

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

07 августа 2024 года

г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 №ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению обращений, поданных в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель - <...>	Заместитель руководителя Управления;
Член комиссии - <...>	Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Член комиссии - <...>	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

на основании части 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») и постановления 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»,

В присутствии представителей от:

Заказчика: <...>

Участника закупки: <...>

УСТАНОВИЛА:

30 июля 2024 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и осуществления полномочий по ведению реестра недобросовестных поставщиков, поступило обращение АО «Архангельская областная энергетическая компания» (далее – Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью "ПКП

Энергогазстрой" (ИНН 2901314302) в реестр недобросовестных поставщиков

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник запроса цен (извещение №32413732505) на право заключения договора на выполнение работ по расчистке трасс ВЛ от древесно-кустарниковой растительности уклонился от заключения договора.

Комиссия Архангельского УФАС России согласно Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и постановления 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» рассмотрела обращение о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью "ПКП Энергогазстрой" в Реестр недобросовестных поставщиков с учетом следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются 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 статьи 2 указанного Федерального закона правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, Заказчиком принято Положение о закупке товаров, работ, услуг акционерного общества «Архангельская областная энергетическая компания», утвержденное на заседании Совета директоров АО «Архоблэнерго» (протокол № 142/22 от 28.09.2022) (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения

Детальный порядок проведения и оформления различных закупочных процедур определяется Порядком проведения закупочных процедур (далее – Порядок закупки) (Приложение В).

21.06.2024 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № [32413732505](#) о проведении запроса цен на право заключения договора на выполнение работ по расчистке трасс ВЛ от древесно-кустарниковой растительности и документация о закупке (далее – документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 6 789 023,50 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 23.07.2024 на участие в запросе цен было подано 2 заявки. Победителем запроса цен признан участник с порядковым №2 - Общество с ограниченной ответственностью "ПКП Энергогазстрой" (далее – ООО "ПКП Энергогазстрой", Общество) с ценой договора 6639023,50 руб.

Протокол подведения итогов размещен в ЕИС 23.07.2024.

В соответствии с пунктом 15 статьи 3.2 ФЗ «О закупках» 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.

Согласно пункту 2 статьи 44 Положения о закупках Заказчик вправе направить заполненный проект договора победителю (победителям) в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня подписания в ЕИС, на официальном сайте итогового протокола одним из следующих способов: почтой, нарочно, по факсу, электронной почтой либо иным доступным способом.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 части 44 Положения о закупках в случае проведения конкурентной закупки Договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Аналогичные требования содержит абзац 4 пункта 26 документации о проведении запроса цен (далее – документация).

В соответствии с абзацем 5 пункта 26 документации в течение 10 (десяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, определяющего победителя закупки, победитель запроса цен обязан подписать проект договора и представить два экземпляра проекта договора, подписанного победителем, заказчику. Одновременно с договором победитель обязан представить заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора в размере, который предусмотрен документацией.

Согласно части 1 статьи 46 Положения о закупках участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае: 1) непредставления подписанного им договора в предусмотренные документацией о конкурентной закупке сроки; 2) непредставления им обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере, предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о конкурентной закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме; 3) поступления Заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора; 4) предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением случаев, предусмотренных документацией о конкурентной закупке.

Абзацем 6 пункта 26 документации определено, что в случае если победителем запроса цен не исполнены требования настоящего пункта документации, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

04.07.2024 Заказчиком посредством электронной почты в адрес Общества

направлен проект договора №260-01/24.

19.07.2023 письмом №03 Общество направило отказ от заключения договора № 260-01/24 в связи с расхождением технического задания и норм предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 07.10.2020 № 1614 "Об утверждении Правил пожарной безопасности в лесах" (далее – Постановление №1614).

Протоколом от 23.07.2024 ООО "ПКП Энергогазстрой" признано уклонившимся от заключения договора.

В заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что отказ от заключения договора обусловлен несоответствием технического задания нормам Постановления №1614. Кроме того, проект договора не передан Заказчиком для подписания надлежащим образом.

Рассмотрев документацию, Комиссия Архангельского УФАС отмечает следующее.

Пунктом 1.1 части 1 технического задания, являющегося разделом III документации, предусмотрены основные нормативно-технические документы, определяющие требования к выполняемым работам, одним из которых является Постановлением Правительства РФ от 07.10.2020 № 1614 "Об утверждении Правил пожарной безопасности в лесах".

Согласно подпункту б) пункта 27 Правил пожарной безопасности в лесах, утвержденной Постановлением № 1614, укладка порубочных остатков длиной не более 2 метров в кучи или валы шириной не более 3 метров с уплотнением их к земле для перегнивания, сжигания или разбрасывания в измельченном виде по площади места рубки (лесосеки) на расстоянии не менее 10 метров от прилегающих лесных насаждений. Расстояние между валами должно быть не менее 20 метров, если оно не обусловлено технологией лесосечных работ.

Согласно пункту 3.7 части 3 технического задания, после проведении рубок лесных насаждений Подрядчик производит очистку трассы ВЛ от порубочных остатков, лесосечных отходов. Подрядчик осуществляет укладку порубочных остатков (складирование) на трассе ВЛ в кучи для перегнивания на расстоянии не менее 5-7 метров от кромки леса, оставив проход вдоль трассы ВЛ для электромонтеров. Укладка порубочных остатков может осуществляться **иным** способом по требованию уполномоченных органов государственной власти в сфере лесных отношений (лесничеств).

Таким образом, техническим заданием предусмотрена возможность укладки порубочных остатков **иным** способом, в том числе в соответствии с Правилами пожарной безопасности в лесах, утвержденной Постановлением №1614.

Согласно материалам дела, проект договора №260-01/24 направлен Заказчиком посредством электронной почты, что не противоречит пункту 2 статьи 44 Положения о закупках.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо,

не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект договора в Архангельское УФАС России не представлено.

Уклонение от заключения договора может выражаться, как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания (определение Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489).

Действуя в рамках заключения договора, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию средств Заказчика, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

На основании части 2 статьи 5 ФЗ «О закупках» 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.

Частью 3 статьи 5 ФЗ «О закупках» определено, что перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

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), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

Согласно части 2 Правил направления сведений в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения о лице, которое уклонилось от заключения договора или с которым договор по решению суда расторгнут в связи с существенным нарушением им условий договора.

Исходя из сложившейся судебной практики обжалования решений антимонопольных органов о включении участников закупки в реестр недобросовестных поставщиков, следует, что на практике реестр недобросовестных поставщиков используется как правовой инструмент защиты заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в

противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения договора, связанных с эффективным использованием средств Заказчика и, как следствие, нарушением публичных интересов в этих правоотношениях.

С учетом изложенного, контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО "ПКП Энергогазстрой" недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО "ПКП Энергогазстрой" можно квалифицировать как недобросовестное поведение при заключении договора, выразившееся в уклонении от заключения договора.

Таким образом, сведения в отношении ООО "ПКП Энергогазстрой" подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 ФЗ «О закупках», Правилами ведения реестра, утвержденными 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», пунктом 2.1 Приказа Федеральной антимонопольной службы «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.03.2023 № 164/13, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Направить в Федеральную антимонопольную службу сведения, представленные Заказчиком – АО «Архангельская областная энергетическая компания», в отношении Общества с ограниченной ответственностью "ПКП Энергогазстрой"

(ИНН 2901314302) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи уклонением от заключения договора на выполнение работ по расчистке трасс ВЛ от древесно-кустарниковой растительности (извещение № [32413732505](#)).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью "ПКП Энергогазстрой" в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Соответствующий пункт Приказа Федеральной антимонопольной службы может быть обжалован заинтересованным лицом в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством.