

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 014/07/5-2556/2020 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

г. Якутск

10 сентября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии;

<...>, члена Комиссии;

<...>, член Комиссии;

при участии:

от заявителя – акционерного общества «Теплоэнергосервис» 677001, г. Якутск, пер. Энергетиков, 1-А, представитель по доверенности <...>, представитель по доверенности <...>;

от заинтересованного лица – общества ограниченной ответственности «ДальСтройТранс», 685000, Магаданская обл., г. Магадан, пр. Карла Маркса, дом 54, представители не участвовали, направлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя от 10.09.2020 исх.№22;

рассмотрев обращение, с участием заявителя при отсутствии представителя заинтересованного лица, уведомленного надлежащим образом посредством использования систем видео-конференц-связи по ссылке по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/0814545752> представленное акционерного общества «Теплоэнергосервис» (далее – АО «Теплоэнергосервис», заказчик, общество), о включении сведений в отношении общества ограниченной ответственности «ДальСтройТранс» (далее – ООО «ДальСтройТранс», участник, победитель) в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр),

у с т а н о в и л а:

28 августа 2020 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили сведения, представленные АО «Теплоэнергосервис» для включения в реестр недобросовестных поставщиков участника аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (ЭТП) – ООО «ДальСтройТранс» (место нахождения: 685000, Магаданская обл., г. Магадан, пр. Карла Маркса, дом 54, ОГРН 1184910001495, ИНН 4909128510) в связи с отказом от заключения договора по лоту №1 (ГКПЗ №24200-ОСН Топливо-2020-ТЭС) на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для

нужд п. Усть-Нера и п. Артык, Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (извещение №32009128480).

Как следует из представленных пояснений, «30» июля 2020 года письмом за исх. №18 (зарегистрированный вх. №5483 от 30.07.2020 г. в АО «Теплоэнергосервис»), победитель закупки ООО «ДальСтройТранс» сообщил о своем отказе от заключения договора по итогам проведенного аукциона.

В ходе рассмотрения сведений представителя АО «Теплоэнергосервис» пояснили следующее.

30 апреля 2020 года был объявлен аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (№ в ЕИС 32009128480). Заказчиком по данной закупке является АО «Теплоэнергосервис», организатором - АО «РусГидро Снабжение», по Агентскому договору от 11.03.2020 № АД/РГС-ТЭС на организацию и проведение конкурентных закупочных процедур.

По итогам закупки выпущен протокол выбора победителя от 27.07.2020 № 3-ВП, где победителем закупки было определено ООО «ДальСтройТранс» и опубликован в ЕИС «29» июля 2020 года. Согласно п.9.6. Единого положения о закупке продукции для нужд Группы РусГидро и п. 5.1.1 документации 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/протокола выбора победителя по итогам конкурентной закупки. По данной закупке установлен срок заключения договора с 09.08.2020 года по 18.08.2020 года.

Согласно п. 5.1.8 Документации о закупке, договор с субъектами МСП согласовывается и заключается с использованием функционала ЭТП, в том числе подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица Участника и Заказчика соответственно.

Согласно пункту 9.6 Положения о закупке продукции для нужд РусГидро, утвержденному советом директоров общества протоколом от 04.12.2019 №300 (далее – Положение), 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.

«30» июля 2020 года письмом за исх. №18 (зарегистрированный вх. №5483 от 30.07.2020 г. в АО «Теплоэнергосервис»), победитель закупки ООО «ДальСтройТранс» сообщил о своем отказе от заключения договора по итогам проведенного аукциона.

Согласно пп. б) п.5.2.1 Документации о закупке, в случае, если Победитель закупки откажется от подписания Договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3 Документации, 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 ранжировании заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок. В связи с отказом заключения договора от ООО «ДальСтройТранс», проект договора не был направлен на ЭТП и 11.08.2020 организатором закупки был выпущен протокол №4-ВП о признании ООО «ДальСтройТранс» уклонившимся от заключения договора и признании победителем закупки участника, занявшего второе место в ранжировании заявок, – ООО «Артыкская автобаза».

На основании полученного от ООО «ДальСтройТранс» отказа, в связи с утратой

ООО «ДальСтройТранс» статуса победителя, признания участника уклонившимся от заключения Договора на основании пп. б) п.5.2.1 Документации о закупке, в случае, Закупочная комиссия выбрала в качестве победителя иного участника, занявшего следующее место в ранжировании заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок.

В связи с отказом заключения договора от ООО «ДальСтройТранс», проект договора не был направлен на ЭТП и 11.08.2020 организатором закупки был выпущен протокол №4-ВП о признании ООО «ДальСтройТранс» уклонившимся от заключения договора и признании победителем закупки участника, занявшего второе место в ранжировании заявок, – ООО «Артыкская автобаза».

Согласно письменным пояснениям директора ООО «ДальСтройТранс» <...> от 08.09.2020 вх.№9556э, при объявлении заказчиком аукциона в электронной форме 30.04.2020 Обществом было принято решение об участии в аукционе электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (№ в ЕИС 32009128480). Ранее Общество оказывало услуги по грузоперевозкам с привлечением водителей других регионов Российской Федерации. В связи с угрозой заболевания короновирусной инфекцией водители, ранее оказывавшие услуги по автоперевозкам, отказались от приезда для оказания услуг по перевозкам на территории Республики Саха (Якутия), т.к. ситуация по COVID-19 в республике очень сложная и нестабильная. ООО «ДальСтройТранс» сообщило, что собственником принято решение о продаже ООО «ДальСтройТранс».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, исследовав имеющиеся документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении сведений, приходит к заключению включить в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации сведения об ООО «ДальСтройТранс» по следующим основаниям.

В соответствии с части 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

В соответствии с 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" ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений 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, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра, на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 №728 Федеральная антимонопольная служба России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу пункта 5.3.4 постановления Правительства РФ от 30.06.2004 №331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе" Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", в пределах своей компетенции.

Согласно пункту 7.10 приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 "Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы" территориальный орган имеет право в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

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), руководствуясь приказом ФАС России от 18 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установила следующее.

30.04.2020 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (№32009128480).

Согласно извещению организатором закупки заказчиком по данной закупке является АО «Теплоэнергосервис», организатором торгов - АО «РусГидро Снабжение», Акционерное общество «РусГидро Снабжение» (далее – АО «РГС»). Место нахождения: 117393, г. Москва, ул. Архитектора Власова, д. 51, эт. 1, пом. 1, ком. 30. Почтовый адрес: 680021, г. Хабаровск, ул. Ленинградская, д.46, адрес электронной почты: office@rushydro.ru по Агентскому договору от 11.03.2020 № АД/РГС-ТЭС на организацию и проведение конкурентных закупочных процедур.

Дата начала подачи заявок: 30.04.2020.

Дата окончания рассмотрения первых частей заявок: 08.06.2020.

Дата и время проведения аукциона: 11.06.2020. Не позднее 1 (одного) рабочего дня, следующего за днем окончания процедуры аукциона (подачи Участниками ценовых предложений).

Дата окончания рассмотрения вторых частей заявок: 21.07.2020.

Дата подведения итогов закупки: 27.07.2020.

Согласно пункту 4.2.11 документации о закупке, закупка проводится с помощью Электронной торговой площадки <https://rushydro.roseltorg.ru>, Регламент ЭТП, в соответствии с которым проводится закупка, размещен по адресу: <https://www.roseltorg.ru/personal/rushydro#documentation>.

Согласно подпункта 21 извещения, единственным критерием выбора победителя аукциона является цена договора (цена заявки), при условии соответствия заявки требованиям документации о закупке. Победителем закупки признается Участник, заявка которого соответствует требованиям документации о закупке и который предложил наиболее низкую цену договора (цену заявки), а в случае, если при проведении аукциона цена снижена до нуля – наиболее высокую цену договора (цену заявки).

