

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с 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 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>, <....>;

при участии представителей заказчика: <....>, <....> (доверенности); представителя ООО «Востсибтрест» <....> по доверенности,

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Востсибтрест», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ПАО Иркутскэнерго, поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Востсибтрест» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки - ООО «Востсибтрест» от заключения договора по результатам запроса предложений на выполнение строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и № 2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ», извещение № 31807198230.

Представители ПАО Иркутскэнерго, подтвердили сведения, изложенные в обращении о включении ООО «Востсибтрест» в реестр недобросовестных поставщиков.

Также, заявлено ходатайство о восстановлении пропущенного ПАО «Иркутскэнерго» срока для направления сведений в отношении ООО «Востсибтрест» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки - ООО «Востсибтрест» от заключения договора по результатам запроса предложений на выполнение строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и № 2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ», извещение № 31807198230.

Вместе с тем, комиссия приходит к выводу об отказе в удовлетворении указанного ходатайства, в виду отсутствия на то правовых оснований, регламентирующих порядок рассмотрения обращения о включении в РНП, установленных Постановлением Правительства

РФ от 22.11.2012г. № 1211 и ст. 5 Закона о закупках.

При этом, в связи с установлением факта о нарушении 30 дневного срока для направления заказчиком сведений, установленных действующим законодательством, для включения участника (победителя) закупки в РНП, комиссия антимонопольного органа усматривает наличие события административного правонарушения, образующего состав ст. 19.7.2-1 КоАП РФ.

Довод представителя заказчика о том, что несвоевременное направление вышеуказанных сведений, обусловлено временной нетрудоспособностью отдельного должностного лица (представлен листок нетрудоспособности), не может является объективным обстоятельством, препятствующим своевременному направлению сведений в установленном порядке, поскольку, обязанность направления данных сведений, возложена непосредственно на заказчика.

Представитель ООО «Востсибтрест» пояснил, что общество не имело намерения уклониться от заключения договора, просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 26.11.2018г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение № 31807198230 о проведении запроса предложений на выполнение строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и № 2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ», а также закупочная документация

Ознакомившись с вышеуказанной информацией, ООО «Востсибтрест» подана заявка на участие в закупке.

Согласно протокола от 17.12.2018г. № 2018-8-1483 заседания закупочной комиссии поступили 3 заявки, 1 признана соответствующей требованиям закупочной документации, в связи с чем, запрос предложений признан несостоявшимся, комиссией по закупкам принято решение заключить договор с ООО «Востсибтрест».

Указанный протокол подписан членами закупочной комиссией 31.01.2019г., размещен в ЕИС 01.02.2019г.

Комиссией установлено, что 31.01.2019г. Заказчиком в адрес электронной почты ООО «Востсибтрест» был направлен проект договора, а также представлена рабочая документация 893-0.00-ГП, 893-0.00-ГР, 893-0.00-ТХ.

Согласно письму ООО «Востсибтрест» № 06 от 05.02.2019г., после изучения данных документов, участником закупки установлено, что рабочая документация не входила в состав закупочной документации, которая была размещена в ЕИС, а представленный договор отличался от договора, представленного в составе закупочной документации.

Так предмет договора, представленного в технической документации, а также техническое задание содержали требования о выполнении подрядчиком строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и № 2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ" в объеме, определенном настоящим договором и в соответствии с технической документацией, являющейся его неотъемлемой частью, с соблюдением действующих норм и правил. При этом, согласно п. 1.2 проекта договора было определено, что техническая документация к договору включает в себя: ведомость объемов работ №2 (Приложение № 4), локальный

ресурсный сметный расчёт № 2 (Приложение № 5).

