

АО «ЭнСер»  
456304, Челябинская область,  
г. Миасс,  
пр.Автозаводцев, д.1  
IvanovaAS@uenergo.ru  
melnovov@uenergo.ru  
ООО «СоюзСтройСервис»  
620146, г. Екатеринбург,  
ул. Шаумяна, д. 81, офис 417 ooosss66@mail.ru

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

### об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков № 074/10/00-691/2021

12 марта 2021 года

Ленина, 59

г. Челябинск, пр.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления Челябинского УФАС России;  
Члены Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;  
<...> – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Акционерного общества «ЭнСер» вх. № 3420-ЭП/21 от 09.03.2021 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об «СоюзСтройСервис» в связи с уклонением от заключения договора по результатам анализа предложений на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1 (извещение № 32009798627),

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение Акционерного общества «ЭнСер» вх. № 3420-ЭП/21 от 09.03.2021 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об «СоюзСтройСервис» в связи с уклонением от заключения договора по результатам анализа предложений на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1 (извещение № 32009798627).

Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства.

14.12.2020 Акционерное общество «ЭнСер» (далее - Заказчик) в единой информационной системе на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС) объявило анализ предложений на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1.

По окончании срока подачи заявок (23.12.2020 10:00 МСК+2) на участие в анализе предложений представлены 2 (две) заявки. Комиссия проверила и рассмотрела заявки на участие в анализе предложений на соответствие требованиям, установленным документацией об анализе предложений в отношении закупаемых работ и приняла решение отклонить заявку участника закупки с идентификационным номером заявки 1, допустить к участию в анализе предложений участника закупки, подавшего заявку на участие в анализе предложений с идентификационным номером заявки 2 и признать его единственным участником анализа предложений.

Регламентированный срок для подписания договора с участником (ООО «СоюзСтройСервис») анализа предложений - 07.02.2021.

01.02.2021 в адрес Заказчика поступило письмо ООО «СоюзСтройСервис» исх. №0201 с просьбой пересмотреть условия договора по пункту 5 «Порядок и условия платежей».

В связи с тем, что участником в заявке на участие условия оплаты были указаны без аванса, в документации о закупке указаны условия оплаты «отсрочка платежа», Заказчиком было принято решение продолжить согласование договора на первоначальных условиях.

08.02.2021 в связи с окончанием срока подписания договора на электронную почту ООО «СоюзСтройСервис» Заказчиком было направлено предложение о подписании договора с приложением подписанного со стороны Заказчика договора №11001 - ЭС на выполнение работ.

Письмом ООО «СоюзСтройСервис» исх. №0209/1 от 09.02.2021 сообщило о значительном удорожании материалов и повторно предложило предоставить аванс или расторгнуть отношения в части закупки без применения санкций.

Письмом ООО «СоюзСтройСервис» исх. №555-278 от 10.02.2021 ООО «СоюзСтройСервис» указало, что договор не может быть подписан, так как его условия в сложившейся ситуации являются для организации убыточными.

По состоянию на 03.03.2021 у Заказчика отсутствует информация о направлении единственным участником анализа предложений проекта договора, подписанного лицом, имеющим право на подписание договора.

Представитель АО «ЭнСер» в ходе рассмотрения жалобы пояснил, что, по мнению Заказчика, закупка не являлась конкурентной, у Заказчика имелись сомнения целесообразности обращения в антимонопольный орган с заявлением о включении ООО «СоюзСтройСервис» в реестр недобросовестных поставщиков. Однако, в целях избежания возможных санкций со стороны антимонопольного органа, было принято решение обратиться с таким заявлением, включение или невключение ООО «СоюзСтройСервис» в реестр недобросовестных поставщиков

общество оставляет на усмотрение комиссии антимонопольного органа.

ООО «СоюзСтройСервис» в письменных возражениях указало следующее.

Ввиду непредвиденных обстоятельств, таких как значительное повышение цен на материалы и оборудование с начала 2021 года, отказ кредитных организаций на предоставление заемных средств на покупку оборудования, обществом было предложено АО «ЭнСер» пересмотреть условия договора подряда по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной в части пункта 5 «Порядок и условия платежей». В частности, обществом был направлен запрос исх. № 0201/1 от 01 февраля 2021 года на получение от АО «ЭнСер» аванса на покупку насосного оборудования.