В силу пункта 4.17 документации о закупке оценка и сопоставление заявок, признанных Закупочной комиссией соответствующими по результатам рассмотрения первых и вторых частей заявок (в том числе проведения квалификационного отбора – если проводился), а также результатам рассмотрения ценовых предложений участников, осуществляется в соответствии с единственным критерием выбора победителя – цена договора (цена заявки) в едином базисе без учета НДС, с последующим формированием по итогам этого ранжирования заявок по мере повышения цены заявки.

Согласно пункту 12.4 отборочного критерия ценового предложения к Приложению №5 документации о закупке закупочная комиссия проверяет наличие в составе ценового предложения всех обязательных к предоставлению документов в соответствии с требованиями Приложения №4 к документации о закупке, а также правильность их оформления (в т.ч. наличие должных печатей, подписей, формы заверения). Соответствие документов, представленных в ценовом предложении, установленной форме и иным требованиям Документации о закупке, в т.ч. в части языка и валюты заявки. Отсутствие в материалах ценового предложения недостоверных сведений или намеренно искаженной информации и/или документов.

Согласно пункта 4.10.3 документации о закупке в аукционе могут участвовать только участники, которые не были отклонены по результатам рассмотрения первых частей заявок. Участники подают свои ценовые предложения анонимно для других Участников под присвоенными им оператором ЭТП идентификационными номерами.

Техническим заданием по лоту №1 (ГКПЗ №24200-ОСН Топливо-2020-ТЭС): «Перевозка угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала» определены основные требования на выполнение оказываемых услуг по перевозке угля автомобильным транспортом для нужд п. Усть-Нера, Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис», количество оказываемых услуг: перевозка угля в количестве 43 648 тонн. Сроки (периоды) оказания услуг: с момента подписания договора до 31.05.2021 г. и место оказания услуг (маршрут перевозки):

Начальная (максимальная цена) договора по лоту №1 составляет 104 972 000,00 руб., без учета НДС. Порядок оплаты договора определен в проекте в пункте 3.4 договора, согласно которому расчет за оказанные услуги осуществляется в течение 30 (тридцати) календарных (для субъектов малого и среднего предпринимательства – в течение 15 (пятнадцати) рабочих) дней с даты подписания акта выполненных работ на основании счета, выставленного перевозчиком. Согласно пунктов 3.5., 3.6 проекта договора расчет производится за фактически выполненные объемы услуг на основании представленных счета-фактуры, акта выполненных работ, прилагаемого реестра с ТПН. Счет-фактура, акт выполненных работ, товарно-транспортные накладные, должны быть оформлены в соответствии с требованиями законодательства РФ и по форме заказчика, представлены до 8 числа следующего за отчетным месяца за фактически оказанные услуги. В случае нарушения перевозчиком требований оформления он обязан произвести замену вышеуказанных документов в течение 3 (трех) рабочих дней с даты получения соответствующего письменного требования Заказчика.

Согласно материалами дела заявка ООО «ДальСтройТранс» поступила 16.05.2020 зарегистрирована в системе ЕИС № 3393896 ценовое предложение -88 991 149,00 рублей.

27.07.2020 решением заседания закупочной комиссии по аукциону в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (№32009128480) заявка ООО «ДальСтройТранс» признан победившей, а участник 393896 победителем. Протокол №3/ВП от 27.07.2020 выбора победителя опубликован на официальном сайте 29.07.2020.

В соответствии со статьей 2 Закон о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчика 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.

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 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 9 Положения установлен порядок заключения и исполнения договора. Согласно подпункта 9.6. Положения 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.

В силу пункта 7.4.14.1 Положения победителем аукциона, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путем снижения НМЦ, указанной в извещении о закупке, на установленную в документации о закупке величину. В случае, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля, аукцион проводится на право заключить договор. В этом случае победителем аукциона признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее высокую цену за право заключить договор.

Согласно пункту 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.

Также в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты официального размещения Организатором итогового протокола, составленного по результатам закупки, Победитель обязан предоставить Заказчику гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению Договора, в случаях и по форме, предусмотренных подразделом 7.14.

