

Дело № 1РНП-2022

029/10/5-89/2022

Заказчик:

АО «АрхоблЭнерго»

163000, г. Архангельск, ул. Попова,

д. 17, офис 301

E-mail: om@aoenergo.ru

Участник закупки:

ООО «СибирьСпецСнаб+»

625000, г. Тюмень, ул. Первомайская, д. 50, кв. 231

E-mail: sibirspetsnab@mail.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

09 февраля 2022 года г. Архангельск

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 -	Малышева О.С.	Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;
Член комиссии	Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии	- Титова О.Е.	Заместитель начальника 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» 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: генерального директора А. (выписка из ЕГРЮЛ), Г (доверенность), З. (доверенность), Т (доверенность), М. (доверенность);

Участника закупки: З (доверенность);

УСТАНОВИЛА:

31 января 2022 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 «АрхоблЭнерго» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «СибирьСпецСнаб+» в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник запроса ценовых предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту дизель-генераторной установки Г-72М (извещение № 32110908346) 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 ООО «СибирьСпецСнаб+» 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.

В соответствии с вышеуказанными нормами ФЗ «О закупках» в АО «АрхоблЭнерго» принято Положение о закупке товаров, работ, услуг Акционерное общество «Архангельская областная энергетическая компания», утвержденное на заседании Совета директоров АО «АрхоблЭнерго» (протокол № 125/21 от 29.06.2021) (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «АрхоблЭнерго», 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.

06.12.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), размещено извещение № 32110908346 и документация о проведении запроса ценовых предложений на право заключения договора на выполнение работ по ремонту дизель-генераторной установки Г-72М (далее – документация о закупке).

Начальная (максимальная) цена договора: 11 982 580,00 руб.

Согласно протоколу итоговому от 14.12.2021 на участие в закупке подана единственная заявка от ООО «СибирьСпецСнаб+», которая признана соответствующей требованиям документации о закупке.

В соответствии с пунктом 27 раздела I документации о закупке по результатам запроса ценовых предложений заключается Договор на условиях, указанных в заявке, поданной участником закупки, и в документации о проведении запроса ценовых предложений. Договор заключается в письменной форме в двух экземплярах. ... Договор по результатам закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки. В течение 10 (десяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, определяющего победителя закупки, победитель запроса ценовых предложений обязан подписать проект договора и представить два экземпляра проекта договора, подписанного победителем, заказчику. ... В случае если победителем запроса ценовых предложений не исполнены требования настоящего пункта документации, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Как подтверждается материалами дела, 27.12.2021 Заказчиком по электронной почте в адрес ООО «СибирьСпецСнаб+» направлено письмо №2278 с приложением скан-образа договора подряда № 500-01/21 от 29.12.2021 подписанного со стороны Заказчика. Участнику закупки необходимо было подписать договор и скан-образ направить в адрес Заказчика до 29.12.2021.

30.12.2021 письмом № 305 ООО «СибирьСпецСнаб+» отказывается от подписания договора и предлагает ознакомиться с протоколом разногласий, в котором предлагает изменить существенные условия договора, такие как порядок оплаты, срок договора и другие.

30.12.2021 письмом № 2330 Заказчик повторно предлагает ООО «СибирьСпецСнаб+» подписать договор на условиях документации о закупках и предоставить до 10 января 2022 года включительно.

В установленный срок договор представлен не был.

Согласно протоколу итоговому 2 от 28.01.2022 закупочная комиссия признала решение единственного участника запроса ценовых предложений ООО «СибирьСпецСнаб+», уклонившимся от заключения договора.

31.01.2022 на официальном сайте был размещен протокол итоговый 2 от 28.01.2022 о признании участника уклонившимся от заключения договора.

В ходе заседания Комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО «СибирьСпецСнаб+» пояснил, что считает договор в поступившей редакции неисполнимым, в связи с чем был направлен протокол разногласий. Участник закупки указал, что обязанности подписать проект договора у ООО «СибирьСпецСнаб+» не возникло, так как указанный проект договора не был направлен в адрес ООО «СибирьСпецСнаб+» на бумажном носителе. ООО «СибирьСпецСнаб+» не имело возможности (было лишено возможности) направить какие-либо запросы о разъяснении положений документации о закупке.

Поскольку сметная документация (в полном объеме) при осуществлении закупки № 32110908346 Заказчиком размещена не была, что не позволяет определить потребности Заказчика, нарушены права ООО «СибирьСпецСнаб+».

Комиссия Архангельского УФАС России, проанализировав документацию о закупке, установила, что данная документация о закупке составлена и размещена в соответствии с Положением о закупках, в том числе установлены сроки предоставления разъяснений положений документации о закупке.

В ходе заседания Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что сметная документация не разрабатывалась, поскольку в данном случае не нужна. Потребность заказчика в выполнении работ по ремонту дизель-генераторной установки Г-72М изложена в Техническом задании документации о закупке.

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.

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.

Действуя в рамках заключения договора, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию собственных 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 контракта в дальнейшем.

На основании 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.

Частью 3 статьи 5 Закона 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 контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения контракта, связанных с эффективным использованием бюджетных средств 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 «СибирьСпецСнаб+» 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 «СибирьСпецСнаб+» можно квалифицировать как недобросовестное поведение при заключении договора, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Вместе с тем, Комиссией Архангельского УФАС России установлено следующее.

Рассматриваемая закупка, исходя из документации о закупке, производилась в бумажной форме.

Частью 44 Положения о закупках в том числе установлено:

«2. Заказчик обязан направить проект договора победителю (победителям) в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня подписания итогового протокола.

4. Договор по итогам закупки, проводимой в бумажной форме, заключается только в бумажной форме. Договор по итогам закупки, проводимой в электронной форме, может заключаться в бумажной форме или в электронной форме с использованием функционала ЭП, в случае если это было предусмотрено документацией о конкурентной закупке».

Заказчик не направлял в адрес ООО «СибирьСпецСнаб+» проект договора подряда № 500-01/21 от 29.12.2021 на бумажном носителе, был направлен только скан-образ указанного договора посредством электронной почты.

Таким образом, Заказчиком нарушен порядок заключения договора, установленный частью 44 Положения о закупках.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в связи с выявленным нарушением Положения о закупках со стороны Заказчика, сведения в отношении участника закупки ООО «СибирьСпецСнаб+» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Правил ведения реестра, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС

России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Основания для включения сведений об ООО «СибирьСпецСнаб+» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, отсутствуют.

2. Признать Заказчика нарушившим пункты 2, 4 части 44 Положения о закупках.

Председатель комиссии О.С. Малышева

Члены комиссии Н.В. Вознесенская

О.Е. Титова