

Исх. №АЯ-04/1631 от 21.02.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев обращение заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" (вх. № 1309 от 08.02.2023 г.) о включении сведений в отношении ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" (ИНН: 3245516366, КПП: 324501001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211789788 на предмет: Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1)» в 2023 году, в присутствии,

- представитель заявителя – <...> – (должностное лицо) (доверенность №183-Д от 30.09.2022 г.), <...> – (должностное лицо) (доверенность №4-Д от 09.01.2023 г.)

- представитель ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" – <...> – (должностное лицо),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" (вх. № 1309 от 08.02.2023 г.) о включении сведений в отношении ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" (ИНН: 3245516366, КПП: 324501001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211789788 на предмет: Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1)» в 2023 году.

Начальная максимальная цена закупки - 38 879 511,65 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки от 08.12.2022 г. ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" признано победителем закупки. Протокол опубликован в ЕИС 09.12.2022 года.

Частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТГК-16» (далее – Положение),

утвержденным от 19.09.2022г.

Согласно ч. 15 ст. 3.2 Закона 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, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Исходя из части 28 статьи 3.4 Закона о закупках Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Исходя из положений Извещения к настоящей закупки заказчиком установлено, что Участник закупки, которым в заявке на участие в конкурентной закупке предложена цена договора, которая на 25% и более, ниже начальной (максимальной) цены договора и признанный победителем закупочной процедуры обязан не позднее установленного срока для заключения договора (не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки) предоставить Заказчику банковскую гарантию обеспечения исполнения договора на сумму не менее 50% цены заключаемого договора с НДС, соответствующую требованиям, указанным в извещении о проведении конкурентной закупки. При этом предоставление банковской гарантии обеспечения исполнения договора не снимает с Участника обязанности по предоставлению банковской гарантии возврата авансовых платежей (при наличии авансовых платежей).

Пунктом 11 раздела 2 Положения установлен порядок заключения договора по результатам конкурентных закупок.

Согласно пункту 11.1 Положения по результатам проведения закупок между Заказчиком и Участником закупки, признанным победителем закупочной процедуры (либо с несколькими юридическими лицами, выступающими на стороне одного Участника закупки – победителя закупочной процедуры), в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами и подзаконными актами с учетом особенностей настоящего Положения, заключается договор на поставку товаров, выполнение работ или оказание услуг.

Пунктом 11.2 Положения установлено, что договор заключается в сроки, установленные действующим законодательством.

Согласно пункту 11.4 Положения при заключении договора с согласия Заказчика и победителя закупочной процедуры допускается изменение несущественных условий договора, которые не влияли на оценку предложений участников закупки и которые не ухудшают положение Заказчика.

В соответствии с пунктом 11.6 Положения при заключении договора, цена договора может быть снижена по соглашению сторон.

Итоговый протокол был размещен заказчиком в ЕИС – 09.12.2022 года.

30 декабря 2022 года заказчиком в адрес поставщика был направлен проект договора на подпись.

Таким образом, крайним сроком для подписания договора со стороны ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" явилось 09 января 2023 года. Однако, в установленный срок договор подписан не был. К выполнению работ, с 01 января 2023 года, как это предусмотрено положениями заключаемого договора, Общество не приступило.

В связи с тем, что ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" в установленный законом срок, не подписало направленный проект договора, заказчиком 10 января 2023 года был составлен протокол о признании победителя закупки № 32211789788 на предмет: Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1)» в 2023 году, уклонившимся от подписания договора.

В ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России представитель Общества пояснил, что 30 декабря 2022 года представители Общества прибыли на территорию Нижнекамской ТЭЦ в г. Нижнекамск для проведения производственного совещания по исполнению договора. Вместе с тем, ноутбук с ЭЦП находился в г. Брянск и директор физически не мог осуществить подписание договора 30.12.2022г. Все это время заявитель находился в рабочем контакте с представителями заказчика. По возвращению из командировки, утром 11.01.2023 (в течение 3 рабочих дней с даты размещения проекта договора) договор был подписан ООО «ОптикЭнергоСтрой» и в тот же день в адрес АО ТГК-16 был направлен список персонала для исполнения данного договора с целью организации допуска персонала и выполнения договора. Задержка в подписании договора, в первую очередь, была вызвана необходимостью согласования цены заключаемого договора.

Представитель заказчика в ходе заседания Комиссии пояснил, что уклонение участник от заключения договора может привести к значительным издержкам для организации заказчика.

Согласно части 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.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 2 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 РФ от 22.11.2012 № 1211 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:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе 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;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Так, согласно указанной норме Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие: надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими

недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения договора по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Комиссия Татарстанского УФАС России изучив закупочную документацию, иные представленные материалы, пояснения сторон, приходит к выводу, о не включении сведений в отношении ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" (ИНН: 3245516366, КПП: 324501001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211789788 на предмет: Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16» - «Нижнекамская ТЭЦ(ПТК-1)» в 2023 году.

Комиссия, принимая указанное решение, учитывала тот факт, что договор со стороны Общества был подписан 11.01.2023 года.

Помимо этого, Комиссия отмечает, что Общество относится к субъектам малого предпринимательства.

Также, Комиссия учитывает тот факт, что ранее сведения о включении ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" в Реестр недобросовестных поставщиков в Татарстанское УФАС России не поступало.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин "уклонение от заключения договора" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

В действиях ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" отсутствует недобросовестное поведение,

достаточное для включения в РНП.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211 Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения в отношении ООО "ОПТИКЭНЕРГОСТРОЙ" (ИНН: 3245516366, КПП: 324501001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211789788 на предмет: Техническое обслуживание средств АСУ ТП, КИПиА и приборов качественного анализа оборудования филиала АО «ТГК-16».

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)