В пункте 8 Технических требований установлены дополнительные требования к документам, предоставляемым победителем закупочной процедуры, участник, признанный победителем закупочной процедуры, в течение 5 рабочих дней после размещения протокола подведения итогов на сайте www.zakupki.gov.ru и до заключения договора, должен предоставить в адрес Заказчика:

- информацию по автотранспорту (по форме Приложение №1 к настоящему техническому требованию). При этом представленная информация должна соответствовать информации, заявленной в форме «Справки о материально-технических ресурсах», представленной в составе заявки ;
- документы, подтверждающие наличие и соответствие выделяемых транспортных средств требованиям пункта 7.1. Технических требований (копии ПТС, свидетельства о регистрации ТС либо иного документа, подтверждающего наличие автотехники на ином законном праве). В случае отсутствия собственных транспортных средств с экипажем, Участник должен представить заверенные копии (по своему усмотрению из перечисленных):
 - договор аренды;
 - договор оказания услуг;
 - договор лизинга;
- иные документы, подтверждающие право владения/распоряжения.
- документы, подтверждающие наличие у Победителя автотранспортной базы (одной или более) с теплыми стояночными местами, находящейся в пределах маршрута перевозки согласно пункту 3 настоящих Технических требований. Суммарное количество теплых стояночных мест должно соответствовать не менее половине количества всех автотранспортных средств, заявленных в рамках пункта 7.1. Технических требований. Теплые стояночные места должны принадлежать

участнику на праве собственности, аренды или ином законном праве владения.

При этом, в случае не предоставления документов, указанных в разделе 8 настоящих технических требований Участник признается уклонившимся от заключения договора, в соответствии с условиями пункта 5.2. документации о закупке.

В соответствии с пунктом 5.1.11 документации о закупке сведения о заключенном Договоре в течение 3 (трех) рабочих дней со дня заключения такого Договора на ЭТП вносятся оператором ЭТП в Реестр договоров в ЕИС. Если при заключении и исполнении Договора изменятся количество, объем, цена закупаемой продукции или сроки исполнения Договора (по сравнению с указанными в итоговом протоколе), то в течение 10 (десяти) календарных дней со дня внесения таких изменений в Договор соответствующая информация с указанием измененных условий также размещается в ЕИС.

Таким образом, срок заключения договора по результатам проведенной закупки составляет период с 08.08.2020 по 18.08.2020.

30.07.2020 письмом исх.№18 ООО «ДальСтройТранс» уведомило заказчика невозможности заключения договора на оказание услуг по лоту №1 (ГКПЗ №24200-ОСН Топливо-2020-ТЭС): «Перевозка угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала» в связи с продажей предприятия и его миграцией в другой регион.

Протокол №4/ВП от 11.08.2020 о признании победителя уклонившимся от заключения договора и утратившим статус победителя, размещен в ЕИС 11.08.2020.

Применительно к Закону о закупках лицо, принимая решение об участии в процедуре проведения закупки, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках.

Юридическое лицо, принимая решение об участии в процедуре размещения закупок и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним как лицом, признанным победителем закупки.

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 контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Разделом 4 определен общий порядок проведения, в том числе согласно пункту 4.7.1. участник вправе изменить или отозвать поданную им ранее заявку до момента окончания срока подачи заявок (пункт 1.2.18), в указанном ниже порядке после окончания срока подачи заявок внесение изменений в заявку не допускается, кроме случаев, прямо предусмотренных документацией о закупке. В

соответствии с пунктом 4.7.2. Отзыв Участником ранее поданной заявки является отказом от участия в закупке, отозванные заявки не рассматриваются Организатором. Изменения и отзыв заявки осуществляется посредством функционала ЭТП, а подробный порядок определяется Регламентом ЭТП.

Учитывая вышеизложенное, ООО «ДальСтройТранс» ознакомившись со всей документацией о закупке, техническим заданием, проектом договора, в том числе со сроком выполнения работ, порядком оплаты договора и согласившись на все условия аукциона в электронной форме, подав заявку на участие в аукционе, более того предоставив документы на рассмотрение во избежание отклонения заявки после процедуры вскрытия конвертов, не воспользовавшись правом отзыва заявки, не предприняв меры по подписанию договора, неправомерно уклонилось от заключения договора, что выразилось в отказе ООО «ДальСтройТранс» выраженном письмом от 14.07.2020 право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (№ в ЕИС 32009128480).

