

## Заключение

по делу № 014/10/5-17/2021

о рассмотрении сведений для включения в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей)

г. Якутск

19 января 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия), в следующем составе:

<...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председатель Комиссии;

<...> – заместитель начальника отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии,

<...> – главный специалист эксперт отдела естественных монополий и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

при участии:

от заявителя АО «Сахаэнерго» <...> (представителя по доверенности).

В отсутствие представителя надлежаще извещенного заинтересованного лица ООО «Меридиан» (направлено ходатайство о невозможности участия посредством ВКС), рассмотрев сведения, представленные заказчиком - АО «Сахаэнерго» об участнике закупки ООО «Меридиан» в связи с уклонением участника закупки – ООО «Меридиан» от заключения договора на поставку запасной части дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (Лот 1101) (извещение №32009419025) (вх. №56 от 11.01.2021) на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 (далее также – Правила),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) №56 от 11.01.2021 поступили сведения, представленные заказчиком АО «Сахаэнерго» об уклонении участника закупки – ООО «Меридиан» от заключения договора на поставку запасной части дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (Лот 1101) (извещение №32009419025).

Комиссия в результате осуществления проверки представленных Заказчиком

документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), установила следующее.

20.08.2020 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт) в электронной форме размещено извещение №32009419025 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368» и документация о закупке: техническое задание, приложение к техническому заданию, форма заявки на участие в запросе котировок, проект договора.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 328 695,17 руб., без учета НДС.

На указанное в извещении дату и время поступило две заявки на участие в аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368».

05.11.2020 проведена процедура ранжировки заявок и определение победителя аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368» (извещение № 32009419025) по итогам которой ООО «Меридиан» (150035, г. Ярославль, ул. <...>) признано победителем закупки, заняв 1 (первое) место в ранжировке по степени предпочтительности для Заказчика: с ценой заявки не более 323 764,73 руб. без учета НДС (388 517,68 с учетом НДС) на условиях:

Предмет: право заключения договора на поставку запасных частей дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (Лот №1101);

Условия и срок поставки: с 11.01.2021 г. по 15.02.2021 г., без права досрочной поставки;

Условия оплаты: согласно условиям Проекта договора Заказчика;

Срок действия оферты: не менее 90 (девяносто) календарных дней с даты окончания срока подачи заявок;

Без разногласий к Проекту договора.

12.11.2020 Протокол выбора победителя по аукциону в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты МСП по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (извещение № 32009419025) от 05.11.2020, размещен в системе ЕИС.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее

Закона о закупке) 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется «Единым Положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро», утвержденным решением Совета директоров ПАО «РусГидро» от 04.12.2019 № 300 и принятым в качестве внутреннего документа решением Совета директоров ПАО «Якутскэнерго» от 27.12.2019 № 23 (далее – Единое положение о закупках).

Согласно подпункту 9.6 пункта 9 Положения о закупке договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно пункта 4.19.7 документации о закупке победитель дополнительно уведомляется Организатором о результатах проводимой закупки с использованием ЭТП – уведомление направляется оператором ЭТП согласно Регламенту ЭТП.

В силу пункта 5.1.1. документации о закупке договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола, составленного по результатам закупки.

При этом, на основании подпункта 5.1.2. пункта 5.1. документации о закупке в целях заключения Договора Участник, признанный Победителем, обязан в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты официального размещения Организатором итогового протокола, составленного по результатам закупки, направить по адресу, указанному в пункте 1.2.8, Справку о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по форме в соответствии с подразделом 7.13, с приложением подтверждающих документов согласно перечню, установленному в Приложении 1 к указанной справке (подраздел 7.13.). Данные документы должны быть предоставлены в бумажном виде и на электронном носителе в отдельном запечатанном конверте с надписью «Документы Победителя о цепочке собственников». Таким образом, срок заключения договора по результатам проведенного аукциона составляет период с 23.11.2020 по 02.12.2020.

На основании раздела 9 Единого Положения о закупке для нужд Группы РусГидро, и в соответствии с п 5.1.1 Документации о закупке - договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Как установлено материалами дела, 27.11.2020 победителю заказчиком был направлен проект договора посредством ЭТП <https://msp.roseltorg.ru>. Данные обстоятельства подтверждаются реестром уведомлений Росэлторг (скриншот страницы сайта <https://msp.roseltorg.ru>).

30.11.2020 г. по электронной почте было отправлено письмо в адрес ООО «Меридиан» ИНН 7604228184 о необходимости подписания договора, что подтверждается скриншотом страницы электронной переписки.

В срок до 02.12.2020 победителем не подписан договор на ЭТП <https://msp.roseltorg.ru>.

09.12.2020 в адрес ООО «Меридиан» заказчиком было направлено письмо исх. №СЭ-8970 от 09.12.2020 о необходимости подписать договор. Ответа в установленный срок не поступило.

