

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

04 июня 2021 года г. Сыктывкар № 01-127/4081

ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция»

60 лет Октября, д. 37,

г. Нарьян-Мар, 166000

ООО «РУИСЕНЬОР»

Лукинская ул., д. 8, кв. 113,

г. Москва, 119634

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в составе: «...» (далее - Комиссия), рассмотрев заявление ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» от 25.05.2021 № 09-1412 (вх. № 2719э от 28.05.2021) об уклонении ООО «РУИСЕНЬОР» (ИНН 9729299071) от заключения договора по результатам проведения закупки в форме аукциона в электронной форме, наименование закупки - «Разработка проектно-сметной и рабочей документации по реконструкции объекта: «Новый технологический трубопровод для перекачки дизельного топлива», в присутствии на заседании «...» – представителя ООО «РУИСЕНЬОР» по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

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), пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных 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» (далее - Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков), Федеральная антимонопольная служба письмом от 28.05.2021 № 28/43492/21 (с учетом наличия конфликта интересов государственного гражданского служащего Ненецкого УФАС России) направило в Коми УФАС России письменную информацию и

документы ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» для внесения сведений об ООО «РУИСЕНЬОР» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, приказа Федеральной антимонопольной службы № 164/13 от 18.03.2013 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия, рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения индивидуального предпринимателя установила следующее, пришла к нижеследующим выводам.

ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» явилось заказчиком и организатором закупки, наименование закупки - «Разработка проектно-сметной и рабочей документации по реконструкции объекта: «Новый технологический трубопровод для перекачки дизельного топлива», номер закупки 32110123762 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС). Закупка проводилась в форме аукциона в электронной форме, аукцион проводился на электронной площадке РТС-тендер.

Извещение и документация, проект договора размещены в ЕИС 25.03.2021. Дата подведения итогов – 21.04.2021. Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.04.2021 победителем закупки признано ООО «РУИСЕНЬОР». Данный протокол размещен в ЕИС 21.04.2021.

Порядок заключения договора по результатам конкурентной закупки регламентирован следующей нормой Закона о закупках. Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Аналогично подпунктом 1 пункта 39 документации о закупке договор по результатам аукциона в электронной форме заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения на электронной торговой площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru>) и в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона, иного протокола, в котором предусмотрено заключение договора с участником закупки. Также данным подпунктом предусмотрено, что договор заключается с учетом особенностей документооборота в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и подписывается усиленной квалифицированной электронной подписью уполномоченного лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника закупки, Заказчика.

Срок заключения договора по результатам закупки с учетом вышеприведенных норм составлял со 02.05.2021 по 11.05.2021.

В документации имелись следующие положения, регламентирующие порядок заключения договора по результатам закупки (подпункты 3, 4 пункта 39 документации о закупке):

3. Договор заключается в следующем порядке:

3.1. В проект договора, который прилагается к документации о закупке, включаются реквизиты победителя электронного аукциона (иного участника закупки, с которым предусмотрено заключение договора) и условия исполнения договора, предложенные победителем электронного аукциона (иным участником закупки, с которым предусмотрено заключение договора) в заявке на участие в закупке.

3.2. В течение пяти дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона или протокола рассмотрения единственной заявки на участие в таком электронном аукционе Заказчик направляет через оператора ЭП победителю электронного аукциона (иному участнику закупки, с которым предусмотрено заключение договора) заполненный проект договора.

3.3. В течение пяти дней победитель аукциона в электронной форме (иной участник закупки, с которым предусмотрено заключение договора) должен предоставить Заказчику через оператора ЭП подписанный договор в электронной форме с приложением документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения договора.

3.4. Заказчик не ранее чем через 10 дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона или протокола рассмотрения единственной заявки на участие в таком электронном аукционе, после предоставления ему через оператора ЭП от победителя аукциона в электронной форме (иного участника закупки, с которым предусмотрено заключение договора) договора в электронной форме подписывает его.

4. Составление, рассмотрение и подписание протокола разногласий:

4.1. Если победитель электронного аукциона (иной участник закупки, с которым предусмотрено заключение договора), с которым заключается договор, получив проект договора в срок, предусмотренный для подписания договора с его стороны, обнаружит в тексте договора неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие условиям, которые были предложены в заявке этого участника электронного аукциона, оформляет протокол разногласий. Протокол разногласий должен содержать следующие сведения:

1) место, дату и время составления протокола;

2) наименование предмета закупки и номер закупки;

3) положения договора, в которых, по мнению участника закупки, содержатся неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие условиям, предложенным в заявке данного участника закупки.