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.

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о том, что ООО «ДальСтройТранс» уклонилось от заключения договора, поскольку, зная обо всех условиях аукциона, ознакомившись с техническим заданием, проектом договора, подав заявку на участие в закупке и тем самым согласившись на все условия, не предприняв мер по отзыву заявки в срок до окончания срока подачи заявок, более того предоставив документы влияющие на отклонение заявки на процедуру рассмотрения заявок, направив письмо от 30.07.2020 исх.№18 об уклонении от подписания договора после окончания всех процедур проведения аукциона и определения победителя закупки, отказался от заключения договора.

Вместе с тем, из представленных письменных пояснений заинтересованного лица также следует, что обязательства с распространением коронавирусной инфекции COVID-19, сложившиеся на момент заключения договора послужили препятствием выполнения договора, поскольку в связи введением режима повышенной готовности на территории Республики Саха (Якутия) все ранее работавшие у ООО «ДальСтройТранс» по аналогичным подрядным работам водители, проживающие в других регионах отказались приехать. Кроме того, заинтересованное лицо сослалось на продажу общества и на переезд в другой регион.

Из пункта 1 Письма Минфина следует, что согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2016 г. № 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств", в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Указ Главы РС (Я) № 1055 «О введении режима повышенной готовности на территории Республики Саха (Якутия) и мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» принят 17.03.2020.

Между тем, извещение №32009128480 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» было размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы (ЕИС) www.zakupki.gov.ru и на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-Тендер» 30.04.2020.

Таким образом на момент участия в электронном аукционе заинтересованное лицо уже знало о распространении новой коронавирусной инфекции и могло спрогнозировать возможные последствия, в том числе и негативные при осуществлении своей предпринимательской деятельности, в том числе в ходе исполнения обязательств по контракту.

Письмом Верховного Суда РФ от 21.04.2020 № 7-ВС-2188/20 был утвержден Обзор по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1, из которого исходит следующее.

Пунктами 1 и 3 статьи 401 ГК РФ установлены различия между гражданами и лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в основаниях освобождения от ответственности за нарушение обязательств.

Граждане могут быть освобождены от ответственности за нарушение обязательств при отсутствии вины, то есть в ситуации, когда гражданин при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, принял все меры для надлежащего исполнения обязательства (пункт 1 статьи 401 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 3 статьи 401 ГК 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.

Таким образом, статья 401 ГК РФ устанавливает критерии, при которых то или иное обстоятельство может быть признано обстоятельством непреодолимой силы.

Верховным Судом Российской Федерации в постановлении Пленума от 24 марта 2016 г. № 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса

Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" дано толкование содержащемуся в ГК РФ понятию обстоятельств непреодолимой силы.

Так, в пункте 8 названного постановления разъяснено, что в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный, непредотвратимый при данных условиях и внешний по отношению к деятельности должника характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий, т.е. одной из характеристик обстоятельств непреодолимой силы (наряду с чрезвычайностью и непредотвратимостью) является ее относительный характер.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Из приведенных разъяснений следует, что признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий лиц, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учетом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

В целях предупреждения дальнейшего распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Республики Саха (Якутия), с учетом предложений Главного государственного санитарного врача Республики Саха (Якутия) от 30 июня 2020 г. N 14-00-02/44-2020 принят Указ Главы РС(Я) "О режиме повышенной готовности на территории Республики Саха (Якутия) и мерах по противодействию распространению новой коронавирусной инфекции (COVID-19)" от 01.07.2020 № 1293. Пунктом 4 настоящего Указа было принято обязать граждан, проживающих (пребывающих) на территории Республики Саха (Якутия), соблюдать требования, установленные правилами поведения, обязательными для исполнения гражданами и организациями при введении режима повышенной готовности в связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Республики Саха (Якутия), утвержденными Указом Главы Республики Саха (Якутия). В силу пункта 5 Указа лицам, прибывающим в Республику Саха (Якутия) всеми видами транспорта на сезонные работы, для работы по вахтовому методу, обеспечить изоляцию сроком на 14 календарных дней со дня прибытия по месту назначения, определяемому работодателем.

Таким образом, на территории Республики Саха (Якутия) прямого запрета на въезд лицам, прибывающим на сезонные работы, для работы по вахтовому методу

не было установлено, в связи с чем, от граждан, пребывающих на территории Республики Саха (Якутия), требовалось соблюдение требований, установленных правилами поведения, обязательными для исполнения гражданами и организациями при введении режима повышенной готовности в связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории Республики Саха (Якутия), а соблюдение мер безопасности и обеспечение изоляции сроком на 14 календарных дней, не имело непредотвратимый при данных условиях и внешний по отношению к деятельности общества характер.

Применительно к нормам статьи 401 ГК РФ обстоятельства, вызванные угрозой распространения новой коронавирусной инфекции, а также принимаемые органами государственной власти и местного самоуправления меры по ограничению ее распространения, в частности, установление обязательных правил поведения при введении режима повышенной готовности или чрезвычайной ситуации, запрет на передвижение транспортных средств, ограничение передвижения физических лиц, приостановление деятельности предприятий и учреждений, отмена и перенос массовых мероприятий, введение режима самоизоляции граждан и т.п., могут быть признаны обстоятельствами непреодолимой силы, если будет установлено их соответствие названным выше критериям таких обстоятельств и причинная связь между этими обстоятельствами и неисполнением обязательства.

При этом следует иметь в виду, что отсутствие у должника необходимых денежных средств по общему правилу не является основанием для освобождения от ответственности за неисполнение обязательств. Однако если отсутствие необходимых денежных средств вызвано установленными ограничительными мерами, в частности запретом определенной деятельности, установлением режима самоизоляции и т.п., то оно может быть признано основанием для освобождения от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств на основании статьи 401 ГК РФ. Освобождение от ответственности допустимо в случае, если разумный и осмотрительный участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать неблагоприятных финансовых последствий, вызванных ограничительными мерами (например, в случае значительного снижения размера прибыли по причине принудительного закрытия предприятия общественного питания для открытого посещения).

В пункте 9 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2016 г. № 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" разъяснено, что наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как они отпали. Кредитор не лишен права отказаться от договора, если вследствие просрочки, объективно возникшей в связи с наступлением обстоятельств непреодолимой силы, он утратил интерес в исполнении. При этом должник не отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой исполнения обязательств вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы (пункт 3 статьи 401, пункт 2 статьи 405 ГК РФ).

Если обстоятельства непреодолимой силы носят временный характер, то сторона может быть освобождена от ответственности на разумный период, когда

обстоятельства непреодолимой силы препятствуют исполнению обязательств стороны.

Таким образом, если иное не установлено законами, для освобождения от ответственности за неисполнение своих обязательств сторона должна доказать:

а) наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;

б) наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;

в) непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;

г) добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

При рассмотрении вопроса об освобождении от ответственности вследствие обстоятельств непреодолимой силы могут приниматься во внимание соответствующие документы (заключения, свидетельства), подтверждающие наличие обстоятельств непреодолимой силы, выданные уполномоченными на то органами или организациями.

Если указанные выше обстоятельства, за которые не отвечает ни одна из сторон обязательства и (или) принятие актов органов государственной власти или местного самоуправления привели к полной или частичной объективной невозможности исполнения обязательства, имеющей постоянный (неустранимый) характер, данное обязательство прекращается полностью или в соответствующей части на основании статей 416 и 417 ГК РФ.

Между тем, в материалы дела заинтересованным лицом - ООО «ДальСтройТранс» не были представлены доказательства наличия причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств, а также того, что им были предприняты какие-либо действия в части исполнения своих обязательств по заключению договора, и действия направленных на недопущение нарушений требований Закона о закупках, документации о закупке, послуживших основанием для принятия заказчиком решения о признании его уклонившимся в течение десятидневного срока с даты уведомления победителя (подрядчика, исполнителя) о принятом заказчиком решении от признании участника закупки, уклонившимся от заключения договоров так и до рассмотрения данного дела.

