

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 26.04.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 28.04.2021г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия), на которую 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 22.11.2012г. №1211, в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии: ; ;

при участии представителей заказчика - ООО «Транснефть-Восток» - (доверенность), (доверенность);

при участии представителя участника закупки ООО «АЭМодуль» - (доверенность);

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

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ООО «Транснефть-Восток» поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «АЭМодуль» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме №0001-202-К05-03861-2021 «Электротехническая продукция (АПС)», извещение № 32109934853.

**Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения**

**организатора торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков и доводы участника закупки, приводит к следующим выводам.**

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 года.

Заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32109934853 о проведении конкурса в электронной форме №0001-202-К05-03861-2021 «Электротехническая продукция (АПС)», а также документация (далее- Документация).

Ознакомившись с вышеуказанной информацией ООО «АЭМодуль» подана заявка на участие в конкурсе.

Заказчиком в ЕИС размещен протокол № 0001-202-К-05-03861-2021/И заседания Конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-202-К-05-03861-2021 «Электротехническая продукция (АПС)», согласно которому по результатам подведения итогов победителем процедуры признан участник под номером № 8 – ООО «АЭМодуль».

В соответствии с пунктом 12.2 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», победитель закупки, участниками которой могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП, обязан подписать договор по месту нахождения организатора закупки или путем обмена подписанными экземплярами договоров экспресс-почтой в порядке, определенном в Уведомлении, в течение 13 календарных дней с даты

размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола), если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

В соответствии с пунктом 15.1 Инструкции Извещения договор заключается заказчиком с победителем закупки, выбранным по результатам проведенной закупки в порядке, предусмотренном Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» и настоящей инструкцией, при условии предоставления со стороны победителя закупки документов, указанных в пунктах 15.4 – 15.7 Инструкции.

Пунктом 3 Извещения об осуществлении закупки было установлено требование о предоставлении участником закупки организатору закупки документов, подтверждающих возможность выполнения обязательств по договору, после признания его победителем.

Согласно, пункту 15.4. Инструкции для участника закупки победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» установлено требование о предоставлении данного подтверждения. К указанным документам относятся:

- договоры, в том числе предварительные, с производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером и (или)
- гарантийные письма производителя, дистрибьютера, официального представителя и (или)
- акты приема-передачи и другие документы, подтверждающие фактическое наличие товара у победителя закупки и (или)
- дилерские сертификаты (при осуществлении закупки транспортных

средств и спецтехники и запасных частей для автотранспортной техники, орг., вычислительной техники и расходных материалов и комплектующих к ней) и (или)

- другие документы, выданные производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером, гарантирующие возможность исполнения договора победителем закупки и (или)

- сертификаты (декларации) соответствия на продукцию, в соответствии с Единым перечнем продукции, подлежащей обязательной сертификации, единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (при осуществлении закупки спецодежды, спецобуви, СИЗ).

Гарантийное письмо – по форме 4.2 (Гарантийное письмо от производителя товаров, являющихся предметом закупки, предоставляется победителем закупки посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, по позициям, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» указано слово «Да».

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола (до 20.03.2021г.) ООО «АЭМодуль» должен был предоставить посредством функционала электронной площадки документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки. В течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола ООО «АЭМодуль» обязан был подписать договор (до 28.03.2021г.)

В соответствии с пунктом 15.8 Инструкции в случае непредставления со стороны победителя закупки документов, указанных в п. 15.4 – 15.7 настоящей инструкции, договор с таким лицом не заключается, конкурсная комиссия вправе признать такого победителя уклонившимся от заключения договора. В этом случае участнику закупки, заявка которого признана наилучшей после заявки победителя закупки, направляется письменное уведомление в порядке, предусмотренном настоящим разделом. Соответствующие решения конкурсной комиссии оформляются протоколом, который размещается в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания указанного протокола. С даты размещения указанного протокола в единой информационной системе на участника закупки,

заявка которого признана наилучшей после заявки победителя закупки, распространяются все права и обязанности победителя закупки.

ПАО «Транснефть» направило в адрес ООО «АЭМодуль» письмо от 16.03.2021 № ПАО-34-07-02/10977 о том, что общество признано победителем закупки, о необходимости предоставить документы по пунктам 15.4, 15.6, 15.7 инструкции для участника закупки, а также документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора – не позднее 10 дней. Повторно направлено письмо от организатора закупки от 23.03.2021 в адрес победителя закупки о представлении документов по пункту 15.4 инструкции для участника закупки.

В ответ ООО «АЭМодуль» письмом исх. № 1695 от 23.03.2021 сообщило ПАО «Транснефть» о том, что ООО «АЭМодуль» (авторизированный дилер и сервисный центр ООО «Энерготехмонтаж») обратилось к ООО «Энерготехмонтаж» о предоставлении документов по пункту 15.4 инструкции для участника закупки (Письмо Исх. №1682/1 от 17.03.2021г.), в ответ ООО «Энерготехмонтаж» направило в адрес ООО «АЭМодуль» письмо от 29.03.2021 № 064/21, из содержания которого следует, что все полномочия на поставку оборудования в Конкурсе были представлены другому участнику закупки.

Из пояснений ООО «АЭМодуль» следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения договора по результатам закупки, незаключение договора связано с отказом ООО «Энерготехмонтаж» в поставке необходимой по закупке продукции. Ранее ООО «АЭМодуль» также сотрудничало с данной организацией, поставляло заказчикам продукцию данного производителя и ситуаций по отказам в продаже продукции не возникало. ООО «АЭМодуль» представило информацию о выполненных (выполняемых) договорах поставки за период с ноября 2018 года по март 2021 года. Так, в указанный период заключено либо выполнено 14 договоров поставки. По утверждению ООО «АЭМодуль» претензий заказчиков к обществу по обязательствам не возникало.

Также в подтверждении своей добросовестности ООО «АЭМодуль» представило копии положительных отзывов в свой адрес.

На основании вышеизложенного, комиссия антимонопольного органа не усматривает недобросовестного поведения в действиях ООО «АЭМодуль», так как из представленных документов следует, что участник конкурса имел намерение заключить договор, начал подготовку к его подписанию, однако, по не зависящим от общества причинам, ООО «АЭМодуль» не имело возможности представить гарантийное письмо от производителя товара.

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 Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права организатора торгов относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, и 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 Закон о закупках, ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012г. № 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 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 основания для включения сведений в отношении ООО «АЭМодуль» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют, поскольку невозможность заключить договор была связана с отказом ООО «Энерготехмонтаж» предоставить в адрес ООО «АЭМодуль» необходимые документы и продать товар.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. №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 «АЭМодуль» (Российская Федерация, 446436, г. Кинель, ул Маяковского, д. 57, ИНН 6330062373, дата подведения итогов закупки: 12.03.2021г., сведения о договоре: договор на поставку «Электротехническая продукция (АПС)»; ОКПД 2 — 27.12.1; валюта договора – российские рубли, цена договора- 8 313 701 рублей 04 копейки, срок исполнения договора – 06.2021, код валюты договора – RUB-643), не включать в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии