

РЕШЕНИЕ

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

25 марта 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 3 (далее - комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

– начальник отдела контроля органов власти Управления;

Члены комиссии:

– специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Управления,

– специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Управления,

в присутствии с использованием системы видеоконференцсвязи представителя акционерного общества «Черноморские магистральные нефтепроводы (далее — АО «Черномортранснефть» по доверенности (№ 85 от 19.03.2024 г.) Негрецкого Игоря Владимировича;

генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Феникс» (далее - ООО «Феникс») действующего на основании Устава ООО «Феникс»;

рассмотрев заявление, направленное АО «Черномортранснефть» (вх. № 9645-ЭП/24 от 14.03.2024) о включении ООО «Феникс» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений в отношении ООО

«Феникс», в связи с уклонением от исполнения Контракта от 28.12.2022 г. № ЧТН-2136-2022 по объекту 04-ТПР-003-011206 «Система телемеханизации МН Грозный - Баку (144-201 км), 8 КП. Техническое перевооружение» на выполнение строительно - монтажных работ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило заявление АО «Черномортранснефть» (вх. № 9645-ЭП/24 от 14.03.2024) о включении сведений об ООО «Феникс» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — реестр недобросовестных поставщиков).

Информация о рассмотрении сведений размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

В ходе рассмотрения Заявления АО «Черномортранснефть» 21 марта 2024 года Комиссией в целях полного и всестороннего рассмотрения Заявления в заседании Комиссии объявлен был перерыв, заседание продолжилось 25 марта 2024 года в 12 часов 00 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Как следует из доводов Заявления, между АО «Черномортранснефть» и ООО «Феникс» заключен Контракт от 28.12.2022 г. № ЧТН-2136-2022 по объекту 04-ТПР-003-011206 «Система телемеханизации МН Грозный - Баку (144-201 км), 8 КП. Техническое перевооружение» на выполнение строительно - монтажных работ, стоимостью в 52 711 518, 23 рублей. АО «Черномортранснефть» считает, что Подрядчик нарушил условия пункта 34.1.3 Контракта по своей вине и допустил нарушение срока завершения работ, указанного в пункте 5.1 Контракта более чем на 15 календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика. АО «Черномортранснефть» приняло решение в соответствии с пунктом 34.1 Контракта отказаться от исполнения Контракта в одностороннем порядке и на основании указанного просит внести сведения о недобросовестном участнике закупки и поставщике в реестр недобросовестных поставщиков, установленный статьей 5 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон о закупках).

Подрядчик с доводами Заявителя не согласен, представил письменные

пояснения и материалы, просит в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив представленные сторонами сведения, Комиссия приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе (часть 1 статьи 5 Закона о закупках).

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).

В соответствии с частью 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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

В соответствии со статьей 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.

Документом регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» в редакции с изменениями, утвержденными решениями Совета директоров ПАО «Транснефть» от 25.06.2019 г., 23.12.2019 г., 24.04.2020 г., 31.03.2021 г., 25.06.2021 г., 26.01.2022 г., 28.02.2022 г., 16.03.22 г., 15.04.22 г., 20.09.22 г. (далее — Положение о закупке).

По итогам конкурса в электронной форме между АО «Черномортранснефть» и ООО «Феникс» заключен Контракт от 28 декабря 2022 г. № ЧТН-2136-2022 по объекту 04-ТПР-003-011206 «Система телемеханизации МН Грозный - Баку (144-201 км), 8 КП. Техническое перевооружение» на выполнение строительно - монтажных работ, стоимостью в 52 711 518, 23 руб. с учетом НДС.

Согласно пункту 3.1 Контракта 3.1 Подрядчик в установленные Контрактом сроки и в счет Контрактной цены должен выполнить за свой риск, своими силами и силами согласованных Заказчиком Субподрядных организаций, все работы и услуги в объеме, определенном Контрактом и Рабочей документацией.

В соответствии с пунктом 5.1 Контракта работы, предусмотренные Контрактом по Объекту, должны быть начаты Подрядчиком в сроки согласно Приложению 2 «График выполнения работ» и полностью завершены не позднее 20.10.2023 г.

В связи с неисполнением ООО «Феникс» Контракта от 28.12.2022 г. № ЧТН-2136-2022 АО «Черномортранснефть» 30 января 2024 г. направило уведомление об отказе от исполнения Контракта в одностороннем порядке.

14.03.2024 г. АО «Черномортранснефть» на основании статьи 5 Закона о закупках обратилось в Краснодарское УФАС России с заявлением о внесении сведений в отношении ООО «Феникс» в реестр недобросовестных поставщиков.

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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской

Федерации предоставленное данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора).

Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Право на односторонний отказ стороны от исполнения Контракта предусмотрено в пункте 34.1 Контракта от 28.12.2022 г. № ЧТН-2136-2022 АО.

Применительно к рассматриваемой ситуации установлено, что в отношении акционерного общества «Черноморские магистральные нефтепроводы» (ИНН23150722242) введены экономические санкции иностранным государством, в связи с чем заявление последнего о включении в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением договора может являться предметом рассмотрения комиссии Краснодарского УФАС России.

На заседании Комиссии Краснодарского УФАС России Подрядчик пояснил, что Общество нарушило сроки исполнения обязательств неумышленно. Кроме того, подтверждая готовность исполнять обязательства, после подписания контракта ООО «Феникс» выполнило все финансовые гарантии по контракту, оформило банковскую гарантию на возврат аванса и на выполнение работ по контракту. Подрядчик приступил к исполнению контракта в установленные сроки.

С целью исполнения контракта, Обществом заключен договор № ЧТН-2136-2022-НГЭМ от 27 января 2023 года «Работы по монтажу ЛТМ» с ООО «Нефтегазэнергомонтаж» (ИНН 3666254250) (далее - Субподрядчик), ООО «Феникс» выполнило все финансовые обязательства перед Субподрядчиком и осуществило оплату авансовых платежей в полном объеме.

Субподрядчиком выполнены некоторые виды работ на общую сумму 2 798 710 руб., который от исполнения обязательств по договору далее отказался в одностороннем порядке.

Для восстановления нарушенных прав ООО «Феникс» обратилось в суд

с исковым заявлением о взыскании с ООО «Нефтегазэнергомонтаж» денежных средств в размере 44 832 446 руб.

Подрядчиком отмечено, что ООО «Феникс» за период 2020 — 2023 года заключило договоров и контрактов с ПАО «Транснефть», которые находятся в статусе «Исполнение завершено», на общую сумму 1 292 246 059 рублей, что свидетельствует о добросовестном поведении общества, как участника гражданского оборота, нацеленного на надлежащее исполнение взятых на себя обязательств.

Таким образом, ООО «Феникс» выполнило работы по Контракту от 28.12.2022 г. № ЧТН-2136-2022 АО - на сумму 2 798 710 руб.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России отмечает, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

Между тем Закон о закупках не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и 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 конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств.

При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации изложенной в Постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Рассмотрев в совокупности представленные АО «Черномортранснефть» и ООО «Феникс» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств и сведений, подтверждающих умышленное недобросовестное поведение ООО «Феникс», связанное с нарушением обязательств по договору.

В рассматриваемом случае комиссия не имеет достаточных оснований для включения сведений в отношении ООО «Феникс» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, 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»,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Феникс» (ИНН, ОГРН) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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