

**Дело № ЗРНП-2020**

**029/07/5-1063/2020**

Заказчик:

**АО «Оборонэнерго» в лице филиала «Северный» АО «Оборонэнерго»**

164512, г. Северодвинск, ул. Первомайская, д.54

E-mail:info@sv.oen.su

**Участник закупки:**

**ООО «Поларис»**

105203, г. Москва, ул. 15-я Парковая, д.8, эт.5, оф.503а

E-mail:Polaris.direct@mail.ru

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**09 апреля 2021 года г. Архангельск**

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 г. № 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 - Цакулов Ю.Г.	Заместитель руководителя Управления - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы,
Член комиссии - Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии - Малышева О.С.	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: Бугаева А.Н. (доверенность от 31.08.2020 №29/62-н/29-2020-1-595),  
Рузавиной М.А. (доверенность от 31.08.2020 №28/62-н/29-2020-1-596);

Участника закупки: Лаптева Д.В. (Доверенность от 03.07.2020)

## **УСТАНОВИЛА:**

19 августа 2020 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 «Оборонэнерго» в лице филиала «Северный» АО «Оборонэнерго» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Поларис» (ИНН 9719001024) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оргтехники - Многофункциональных устройств для филиала «Северный» АО «Оборонэнерго» (извещение № 32009083585) уклонился от заключения договора.

27.08.2020 Комиссией Архангельского УФАС России вынесено Заключение о невключении сведений об ООО "Поларис" (ИНН 9719001024) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Заключение).

Заключение было обжаловано Заказчиком (дело № А05-10803/2020).

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 19.12.2020 по делу № А05-10803/2020 отказ во включении сведений в отношении ООО "Поларис" в реестр недобросовестных поставщиков признан недействительным. Суд обязал Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области повторно рассмотреть обращение администрации АО «Оборонэнерго» в лице филиала «Северный» АО «Оборонэнерго» на предмет установления оснований для возможного включения ООО "Поларис" (ИНН 9719001024) в реестр недобросовестных поставщиков.

Из судебного решения следует, что поломка компьютера у победителя закупки не может быть признана в качестве обстоятельства непреодолимой силы, создающего объективную невозможность подписания контракта, поскольку в условиях всеобщей компьютеризации и цифровизации третьим лицом не были приняты меры воспользоваться иными способами связи или выхода в сеть Интернет. Общество по материалам дела не доказало, а Управление не проверило, была ли у Общества возможность использовать иной компьютер для совершения действий по подписанию договора, можно ли было перенести сертификат электронной подписи на иной компьютер.

Решение суда вступило в силу 17.03.2021.

Согласно части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и

подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

*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» повторно рассмотрела обращение о включении сведений об ООО «Поларис» 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 «Оборонэнерго» в лице филиала «Северный» АО «Оборонэнерго» принято Положение «О закупках для нужд АО «Оборонэнерго»», утвержденное на заседании Совета директоров Протоколом № 1 от 30.07.2019 (далее – Положение о закупках).

15.04.2020 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 32009083585 и документация о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку оргтехники - Многофункциональных устройств для филиала «Северный» АО «Оборонэнерго» (далее – закупочная документация).

Начальная (максимальная) цена договора: 1 179 200,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки ценовых предложений участников, подведения итогов закупки № 9.14/32009083585/5 от 09.07.2020 было подано две заявки, победителем признано ООО «Поларис» с ценой договора 1 068 900,00 руб. Вышеуказанный протокол размещен на официальном сайте 09.07.2020. В закупочной документации в разделе 2.11 «Заключение договора по результатам закупочной процедуры» установлено следующее:

2.11.1. Договор по результатам настоящей закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Уполномоченного органа организатора процедуры закупки, составленного по результатам 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) организатора/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)

организатора/заказчика, Уполномоченного органа организатора процедуры закупки, оператора электронной площадки.

2.11.2. Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭТП, и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно Участника такой закупки, заказчика.

