя.

На основании изложенного закупочной комиссией заказчика принято решение о признании ООО «Огнеупор-Энерго» уклонившимся от заключения договора (Протокол подведения итогов по закупке № 000012-0001/P-2021/5 от 12.03.2021).

Как следует из письменных пояснений ООО «Огнеупор-Энерго» (исх. № 092/23 от 31.03.2021), общество было вынуждено отказаться от заключения с ПАО «ТГК-2» договора на поставку огнеупорных материалов по ряду причин: «тяжелая экономическая ситуация, стремительный рост цен на сырье, необходимое для производства огнеупорных материалов, топливо, электроэнергию, рост ж/д тарифов, сложная эпидемиологическая обстановка».

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила направления сведений).

В соответствии с пунктами 1, 2 Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», комиссия (центрального аппарата либо территориального органа ФАС России) проводит проверку сведений в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки сведений комиссия дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения сведений в реестр, которое оформляется приказом ФАС России. Подтвержденные по результатам проверки сведения включаются в реестр не позднее трех рабочих дней со дня принятия указанного в пункте 2 данного приказа решения руководителя ФАС России.

В силу приведенных выше положений [Закона](#) о закупках, а также подзаконных актов, при поступлении сведений об уклонении участника Закупки от заключения договора антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения договора с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков. Вместе с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков может являться только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта.

В соответствии со сложившейся судебной практикой, в частности, постановлением Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 16.08.2019 по делу № А43-46252/2018, постановлением Арбитражного суда Московского округа от 05.12.2019 по делу № А40-5006/2019, недобросовестность юридического лица определяется не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обстоятельства и условиям оборота.

Проанализировав доводы сторон, имеющиеся материалы, Комиссия пришла к выводу о том, что ООО «Огнеупор-Энерго» не проявило той степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру проводимой конкурентной процедуры, не представило доказательств, свидетельствующих о внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости обстоятельств, повлекших отказ от заключения договора, а также доказательств принятия обществом всех зависящих от него мер для заключения договора.

Вместе с тем, подавая заявку на участие в закупке, хозяйствующий субъект должен осознавать, что он вступает не только в гражданско-правовые, но и в публично-правовые отношения, принимая во внимание наличие в рассматриваемых правоотношениях публично-правовых элементов (наличие повышенного государственного контроля ввиду особой правосубъектности заказчика, формализованной регламентации поведения сторон в рамках

проведения закупки, а также наличия негативных для сторон последствий при уклонении от установленного правопорядка). Соответственно, участник принимает на себя все риски, связанные с таким участием, поскольку они являются неизменно сопутствующими предпринимательской деятельности в соответствии со [статьей 2](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии признаков недобросовестного поведения в действиях ООО «Огнеупор-Энерго».

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным [законом](#) от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» считает, что при сложившихся обстоятельствах, имеются основания для включения сведений об ООО «Огнеупор-Энерго» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Ярославского УФАС России,

заклЮчила:

включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ПАО «ТГК-2», в отношении ООО «Огнеупор-Энерго» (ИНН 3664209573, ОГРН 1153668042329).

Сведения, подлежащие включению в Реестр недобросовестных поставщиков:

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «ОГНЕУПОР-ЭНЕРГО» (ООО «ОГНЕУПОР-ЭНЕРГО»)

ИНН 3664209573

Сведения о местонахождении: 394033, г. Воронеж, Ленинский пр-т, д. 156В, оф. 23

Дата рассмотрения заявок: 09.02.2021 (рассмотрение первых частей заявок на участие в закупке), 11.02.2021 (рассмотрение вторых частей заявок на участие в закупке)

Сведения о договоре:

- Поставка огнеупорных материалов для нужд ПАО «ТГК-2»

- код ОКПД2: 23.20

- валюта договора: Российский рубль

- начальная цена договора: 6 268 360,83 рублей (шесть миллионов двести шестьдесят восемь тысяч триста шестьдесят рублей восемьдесят три копейки)

- предложение победителя: 6 146 115,89 (шесть миллионов сто сорок шесть тысяч сто пятнадцать рублей восемьдесят девять копеек)

- срок исполнения: в соответствии со спецификацией, являющейся приложением к договору

- код валюты договора: 643

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.В. Семенюк

