

Дело № 13РНП-2023

029/10/5-691/2023

Заказчик:

Архангельский филиал ФГУП "Российская телевизионная и радиовещательная сеть" "Архангельский областной радиотелевизионный передающий центр"

г. Архангельск, пр. Чумбарова- Лучинского, д. 32

E-mail: info-arh@rtrn.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью "ЭПВ"

196105, г. Санкт-Петербург, ул. Благодатная, д. 63, корп. 6, литер Б, пом.3

E-mail: fil@vent-prom.com

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

24 июля 2023 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению обращений, поданных в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель - Цакулов Ю.Г.	Руководитель Управления;
Член Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член Пахатина Ю.В.	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;
комиссии	

на основании части 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») и постановления 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»,

В отсутствии представителей от Заказчика, Участника закупки которые уведомлены надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своих представителей не направили.

УСТАНОВИЛА:

14 июля 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль за соблюдением

законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и осуществления полномочий по ведению реестра недобросовестных поставщиков, поступило обращение Архангельского филиала ФГУП "Российская телевизионная и радиовещательная сеть" "Архангельский областной радиотелевизионный передающий центр" (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО "ЭПВ" (ИНН 7810688821) (далее – Общество) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник закрытого запроса котировок (приглашение №02-07/421), на право заключения договора на поставку систем кондиционирования уклонился от заключения договора.

Комиссия Архангельского УФАС России согласно Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и постановления 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» рассмотрела обращение о включении сведений об ООО "ЭПВ" в Реестр недобросовестных поставщиков с учетом следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 указанного Федерального закона правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в ФГУП "Российская телевизионная и радиовещательная сеть" принято Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд РТРС, утвержденное приказом РТРС от 18.07.2022 № 112 (далее – Положение о закупке).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и содержит требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения.

22.05.2023 Заказчиком участникам закупки направлено приглашение № 02-07/421, на участие в закрытом запросе котировок на право заключения договора на поставку систем кондиционирования (далее – Извещение, документация о закупке).

Начальная (максимальная) цена договора – 4 855 089,02 руб.

В соответствии с итоговым протоколом на участие в закрытом запросе котировок от 01.06.2023 была подана единственная заявка от ООО "ЭПВ", которая признана соответствующей требованиям Извещения. Данный участник закупки предложил

цену договора 4 855 089,02 руб.

В соответствии с пунктом 15 статьи 3.2 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 9.1.2. Положения о закупке, а также пунктом 5.2 документации о закупке, договор по результатам конкурентной закупки с участником закупки, обязанным заключить договор, заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Исходя из обращения Заказчика, Итоговый протокол был направлен участнику закупки по e-mail: fil@vent-prom.com 01 июня 2023 года.

Следовательно, договор с победителем закупки должен быть заключен не ранее 12.06.2023 и не позднее 22.06.2023.

В соответствии с пунктом 9.1.3 Положения о закупках, а также пунктом 5.3 документации о закупках 08 июня 2023 года участнику закупки ООО «ЭПВ» на e-mail fil@vent-prom.com Заказчиком направлен для подписания проект договора на поставку систем кондиционирования.

14 июня 2023 года ООО «ЭПВ» обратилось с письмом к Заказчику с просьбой об изменении условий оплаты по договору поставки путем установления авансового платежа.

Изменение условий возможны в только случае несоответствий между проектом договора и документацией о конкурентной закупке, направленных участнику закупки заявке участника закупки (пункт 9.1.4.1. Положения о закупке).

Заказчиком таких несоответствий не выявлено, о чем Заказчик письмом от 14.06.2023 № 02-10/575 сообщил ООО «ЭПВ».

21.06.2023 ООО «ЭПВ» направило письмо-уведомление об отказе от подписания договора.

Согласно п. 5.5.1 Документации договор с победителем закупки не заключается, и он признается уклонившимся от заключения договора, если не выполнил требования о предоставлении заказчику в срок, указанный в пункте 5.2 Документации, подписанный договор.

Вместе с тем, в установленный срок – до 22.06.2023 подписанного победителем закупки проекта договора в адрес заказчика не поступало.

22.06.2023 Заказчиком был сформирован протокол о признании участника уклонившимся от подписания договора в связи с отказом ООО «ЭПВ» от подписания договора.

Частью 3 статьи 5 ФЗ «О закупках» определено, что 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.

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» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

Согласно части 2 Правил направления сведений в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения о лице, которое уклонилось от заключения договора или с которым договор по решению суда расторгнут в связи с существенным нарушением им условий договора.

Информация, предусмотренная пунктом 2 Правил, направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России – 12.07.2023

На основании части 2 статьи 5 ФЗ «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.

Исходя из сложившейся судебной практики обжалования решений антимонопольных органов о включении участников закупки в реестр недобросовестных поставщиков, следует, что на практике реестр недобросовестных поставщиков используется как правовой инструмент защиты заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является

только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения договора, связанных с эффективным использованием средств Заказчика и, как следствие, нарушением публичных интересов в этих правоотношениях.

С учетом изложенного, контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО «ЭПВ» недобросовестным поставщиком, контролирующей орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Для рассмотрения на заседании Комиссии Архангельского УФАС России дела о включении сведений ООО «ЭПВ» в реестр недобросовестных поставщиков, общество не представило объяснений по факту уклонения от заключения контракта и не направило своих представителей. При вынесении решения Комиссия Архангельского УФАС России исходит из того, что лицо, в отношении которого поданы сведения, от пояснений отказалось и принимает решение на основании представленных документов Заказчиком.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях

обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект договора в Архангельское УФАС России не представлено.

Уклонение от заключения договора может выражаться, как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания (определение Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489).

Действуя в рамках заключения договора, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию собственных средств Заказчика, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО «ЭПВ» можно квалифицировать как недобросовестное поведение при заключении договора, выразившееся в уклонении от заключения договора

Таким образом, сведения в отношении ООО «ЭПВ» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 ФЗ «О закупках», Правилами ведения реестра, утвержденными 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», а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Направить в Федеральную антимонопольную службу сведения, представленные Заказчиком – АО «ПО «Севмаш», в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЭПВ» (ИНН 7810688821) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с уклонением от заключения договора на право заключения договора на поставку систем кондиционирования (приглашение №02-07/421).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЭПВ» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Соответствующий пункт Приказа Федеральной антимонопольной службы может быть обжалован заинтересованным лицом в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством.

Председатель комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены комиссии Н.В. Вознесенская

Ю.В. Пахатина