Из-за невозможности Заказчика повлиять на изменение условий договора в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», обществом было принято решение об отказе в подписании договора по результатам анализа предложений на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1 (извещение № 32009798627) ввиду экономической нецелесообразности на текущий момент.

*Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам.*

1. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте.

В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках.

Согласно Приказу ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков.

Челябинское УФАС России изучило документацию АО «ЭнСер» по закупке № 32009798627, размещенной на сайте <https://zakupki.gov.ru> и установило следующее.

При организации и осуществлении закупочной деятельности общество основывается на нормах Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «ЭнСер», утвержденного Внеочередным общим собранием акционеров АО «ЭнСер»

Протокол № 25 от 26.12.2018 (далее – Положение о закупке, Положение), а также иных локальных нормативных актах, организационно-распорядительных документах Общества.

АО «ЭнСер» Положение о закупке в Челябинское УФАС России не представило.

Согласно документации по проведению анализа предложений в неэлектронной форме на право заключения договора на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1 (извещение № 32009798627) (далее – Документация) организатор анализа предложений – АО «ЭнСер» (далее – организатор) проводит анализ предложений в соответствии с условиями и положениями извещения о проведении анализа предложений и документации.

Согласно пункту 1.2.1 Документации процедура анализа предложений не является запросом котировок.

В силу пункта 1.2.3 Документации заявка Участника анализа предложений имеет правовой статус оферты и будет рассматриваться Организатором анализа предложений в соответствии с этим.

В соответствии с пунктом 1.2.4 Документации анализ предложений не является торгами (конкурсом, аукционом) или публичным конкурсом в соответствии со статьями 447-449 части первой и статьями 1057-1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации, и **не накладывает на Организатора обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации.**

В силу пункта 2.2.7 Документации АО «ЭнСер» **вправе** заключить договор по результатам анализа предложений, в сроки, установленные в пункте 29 извещения.

В силу пункта 3.16.4 Документации договор по итогам проведения закупки, в которой могут участвовать не только СМСП, заключается в бумажной форме. Договор заключается по решению Заказчика с определенным им участником (пункт 3.16.7 Документации).

**Изложенное позволяет сделать выводы, что положения Документации не содержат положений, обязывающих АО «ЭнСер» заключить договор по результатам анализа предложений с участником.**

Так, АО «ЭнСер» лишь вправе заключить договор по результатам анализа предложений, в сроки, установленные в пункте 29 извещения, но не обязан.

Согласно пункту 2.3. Документации **Участник закупки обязан:**

2.3.1. выполнять нормы Регламента ЭТП, указанного в пункте 19 извещения;

2.3.2. удовлетворять требованиям, изложенным в документации и в пункте 14 извещения;

2.3.3. предоставить документы, установленные пунктом 15 извещения;

2.3.4. поставить товары, оказать услуги, выполнить работы, указанные в пункте 12 извещения, Техническом задании, Проекте договора;

- 2.3.5. предоставить подтверждение предлагаемой продукции требованиям документации, согласно пункту 13 извещения;
- 2.3.6. подготовить и подать заявку в соответствии с требованиями и условиями, предусмотренными извещением и документацией;
- 2.3.7. предоставить обеспечение исполнения обязательств, связанных с подачей заявки, если такое требование устанавливается в пункте 10 извещения;
- 2.3.8. предоставить обоснование цены договора, предложенной в заявке по требованию организатора в порядке и сроки, установленные организатором;
- 2.3.9. не предоставлять заведомо ложных и недостоверных сведений в составе заявки;
- 2.3.10. не изменять и не отзывать заявку после окончания срока подачи заявок;
- 2.3.11. предоставить обеспечение исполнения обязательств, связанных с исполнением договора, если такое требование устанавливается в пункте 11 извещения;
- 2.3.12. самостоятельно нести все расходы, связанные с подготовкой и подачей заявки, (организатор размещения заказа не отвечает по этим расходам и не имеет обязательств перед участниками закупки/участниками, независимо от хода и результатов анализа предложений).