В соответствии с письмом ФАС России № ИА/31163/14 от 04.08.2014 по вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, проверка сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках осуществляется соответствующей Комиссией территориального органа ФАС России по месту нахождения заказчика, либо по месту нахождения филиала заказчика по согласованию с территориальным органом, на территории деятельности которого находится заказчик. По результатам рассмотрения таких сведений Комиссия принимает решение об уклонении участника закупки от заключения договора по результатам закупки (далее - Решение Комиссии).

Указанное Решение Комиссии в срок не позднее трех рабочих дней с момента его принятия оформляется в письменной форме в виде заключения, размещается на сайте антимонопольного органа, направляется заказчику и участнику закупки, в отношении которого направлены сведения для включения в Реестр. Копия Решения Комиссии также направляется в Центральный аппарат ФАС России для включения в Реестр посредством электронной почты или факсимильной связи, почтой.

Согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Следовательно, заинтересованное лицо, самостоятельно совершая определенные действия (подача заявки на участие в торгах, заключение контракта по их итогам и его исполнение/неисполнение и т.д.), обязано было предполагать возможные последствия своих действий, и несло риски, в том числе, негативные при осуществлении предпринимательской деятельности.

Таким образом, ООО «ДальСтройТранс», приняв решение об участии в рассматриваемой закупке и подав соответствующую заявку, как участник закупки несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям данного закона, в том числе, включению его в реестр недобросовестных поставщиков.

Следовательно, заинтересованное лицо несет самостоятельные риски предпринимательской деятельности и должно прогнозировать возможные последствия, в том числе и негативные, связанные с ее осуществлением. Во избежание неблагоприятных последствий участнику закупки необходимо ознакомиться с документацией, знать о возможностях заинтересованного лица поставить тот или иной товар, ответственно подходить к исполнению государственного контракта.

Более того, заинтересованное лицо, подавая заявку, письмом от 14.05.2020 согласилось с условиями закупки, подтверждая подачей в составе заявки Техническое предложение, Календарный график, Коммерческое предложение задекларировало свое соответствие требованиям установленным в документации о закупке, обязалось подписать договор с АО «Теплоэнергосервис» и не могло не осознавать все возможные последствия неисполнения обязательств победителя закупки, как уклонение от подписания договора и подача сведений заказчиком в отношении недобросовестного подрядчика в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

При этом, сама мера ответственности, состоящая во включении недобросовестных контрагентов в соответствующий реестр, является законной и подлежит применению именно к тем лицам, которые своими действиями (бездействие) не исполняли свои контрактные обязательства.

Таким образом, включению в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о лицах, с которыми контракты расторгнуты, в том числе в одностороннем порядке.

В соответствии с пунктами 11, 13 Правил уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 6 - 8 настоящего Положения. <...> Проверенные сведения о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 дней и образуют реестровую запись, которая должна быть подписана представителем указанного органа, имеющим соответствующие полномочия, с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. В случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 настоящих Правил. В рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия считает факт уклонения ООО «ДальСтройТранс» от заключения договора по результатам проведенного аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по перевозке угля автотранспортом для нужд п. Усть-Нера и п. Артык Оймяконского филиала АО «Теплоэнергосервис» (извещение №32009128480), подтвердившимся, что свидетельствует о наличии оснований для включения сведений в отношении указанного лица в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, 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 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

з а к л ю ч и л а:

1. Сведения, представленные АО «Теплоэнергосервис», в отношении ООО «ДальСтройТранс» (место нахождения: 685000, Магаданская обл., г. Магадан, пр. Карла Маркса, дом 54, ОГРН 1184910001495, ИНН 4909128510) включить в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации в связи с уклонением от заключения договора сроком на 2 (два) года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «ДальСтройТранс» в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети Интернет» в сфере закупок.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.