4.2. Подписанный победителем электронного аукциона (иным участником закупки, с которым предусмотрено заключение договора) протокол разногласий в тот же день направляется Заказчику через оператора ЭП.

4.3. Заказчик рассматривает протокол разногласий в течение двух рабочих дней со дня его получения от победителя электронного аукциона (иного участника закупки, с которым предусмотрено заключение договора). Если замечания Заказчиком учтены полностью или частично, Заказчик вносит изменения в проект договора и повторно направляет его победителю электронного аукциона (иному участнику закупки, с которым предусмотрено заключение договора) через оператора ЭП. Вместе с тем Заказчик вправе направить через оператора ЭП победителю электронного аукциона (иному участнику закупки, с которым предусмотрено заключение договора) договор в первоначальном варианте и отдельный документ с указанием причин, по которым в принятии замечаний, содержащихся в протоколе разногласий, отказано.

4.4. Победитель электронного аукциона (иной участник закупки, с которым предусмотрено заключение договора), с которым заключается договор, в течение пяти дней со дня его получения подписывает договор в окончательной редакции Заказчика и возвращает Заказчику через оператора ЭП. Одновременно с подписанным договором этот победитель электронного аукциона (иной участник закупки, с которым предусмотрено заключение договора) обязан предоставить обеспечение исполнения договора.

По пункту 40 документации о закупке устанавливались случаи признания победителя закупки (иного участника закупки, с которым предусмотрено заключение договора) уклонившимся от заключения договора:

- 1) не представления через оператора ЭП подписанного договора (отказа от заключения договора) в редакции Заказчика в срок, определенный документацией о закупке;
- 2) направления Заказчику через оператора ЭП в письменной форме либо в электронной форме заявления об отказе от подписания договора;
- 3) не предоставления обеспечения исполнения договора в срок, установленный документацией о закупке, или предоставления с нарушением условий, указанных в документации о закупке.

Аналогичные случаи признания победителя закупки (иного участника закупки, с которым предусмотрено заключение договора) уклонившимся от заключения договора содержатся в Положении о закупке товаров, работ, услуг ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» от 22.10.2020.

Из представленных документов следует, что заказчик посредством функционала электронной площадки направил 26.04.2021 победителю закупки на подписание проект договора.

01.05.2021 победитель договор не подписал, направил протокол разногласий. В протоколе разногласий было указано, что по состоянию на 01.05.2021 совокупный размер обязательств ООО «РУИСЕНЬОР» по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, превысил уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств, также приводился перечень заключенных договоров.

ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция», рассмотрев данный документ, не посчитало его протоколом разногласий, относящимся к заключаемому договору, и повторно направило проект договора на подписание победителю 06.05.2021.

Победителем закупки составлен протокол разногласий к проекту договора (в части касающейся изменения расчетного счета) и направлен через функционал электронной площадки заказчику 11.05.2021 в 19.13.

Также 11.05.2021 в 15.30 представителем ООО «РУИСЕНЬОР» в адрес заказчика по электронной почте направлено сообщение о том, что в связи с решением Хабаровского УФАС о внесении сведений о компании в реестр недобросовестных поставщиков – компания более не соответствует требованиям к участникам закупки. В ответ 11.05.2021 в 16.21 направлено сообщение о том, что в ЕИС отсутствуют сведения о включении сведений об ООО «РУИСЕНЬОР» в реестр недобросовестных поставщиков, победителю закупки необходимо подписать договор до 11.05.2021 до 23.59.

Заказчиком протокол разногласий, направленный победителем через функционал электронной площадки, не рассмотрен, срок для заключения договора истек 11.05.2021 в 23.59. Проект договора победителем не подписан, обеспечение исполнения договора не предоставлено. Далее составлен протокол от 12.05.2021 о признании победителя аукциона уклонившемся от заключения договора.

С учетом письменных и устных пояснений ООО «РУИСЕНЬОР», его представителя на заседании Комиссии - Комиссия установила следующее.

В пункте 16 документации о закупке установлены требования к участникам, в том числе: в соответствии со статьей 48 п.4 ГрК РФ участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (далее – СРО) в области архитектурно-строительного проектирования.