Согласно пункту 2.4. Документации **Участник закупки вправе:**

- 2.4.1. получать от организатора исчерпывающую информацию по условиям и порядку проведения процедуры закупки;
- 2.4.2. изменять, или отзывать свою заявку на участие в процедуре до истечения срока подачи заявок, указанного в пункте 23, в порядке, указанном в пункте 24 извещения;
- 2.4.3. получать от организатора закупки краткую информацию о причинах отклонения и /или проигрыша своей заявки, за исключением требования о предоставлении сведений о лицах, принимавших те или иные решения.

2.5. Объем прав и обязанностей победителя

2.5.1. Определен пунктами 2.3, 2.4 документации.

**Изложенное позволяет сделать выводы, что положения Документации не содержат положений, обязывающих участника заключить договор по результатам анализа предложений АО «ЭнСер».**

По мнению Челябинского УФАС России, оснований для обращения АО «ЭнСер» с заявлением о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о ООО «СоюзСтройСервис» в порядке, предусмотренном 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 ноября 2012 года № 1211, не имелось.

2. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением 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.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В ходе рассмотрения обращения Комиссия Челябинского УФАС России пришла к выводу об отсутствии вины ООО «СоюзСтройСервис» в не заключении договора с АО «ЭнСер» по следующим основаниям.

Согласно части 3 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) **конкурентной закупкой** является закупка, осуществляемая с соблюдением одновременно следующих условий:

1) информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком одним из следующих способов:

а) путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке;

б) посредством направления приглашений принять участие в закрытой конкурентной закупке в случаях, которые предусмотрены статьей 3.5 настоящего Федерального закона, с приложением документации о конкурентной закупке не менее чем двум лицам, которые способны осуществить поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом такой закупки;

2) обеспечивается конкуренция между участниками конкурентной закупки за право заключить договор с заказчиком на условиях, предлагаемых в заявках на участие в такой закупке, окончательных предложениях участников такой закупки;

3) описание предмета конкурентной закупки осуществляется с соблюдением требований части 6.1 настоящей статьи.

В соответствии с частью 3.1 статьи 3 Закона о закупках конкурентные закупки осуществляются следующими способами:

1) путем проведения торгов (конкурс (открытый конкурс, конкурс в электронной форме, закрытый конкурс), аукцион (открытый аукцион, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион), запрос котировок (запрос котировок в электронной форме, закрытый запрос котировок), **запрос предложений** (запрос предложений в электронной форме, закрытый запрос предложений));

2) иными способами, установленными положением о закупке и соответствующими требованиями части 3 настоящей статьи.

В силу части 3.2 статьи 3 Закона о закупках неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 настоящей статьи. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

По мнению Челябинского УФАС России, рассматриваемая процедура анализа предложений на выполнение работ по замене насоса сетевого №3 водогрейной котельной №1 (извещение № 32009798627) обладает всеми признаками конкурентной закупки.

Так, например, АО «ЭнСер» опубликовано извещение о проведении анализа предложений на сайте <https://zakupki.gov.ru/> и разместило всю документацию.

Заказчиком выбран способ конкурентной закупки – запрос предложений.

На участие в закупке подано 2 заявки, то есть обеспечена конкуренция участникам.

Документацией предусмотрены критерии оценки заявок, их весомость и порядок оценки указаны в приложении №1 к данной закупочной документации.

Приложение № 1 содержит критерии:

ценовые (предложенная участником цена договора),

неценовые (финансовая устойчивость, судебные решения, количество договоров, суммарная цена аналогичных договоров, наличие кадровых ресурсов, наличие материально-технических ресурсов) и т.д.

Согласно пункту 41 «Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017) нарушение участником закупки своих обязательств, при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения, не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Из документов, представленных сторонами, усматривается, что между АО «ЭнСер» и ООО «СоюзСтройСервис» велась переписка, что подтверждается письмами последнего исх. № 0201/1 от 01.02.2021, № 0209/1 от 09.02.2021, № 0212/1 от 12.02.2021, № 0312/3 от 12.03.2021, по вопросу экономической нецелесообразности подписания договора в связи с изменившейся ситуацией на рынке услуг.

Принимая во внимание пояснения ООО «СоюзСтройСервис», представленные доказательства, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении ООО «СоюзСтройСервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках»,

РЕШИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения ООО «СоюзСтройСервис» (ИНН 6671040228) в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>