04.01.2021 протокол признания в участника уклонившимся от заключения договора размещен в единой информационной системе и на электронной площадке <https://msp.roseltorg.ru>.

На участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства было подано 2 (две) заявки(ок).

В силу подпункта 5.21. пункта 5.2 документации о закупке в случае если Победитель закупки:

- не подпишет Договор в установленные настоящей Документацией о закупке сроки (пункт 0);
- откажется от подписания Договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3;
- не раскроет информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по установленной форме (подраздел 7.13), с приложением подтверждающих документов;
- не предоставит гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению Договора, в случаях и по форме, установленных подразделом 7.14;
- не предоставит копии документов, обязательных к предоставлению Победителем закупки в соответствии с требованиями Приложения № 1 к Документации о закупке «Технические требования» (в случае установления таковых);
- не выполнит другие условия, прямо предусмотренные настоящей Документацией о закупке,

то он признается уклонившимся от заключения Договора и утрачивает статус Победителя, а Закупочная комиссия имеет право выбрать в качестве Победителя иного Участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок.

Как сообщает АО «Сахаэнерго» от ООО «Меридиан» не получено ответа в установленные документацией закупке сроки и на двадцатый день срока истечения - заключения договора, т.е. 02.12.2020.

В соответствии с постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» АО «Сахаэнерго» 11.01.2020 исх. №СЭ-32 направило в адрес антимонопольного органа сведения об уклонении ООО «Меридиан» от заключения договора.

Согласно пояснениям учредителя ООО «Меридиан» <...>, изложенным в письме вх. №272э от 18.01.2021 заключение договора по итогам закупки на поставку запасных частей дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (извещение № 32009419025) не осуществлено по причине скоростижной кончины директора ООО «Меридиан» <...>; смерть директора общества является следствием обстоятельств непреодолимой силы, для заключения договора необходимо было совершить юридически значимые действия, которые физически невозможны в настоящее время. Просит не включать ООО «Меридиан» в реестр недобросовестных поставщиков. Данные обстоятельства подтверждаются представленным в материалы дела письмом <...>. свидетельством о смерти №<...> от 13.11.2020, выпиской ЕГРЮЛ, анкетой участника закупки.

В ходе рассмотрения дела представитель АО «Сахаэнерго» сообщил, что с учетом обстоятельств дела в связи со смертью директора ООО «Меридиан», полагая, что в силу объективных причин общество не имело возможности представить в установленной документацией о закупке срок подписанные проекты договоров, не настаивает на включении ООО «Меридиан» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лица, участвующие в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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 правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). 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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона 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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков, Требованиями к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков утверждены Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211"О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Ни Закон о закупках, ни вышеперечисленные правила не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Из разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации, изложенных в Постановлениях от 30.07.2001 №13-П и от 21.11.2002 №15-П, следует, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

В соответствии с частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ 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.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации 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 непреодолимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

При этом не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, сформированной 13.01.2021, физическим лицом, имеющим право без доверенности действовать от имени ООО «Меридиан», является директор <...>

Таким образом, материалами дела установлено, что лицом, уполномоченным по итогам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (извещение № 32009419025) подписывать договоры от имени общества, являлся директор ООО «Меридиан», <...>, другие сотрудники общества таким правом не обладали.

При таких обстоятельствах, в связи со смертью директора ООО «Меридиан» <...> общество в силу объективных причин не имело возможности представить в установленный документацией срок, до 02.12.2020 подписанный проект договора.

Исходя из изложенного, не заключение договора связано не с противоправными действиями ООО «Меридиан», выразившихся в умышленном уклонении от заключения договора, а явилось следствием смерти директора <...>.

По мнению Комиссии Якутского УФАС России, приведенные обстоятельства дела указывают, на то, что у ООО «Меридиан» сложились непредвиденные непреодолимой силы, причины и следствия возникновения которых можно отнести к уважительным причинам в следствие чего заключение договора по итогам настоящей закупки не представляется возможным, а в действиях (бездействиях) ООО «Меридиан» по уклонению от заключения договора не установлена недобросовестность.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные экономические последствия в виде лишения хозяйствующего

субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

На основании пункта 7 Правил уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211.

Уполномоченный орган осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4 Правил, в установленном им порядке (пункт 8 Правил).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьей 5 Федерального закона 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», приказом 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»,

заклучила:

сведения об ООО «Меридиан», ОГРН 1127604010258 ИНН 760303600452 (150035, г. Ярославль, ул. Калинина, д.43, оф.), представленные АО «Сахаэнерго» по факту уклонения от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, по лоту №1101 «Запасные части дизельного оборудования ЯМЗ-5368 (извещение №№ 32009419025) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.



