

18 ноября 2015 года г. Нижний Новгород

Комиссия №1 Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

- Валитова М.А. - заместителя председателя комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
  - Патокиной Н.Н. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
  - Сильцова Р.О. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
  - Чувилиной М.Н. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями
- при участии:

от ОАО «Теплоэнерго» (заявитель): Ж.С.А. (доверенность от 13.07.2015);

от ЗАО «КарОс»: С.Д.И. (доверенность от 18.11.2015),

рассмотрев 18.11.2015 в открытом заседании комиссии заявление открытого акционерного общества «Теплоэнерго» о включении ЗАО «КарОс» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

**установила:**

Открытое акционерное общество «Теплоэнерго» направило в Нижегородское УФАС России в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 – ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правилами 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), сведения в отношении закрытого акционерного общества (ЗАО) «КарОс» для включения в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Закона о закупках в связи с уклонением общества от заключения договора по итогам открытого запроса котировок в электронной форме (извещение №229/15-ОЗК) на право заключения договора на поставку стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго».

Комиссия Нижегородского УФАС России в результате осуществления проверки представленных ОАО «Теплоэнерго» документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке 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](http://www.zakupki.gov.ru)) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

14 октября 2015 года открытым акционерным обществом «Теплоэнерго» на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети «Интернет» размещено извещение [№ 31502854585](#) о проведении открытого запроса котировок № 229/15-ОЗК на право заключения договора на поставку стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго».

Предмет открытого запроса котировок составил один лот с начальной (максимальной) ценой контракта – 14 994 743 рубля 93 копейки (четырнадцать миллионов девятьсот девяносто четыре тысячи семьсот сорок три рубля 93 копейки), представляющий собой право на заключение договора поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго».

Срок подачи заявок установлен до 20 октября 2015 года до 10 часов 00 минут, рассмотрение заявок запланировано на 21 октября 2015 года, подведение итогов запланировано осуществить не позднее 23 октября 2015 года.

В установленный срок на участие в закупке поступили заявки ЗАО «КарОс», ООО «АЛЬЯНС», ООО «ПромИнвест-НН», ООО «Металлоцентр Лидер-М», ООО «Трансметалл-НН».

Так, согласно протоколу рассмотрения и оценки котировочных заявок от 21.10.2015 №229/15-ОЗК закупочной комиссией заказчика рассмотрены и оценены котировочные заявки следующих участников: ЗАО «КарОс» ценовое предложение 13 459 125 рублей 76 копеек, ООО «Металлоцентр Лидер-М» - 13 507 148 тысяч 00 копеек, ООО «Альянс» - 13 588 437 тысяч 70 копеек, ООО «Трансметалл-НН» - 14684 298 рублей 52 копейки.

По итогам рассмотрения поступивших заявок 21.10.2015 закупочной комиссией

ОАО «Теплоэнерго» победителем в проведении запроса котировок определено ЗАО «КарОс» и, соответственно, принято решение о заключении контракта с данным участником (протокол от 21 октября 2015 года №229/15-ОЗК).

В соответствии с частью 8 статьи 45 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд открытого акционерного общества «Теплоэнерго», утвержденного решением совета директоров ОАО «Теплоэнерго» 22 апреля 2015 года (протокол от 22.04.2015), в срок, установленный в извещении о проведении запроса котировок, заказчик передает победителю в проведении запроса котировок проект договора, который составляется путем включения в него условий исполнения договора, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, и цены, предложенной победителем запроса котировок в котировочной заявке. В случае если победитель в проведении запроса котировок в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок, не представил заказчику подписанный договор, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Пунктом 29.2. извещения о проведении данной закупки определено, что заказчик (ОАО «Теплоэнерго») в течение пяти рабочих дней с момента размещения на официальном сайте протокола, составленного по результатам запроса котировок, направляет участнику закупки, признанному победителем запроса котировок, проект договора для подписания.

В свою очередь участник закупки, подавший котировочную заявку и признанный победителем запроса котировок, не вправе отказаться от заключения договора. При непредставлении заказчику таким участником закупки в течение пяти рабочих дней со дня получения проекта договора подписанного договора, такой участник закупки признается уклонившимся от заключения договора (пункт 29.3 извещения о проведении запроса котировок).

То есть, закупочной документацией точно регламентированы сроки подписания договора. В свою очередь соблюдение временных показателей при заключении договора носит обязательный характер, как для победителя запроса, так и для заказчика, поскольку обратное влечет за собой санкции для обеих сторон.

Установлено, что протокол рассмотрения и оценки заявок №229/15-ОЗК, датированный 21.10.2015, размещен ОАО «Теплоэнерго» на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети «Интернет» 23.10.2015 в 17 часов 23 минуты (МСК).