При предоставлении на подписание подрядчику проекта договора по результатам запроса предложений, пункт 1.2 договора дополнен заказчиком в части состава технической документации, а именно согласно указанного пункта в обновленной редакции заказчика техническая документация к настоящему договору включает в себя: рабочую документацию 893-0.00-ГП, 893-0.00-ГР, 893-0.00-ТХ, ведомости объемов работ № 1, № 2, № 3, № 4 (Приложение № 4), локальные ресурсные сметные расчёты № 1, № 2, № 3, № 4 (Приложение № 5). При этом, дополнительно представлена рабочая документация 893-0.00-ГП, 893-0.00-ГР, 893-0.00-ТХ.

Однако, согласно проекту №893-0.00-ТХ лист 2 п. 6 отсыпка золошлаков в захватке №1 и №2 происходит послойно с достижением коэффициентов уплотнения $K_{упл}=0,95$, плотности грунта $\rho=1,00$ г/см³, влажности $W=0,382$ д.е. Данные параметры необходимо подтвердить лабораторными заключениями, выданными лицензированной организацией при формировании исполнительной документации. Контрольные пробы грунта отбираются на насыпях вертикальной планировки в шахматном порядке через 20-40м на каждом слое (ориентировочно 848-1696 проб.). При анализе представленной рабочей документации, ООО «Востсибтрест» были истребованы данные о соответствующих организаций, обладающих лицензией, о стоимости данных работ. Стоимость лабораторных работ заключений составляет от 2550000 до 5100 000 рублей (прайс-лист прилагается). Кроме того, данные параметры (плотность, влажность, коэффициент уплотнения) напрямую зависят друг от друга и в естественных условиях невозможно достичь проектных значений, так как ежемесячно влажность шлака будет меняться. В прилагаемой в составе закупочной документации сметных расчетах отсутствовали условия, предполагающие осуществление отраженных в рабочей документации работ. В результате чего участник закупки не имел представление о наличии дополнительных требований к подлежащим выполнению работам и его ценовое предложение было сформировано без учета указанных дополнительных требований.

Также победитель сообщил заказчику об отказе от заключения договора в той редакции, которая представлена Заказчиком с содержанием дополнительных требований к объему работ с указанием причин отказа.

Заказчик считает, что отказ от заключения договора ООО «Востсибтрест» и его причины, являются необоснованными.

Комиссией установлено и материалами дела подтверждено, что заказчиком в составе извещения и документации по открытому запросу предложений на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и №2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ», в единой информационной системе размещены: Извещение и документация по открытому запросу предложений, Техническое задание (с приложением графика работ, ведомостей объемов работ, а также смет), проект договора, приложение № 4 (критерии оценки на общестроительные работы), Приложение № 2.1 (письмо о подаче оферты), приложение № 2.2. (письмо о подаче оферты после переторжки).

Рабочая документация 893-0.00-ГП, 893-0.00-ГР, 893-0.00-ТХ, в составе извещения и документации отсутствует.

Документы, представленные на рассмотрение обращения, подтверждают, что в действиях ООО «Востсибтрест» отсутствуют признаки уклонения от заключения договора, поскольку неразмещение заказчиком в составе закупочной документации всех необходимых и достаточных документов (в том числе, рабочей документации) для выполнения работ по договору, привело к тому, участник закупки при формировании заявки на участие не обладал всей необходимой для исполнения договора информацией.

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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий –наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения

(подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках № 223-ФЗ либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что, в данном случае, факт отказа от заключения договора ООО «Востсибтрест» не свидетельствует о его недобросовестном поведении, и обусловлено объективными причинами, подтвержденными документально.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО ООО «Востсибтрест», сведения о договоре: выполнение строительно-монтажных работ по объекту филиала ПАО «Иркутскэнерго» Ново-Зиминская ТЭЦ "Сухое складирование золошлаковых смесей на секциях №1 и № 2 золошлакоотвала Н-ЗТЭЦ»; код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: код ОКПД 2 – 42.99; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 30 164 583, 00 рублей; код валюты договора –RUB-643, срок исполнения договора: 31.12.2019г. не включать сроком на 2 года в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>