

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

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Кудряшова Г.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Сильцова Р.О. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Патокиной Н.Н. - члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

в присутствии представителя ООО «Акрос» - К.О.И. (доверенность от 30.12.2014), рассмотрев в открытом заседании комиссии заявление АО «Транснефть – Верхняя Волга» о включении ООО «Акрос» 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:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение АО «Транснефть – Верхняя Волга» (далее – заказчик), содержащее сведения о победителе закрытого запроса предложений (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru/> - 31401643249) - ООО «Акрос» (далее – общество), которое уклоняется от заключения договора поставки присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов.

Антимонопольный орган известил о факте поступления данного обращения ООО «Акрос», которым представлены письменные пояснения от 12.01.2015 №001. Общество полагает, что ООО «Акрос» не совершало действий (бездействия), которые могут быть охарактеризованы как недобросовестное поведение участника закупки. ООО «Акрос» не участвовало в закупках АО «Транснефть – Верхняя Волга» лица, направившего сведения об ООО «Акрос» в антимонопольный орган. Общество действительно признано победителем закупки ОАО «АК «Транснефть», однако не имело возможности заключить договор в связи с возникновением ряда обстоятельств, за которые ООО «Акрос» не несёт ответственности. К таким обстоятельствам относится ослабление курса рубля, прекращение производства присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов её непосредственным производителем.

Изучив материалы, представленные АО «Транснефть – Верхняя Волга» в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждёнными постановлением Правительства

Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, заслушав пояснения представителя ООО «Акрос», комиссия приходит к следующему.

Руководствуясь положениями Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ОАО «АК «Транснефть», выступая организатором закупки, 28.10.2014 в сети Интернет на сайте <http://zakupki.gov.ru/> разместило извещение, закупочную документацию закрытого запроса предложений на право заключения договоров поставки присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов в январе-апреле 2015 года с заказчиками закупки – ООО «Транснефть-Балтика», АО «Транснефть - Верхняя Волга», АО «Средне-Волжский транснефтепродукт».

ООО «Акрос» приняло участие в закупке, направив заявку, которая признана соответствующей закупочной документации. По условиям проведения закупки общество подтвердило своё согласие с условиями договора и подготовило свою заявку на участие в закупке в соответствии с условиями, указанными в документации о закупке, без каких-либо оговорок. ООО «Акрос» понимало, что не имеет права вносить изменения в заявку на участие в закупке и обязалось в случае выбора победителем закупки заключить договор в соответствии с условиями закупки и прилагаемым образцом договора (форма №4 подтверждения согласия с условиями договора).

Согласно пункту 4 протокола №ЗП-23.15/И от 27.11.2014 заседания конкурсной комиссии ОАО «АК «Транснефть» общество признано победителем закупки. Пункт 15 инструкции для участника закупки (размещена вместе с извещением о проведении закупки на сайте <http://zakupki.gov.ru/>) предполагает следующий порядок действий по итогам закупки.

Победителю закупки направляется письменное уведомление о выборе его победителем с приглашением к процедуре подписания договора в течение 2 (двух) рабочих дней с даты выбора его победителем закупки. Победитель закупки обязан подписать договор в течение 7 (семи) календарных дней с момента размещения на официальном сайте протокола, если иной срок не предусмотрен в документации о закупке. Если победитель закупки не подписывает договор в вышеуказанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

28.11.2014 ОАО «АК «Транснефть» в адрес ООО «Акрос» направлено письменное уведомление, содержащее приглашение к подписанию договоров по итогам закупки. В свою очередь, протокол о выборе ООО «Акрос» победителем закупки надлежащим образом опубликован 27.11.2014

Таким образом, в семидневный срок с даты публикации итогового протокола о результатах закупки ООО «Акрос» обязано подписать договор с заказчиками закупки, в том числе договор с АО «Транснефть – Верхняя Волга».

Однако в нарушение принятых ранее обязательств заключить договор в соответствии с условиями закупки и прилагаемым образцом договора ООО «Акрос» направило в адрес ОАО «АК «Транснефть» письмо от 04.12.2014 (исх. №017-14ПТП/0032), в котором предложило пересмотреть условия договоров, пересчитав их цену в долларах Соединённых Штатов Америки.

10.12.2014 ОАО «АК «Транснефть» отказалось от данного предложения, настаивая на заключении договоров с заказчиками на условиях закупочной документации. 10.12.2014 ООО «Акрос» предложило АО «Транснефть – Верхняя Волга» пересмотреть условия договоров, пересчитав их цену в евро – валюту, имеющую обращение на территории Европейского союза. Данное предложение также отвергнуто ОАО «АК «Транснефть».

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.

Таким образом, уже то обстоятельство, что ООО «Акрос» к 10.12.2014 не заключило договор с АО «Транснефть – Верхняя Волга», является достаточным для квалификации действий общества, как действий участника закупки, направленных на уклонение от заключения договора по результатам закупки. Иные обстоятельства, наступившие по истечению предусмотренного для заключения договора семидневного срока, не имеют правового значения для констатации факта уклонения ООО «Акрос» от заключения договора с АО «Транснефть – Верхняя Волга».

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что изменение курсов иностранных валют, прекращение производства предмета закупки её непосредственным производителем – ООО «Технологическая компания Шлюберже», о котором ООО «Акрос» уведомлено 15.12.2014, не являются исключительными обстоятельствами, а негативные последствия, к которым данные события привели, могли быть исключены в случае проявления ООО «Акрос» должной осмотрительности, то есть относятся к обычным рискам, присущим предпринимательской деятельности. Не являясь производителем требуемой заказчиками присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов, ООО «Акрос» всё же приняло решение осуществлять её поставки, следовательно, должно было быть готово к наступлению вышеуказанных обстоятельств.

При этом являются несостоятельными ссылки ООО «Акрос» на положения части 1 статьи 416 Гражданского кодекса Российской Федерации. Данной нормой установлено, что обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которая ни одна из сторон не отвечает.

Полагая, что заключение договора невозможно по причине прекращения производства присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов конкретным хозяйствующим субъектом, общество не учитывает следующее. Основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей служат юридические факты, с которыми закон и иные правовые акты связывают соответствующие последствия. В данной ситуации у ООО «Акрос» отсутствовала обязанность поставить предмет закупки, так как подобная обязанность возникла бы из договора, который общество не подписало. В свою очередь, признание ООО «Акрос» победителем закупки повлекло возникновение у общества обязанности заключить договор поставки присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов на условиях и в сроки, предусмотренные закупочной документацией, что ООО «Акрос» 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, 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 ООО «Акрос» уклонившимся от заключения поставки присадки противотурбулентной для транспортировки нефтепродуктов январь-апрель 2015 года с АО «Транснефть – Верхняя Волга» по результатам закрытого запроса предложений, организованного ОАО «АК «Транснефть» (номер извещения на сайте <http://zakupki.gov.ru/> - 31401643249).

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

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии Г.А. Кудряшов

Р.О. Сильцов