В пункте 17 документации о закупке установлены требования к заявке, в том числе:

документы (их копии), подтверждающие соответствие участника аукциона в электронной форме требованиям документации о проведении аукциона в электронной форме и законодательства РФ к лицам, которые осуществляют поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг: в соответствии со статьей 48 п.4 ГрК РФ участник закупки должен являться членом саморегулируемой организации (далее – СРО) в области архитектурно-строительного проектирования.

Членство в СРО подтверждается копией выписки, по форме утвержденной Приказом Ростехнадзора 04.03.2019 № 86.

Срок действия выписки из реестра членов СРО составляет один месяц с даты ее выдачи.

В выписке должно быть указано:

- участник закупки - член СРО должен иметь право осуществлять подготовку проектной документации в отношении объектов капитального строительства (кроме особо опасных, технически сложных и уникальных объектов капитального строительства, а также объектов использования атомной энергии) (п. 3.1. выписки);

- СРО, в которой состоит участник, должна иметь компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств (п. 3.2., п.3.3. выписки);

- совокупный размер обязательств участника закупки по договорам, которые заключены с использованием конкурентных способов, не должен превышать уровень ответственности участника по компенсационному фонду обеспечения договорных обязательств (п. 3.3. выписки).

Согласно части 4 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации работы по договорам о подготовке проектной документации, внесению изменений в проектную документацию в соответствии с частями 3.8 и 3.9 статьи 49 настоящего Кодекса, заключенным с застройщиком, техническим заказчиком, лицом, ответственным за эксплуатацию здания, сооружения, региональным оператором (далее также - договоры подряда на подготовку проектной документации), должны выполняться только индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, которые являются членами саморегулируемых организаций в области архитектурно-строительного проектирования, если иное не предусмотрено настоящей статьей.

Согласно части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 настоящего Кодекса;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом настоящей части договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 настоящего Кодекса. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Согласно выписки из реестра членов саморегулируемой организации от 07.04.2021 № 5 уровень ответственности члена саморегулируемой организации – ООО «РУИСЕНЬОР» по обязательствам по договору подряда на подготовку проектной документации составлял до 25000000 руб.

Представитель ООО «РУИСЕНЬОР» пояснила, что на момент подачи заявки с учетом заключенных договоров, ООО «РУИСЕНЬОР» соответствовало требованиям документации о закупке, в период заключения договора с ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» были заключены договоры с иными лицами и к моменту заключения договора с ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» сумма

договоров приближалась к предельному размеру компенсационного фонда, о чем было сообщено заказчику. Заключение договора с ГУП НАО «Нарьян-Марская электростанция» нарушило бы требования части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Пунктом 25 документации о закупке установлены случаи отстранения участника электронного аукциона:

1. Закупочная комиссия обязана отстранить участника закупки от процедуры закупки на любом этапе ее проведения до момента заключения договора, в следующих случаях, в том числе:

3) несоответствия участника закупки и/или поданной им заявки на участие в закупке требованиям, установленным документацией о закупке.

Таким образом, ООО «РУИСЕНЬОР» полагало, что более не соответствует требованию пункта 16 документации о закупке, не вправе в соответствии с положениями Градостроительного кодекса Российской Федерации заключить договор, который с ранее заключенными договорами на проектирование с использованием конкурентных способов заключения договоров превысит предельный размер обязательств, исходя из которого компанией внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств.

ООО «РУИСЕНЬОР» поясняло, что не собиралось уклоняться от заключения договора.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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 конституционного 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 признании участника закупки уклонившимся от заключения договора 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.

Из представленных материалов следует, что между победителем и заказчиком велась переписка, обмен документами по поводу заключения договора, внесения уточненных данных в договор. ООО «РУИСЕНЬОР» не намеривалось уклониться от подписания договора по результатам закупки, полагало, что с ним не может быть заключен договор с учетом требований документации о закупке и заказчику необходимо отстранить его от процедуры закупки.

Из имеющихся в материалах дела документов, пояснений ООО «РУИСЕНЬОР» не усматривается наличие у него прямого умысла, направленного на незаключение договора по результатам закупки. Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ООО «РУИСЕНЬОР» допустило виновное недобросовестное поведение, за которое подлежит применению ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, подпунктом 2.1 Приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков, Комиссия

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

Основания для включения сведений об ООО «РУИСЕНЬОР» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>