Согласно материалам дела ОАО «Теплоэнерго» 26 октября 2015 года в адрес победителя по электронной почте направлен для подписания проект договора от 06.10.2015 №229/15-ОЗК.

В ответ обществом в адрес заказчика направлено письмо (от 02.11.2015 исх. № 0211-3) следующего содержания: «Благодарим Вас за выбор ЗАО «КарОс» в качестве победителя в открытом запросе котировок №229/15-ОЗК на право заключения договора на поставку стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго».

На сегодняшний день ЗАО «КарОс» имеет значительную просроченную задолженность по оплатам со стороны наших постоянных заказчиков, что вызвано общеэкономической ситуацией.

Учитывая вышеизложенное ЗАО «КарОс» вынужденно приостановить отгрузки по

контрактам с отсрочкой оплаты».

Представитель ЗАО «КарОс» на заседании комиссии сообщил следующее.

ЗАО «КарОс» не отрицает факт отказа от заключения договора поставки по результатам проведения открытого запроса котировок на право на заключения договора поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго», однако просит комиссию антимонопольного органа принять к сведению и учесть при вынесении решения следующие значимые для общества фактические обстоятельства.

ЗАО «КарОс» осуществляет деятельность по поставке металлических труб, само общество какие-либо трубы не производит.

В соответствии с извещением о проведении открытого запроса котировок право на заключения договора поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго» единицей измерения данного товара (трубы) указан погонный метр, а не тонна, как в большинстве случаев проведения закупок.

В связи с изложенным при подготовке заявки на участие в рассматриваемой закупке общество выполняло пересчет погонных метров в тонны и допустило арифметическую ошибку в расчете цены котировочного предложения. Таким образом, ЗАО «КарОс» в заявке указало итоговую стоимость выполнения работ по поставке труб ниже на 1.5 млн рублей - 2 млн рублей от цены, по которой общество может выполнить заявленные заказчиком работы без убытка себе.

Обнаружив данную арифметическую ошибку, общество приняло решение не заключать договор поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго», о чем известило заказчика письмом от 02.11.2015 исх. № 0211-3.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» основаниями для включения в реестр недобросовестных поставщиков являются: уклонение участником закупки от заключения договора; расторжение заключенного договора судом в связи с существенным нарушением его условий со стороны участника закупки.

Поскольку в рассматриваемом случае антимонопольным органом выявлен факт отказа ЗАО «КарОс» от заключения договора с ОАО «Теплоэнерго», комиссия Нижегородского УФАС Росси приходит к выводу, что данное обстоятельство является достаточным основанием для квалификации действий общества, как действий участника закупки, направленных на уклонение от заключения договора по результатам закупки.

При принятии данного решения Управление обращает внимание ЗАО «КарОс» на следующее.

Полагая, что заключение договора невозможно по причине ошибки в расчете ценового предложения общества, ЗАО «КарОс» не учитывает, что основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей служат юридические факты, с которыми закон и иные правовые акты связывают соответствующие последствия. В данной ситуации у общества отсутствовала обязанность поставить предмет закупки, так как подобная обязанность возникла бы из договора, который хозяйствующий субъект не подписал. В свою очередь, признание ЗАО «КарОс» победителем закупки повлекло возникновение у общества обязанности заключить

договор поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго» на условиях и в сроки, предусмотренные закупочной документацией, что обществом не сделано.

О справедливости данного подхода свидетельствует то обстоятельство, что одним из оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков является расторжение заключенного договора судом в связи с существенным нарушением его условий со стороны участника закупки. Таким образом, даже предполагая на момент заключения договора невозможность исполнения договорных обязательств, такой участник закупки имеет возможность избежать правонарушения, доказав в суде наступление обстоятельств, препятствующих исполнению договора и являющихся самостоятельным основанием для расторжения договора, не обусловленных при этом недобросовестностью участника закупки.

Комиссия Нижегородского УФАС России, на основании изложенного, а также руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждёнными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211,

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

1. Признать ЗАО «КарОс» (142701, Московская область, Ленинский район, г. Видное, пр-т Ленинского Комсомола, дом 78, секция 1-1, 125167, город Москва, улица Ленинградский проспект, дом 37, бизнес-центр «Аэродром», ИНН 7725241687) уклонившимся от заключения договора поставки стальных труб для нужд ОАО «Теплоэнерго» по результатам проведения открытого запроса котировок (извещение [№ 31502854585](#) на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

- 2) Направить данное заключение и прилагающиеся к нему материалы в ФАС России.

**Председатель комиссии**

**М.А. Валитов**

**Члены комиссии**

**Н.Н. Патокина**

**Р.О. Сильцов**

**М.Н. Чувилена**