2.11.3. Лицо, с которым заключается договор, обязано подписать со своей стороны договор в течение семи дней со дня направления заказчиком указанного договора.

2.11.4. В случае если победитель Закупки признан уклонившемся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с Участником закупки, заявке на участие, в закупке которого присвоен следующий порядковый номер.

21.07.2020 Заказчик разместил на электронной торговой площадке проект договора поставки № 68-СЕВ-2020, заполненный в соответствии с заявкой Участника.

Участник проект договора не подписал, направив 27.07.2020 в адрес Заказчика протокол разногласий (в части указания электронной почты Участника).

28.07.2020 Заказчик разместил на ЭТП новую версию договора с измененным адресом электронной почты Участника.

В связи с истечением срока для заключения договора, установленного п.15 ст. 3.2. ФЗ «О закупках», Заказчик направил в адрес Участника (по электронной почте) письмо исх. №СЕВ/070/1509 29.07.2020 с указанием на необходимость незамедлительно подписать договор.

Однако в ответе, поступившем от Участника 29.07.2020, было указано: «Добрый день! На площадке регламентированный срок подписания контракта 05.08.2020г.». При этом во вложении к данному письму находился проект соглашения о расторжении договора с подписью Участника.

30.07.2020 Заказчик направил в адрес Участника письмо №СЕВ/060/1527, в котором вновь просил подписать договор или предоставить мотивированный ответ о причине не подписания договора.

В установленные сроки Участник не подписал проект договора и 05.08.2020 направил ответ, содержащий указание на отсутствие у Участника технической возможности подписать договор в связи с поломкой компьютерного оборудования.

В своих объяснениях от 26.08.2020 ООО «Поларис» пояснило следующее: до 05.08.2020 (регламентированный электронной площадкой АО «ТЭК-ТОРГ» срок) Общество планировало осуществить подписание договора. При намерении 31.07.2020 осуществить запуск моноблока было обнаружено, что он не загружался. В этот же день был заключен договор №ТА4/8/20 по устранению неисправности в срок до 05.08.2020. Однако в указанный срок ремонтные работы не были завершены. Оборудование было получено только 10.08.2020, о чем свидетельствует акт сдачи-приемки работ. Также в материалы дела представлены счета на оплату

ремонта №125 от 31.07.2020, №127 от 10.08.2020.

09.04.2021 при повторном рассмотрении обращения на заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО «Поларис» пояснил, что единственным оборудованием, используемым для работы с ЭЦП, является моноблок ASER Aspire C24-320 s/n DQBBKER0019210B4AV3000, который не ставился на баланс Общества и находился в собственности генерального директора. На момент поломки моноблока носитель ключа ЭЦП был утрачен, данные ЭЦП были сохранены, заблаговременно скопированы на внутренний диск моноблока и использовались без наличия электронного носителя ЭЦП. Выпуск новой ЭЦП в срок, установленный для подписания договора (05.08.2020), был невозможен, так как генеральный директор, который с момента передачи оборудования в ремонт находился в отъезде по личным обстоятельствам, не мог совершить какие-либо связанные с этим действия.

Комиссия Архангельского УФАС России, проанализировав представленные документы и пояснения представителя ООО «Поларис», приходит к выводу о том, что у Общества не было возможности использовать иной компьютер для совершения действий по подписанию договора, а также перенести сертификат электронной подписи на иной компьютер.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

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 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 невключении 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 «Поларис» 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 запроса ценовых предложений в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, с учетом решения суда, приходит к выводу о том, что в данном случае

действия ООО «Поларис» нельзя квалифицировать как недобросовестное уклонение от заключения договора, поскольку Общество совершило все возможные действия, направленные на заключение договора.

**Таким образом, сведения об ООО «Поларис» 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:**

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

Председатель комиссии	Ю.Г. Цакулов
Члены комиссии	Н.В. Вознесенская
	О.С. Малышева