

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**№ 5-03-223/16**

### **о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков**

24 ноября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия), в составе:

Председатель

Комиссии:

Члены Комиссии:

Рассмотрев обращение ОАО «Фортум» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки ОАО «Тюменьэнергострой» в связи с уклонением от заключения договора на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах по результатам проведения открытых конкурсных переговоров (извещение № 31603915319 от 22.07.2016),

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило обращение ОАО «Фортум» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки ОАО «Тюменьэнергострой» (625013, г. Тюмень, ул. 50 лет Октября, 73, ИНН/КПП 7203003000/720301001).

Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства.

ОАО «Фортум» 22.07.2016 объявило о проведении открытых конкурсных переговоров на право заключения договора на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах.

Информация об открытых конкурентных переговорах (закупочная документация и извещение) была размещена в единой информационной системе на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (извещение № 31603915319 от 22.07.2016).

Согласно протоколу подведения итогов от 30.08.2016 (внутренний номер лота F100003572, 0001) победителем открытых конкурентных переговоров было признано ОАО «Тюменьэнергострой».

ОАО «Фортум» направило 01.09.2016 проект договора на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 филиала Энергосистема «Западная Сибирь» ОАО «Фортум» в 2016, 2017 годах в адрес ОАО «Тюменьэнергострой».

В связи с непоступлением от ОАО «Тюменьэнергострой» подписанного договора, в срок, предусмотренный пунктом 5.5.5. Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд ОАО «Фортум», ОАО «УТСК» и ОАО «ЧЭР» (далее — Положение о закупках) направило последнему письмо № ТТЭЦ-1/1244 от 16.09.2016 с просьбой незамедлительно направить в адрес ОАО «Фортум» подписанный со своей стороны договор.

ОАО «Тюменьэнергострой» письмом от 20.09.2016 (№01/164) сообщило, что не имеет возможности подписать направленный ОАО «Фортум» договор (№200/2100/16/3572) на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах, в связи с форс-мажорными обстоятельствами.

В соответствии с пунктом 6.1 Положения о закупке, заключение договора производится в порядке, установленном в разделе V Положения о закупке. Пунктом 5.2.2. этого же раздела предусмотрено, что Победитель в срок не более 10 календарных дней с момента получения проекта договора обязан подписать его со своей стороны и обеспечить получение организатором закупки подписанных экземпляров со стороны участника договора со всеми приложениями и дополнениями являющимися его неотъемлемой частью.

На основании изложенных обстоятельств, заказчиком был сделан вывод об уклонении от подписания договора ОАО «Тюменьэнергострой».

В связи с указанными обстоятельствами ОАО «Фортум» приняло решение о направлении договора в адрес участника, чье предложение было вторым по результатам открытых конкурентных переговоров. 19.10.2016 со вторым участником ООО «Строительная компания «ВИТЯЗЬ» был заключен договор на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах (№200/2100/16/3572), подписанный со стороны второго участника договор был направлен в адрес ОАО «Фортум» 27.10.2016.

ОАО «Тюменьэнергострой» письмом от 24.11.2016 пояснило, что до даты начала работ (01.09.2016- согласно условиям технического задания ОФО «Фортум»), в отношении ОАО «Тюменьэнергострой» инспекцией федеральной налоговой службы № 3 по г. Тюмени УФНС России по Тюменской области Федеральной налоговой службы, были вынесены решения (№65278 от 01.09.2016 и №62090 от 18.08.2016) о приостановлении операций по счетам налогоплательщика в банке, а также переводам электронных денежных средств, которые были получены ОАО «Тюменьэнергострой» по телекоммуникационным каналам связи. В последствии, данные решения ОАО «Тюменьэнергострой» обжаловало в вышестоящие органы УФНС и в судебном порядке. До 20.09.2016, т. е. даты направления письма в адрес ОАО «Фортум», решений об отмене вышеназванных решений о приостановке операций по счетам не было, следовательно, общество не могло пользоваться денежными средствами, поступающими на их расчетных счет от хозяйствующих субъектов, в частности, от ОАО «Фортум» в качестве авансового платежа по договору.

Таким образом, не желая сорвать в дальнейшем договорные обязательства по

выполнению работ в предусмотренный договором срок, ОАО «Тюменьэнергострой» направило в адрес заказчика письмо о сложившихся для последнего, форс-мажорных обстоятельствах.

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

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, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Согласно Приказу ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении 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.

Обращение ОАО «Фортум» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ОАО «Тюменьэнергострой» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные 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.

Общие сведения о закупке.

Способ закупки: открытые конкурентные переговоры.

Сведения о заказчике: ОАО «Фортум» (место нахождения: 454077, г. Челябинск, Бродокалмацкий тракт, 6).

Наименование закупки: договор на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах.

Сведения о начальной (максимальной) цене договора: 500 000 рублей.

Официальный сайт, на котором размещена документация о закупке:  
<http://www.zakupki.gov.ru>.

Размер, срок и порядок внесения платы за предоставление документации о закупке: плата не установлена.

Место подачи заявок: г. Челябинск.

Дата и время начала подачи заявок: 22 июля 2016 года.

Дата и время окончания подачи заявок: 5 августа 2016 года в 17:00 местного времени.

Место, дата и время рассмотрения заявок: г. Челябинск.

Адрес сайта в сети «Интернет», на котором проводится закупка:  
<http://www.zakupki.gov.ru>.

Дата и время подведения итогов закупки: 25.08.2016 в 17:00 местного времени.

Сведения об участниках закупки, которым присвоены первый и второй порядковые номера: 1. ОАО «Тюменьэнергострой», 2. ООО «Строительная компания «ВИТЯЗЬ».

ОАО «Фортум» направило 01.09.2016 проект договора на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 филиала Энергосистема «Западная Сибирь» ОАО «Фортум» в 2016, 2017 годах в адрес ОАО «Тюменьэнергострой».

ОАО «Фортум» направило ОАО «Тюменьэнергострой» письмо № ТТЭЦ-1/1244 от 16.09.2016 с просьбой незамедлительно направить в адрес ОАО «Фортум» подписанный со своей стороны договор.

ОАО «Тюменьэнергострой» письмом от 20.09.2016 (№01/164) сообщило, что не имеет возможности подписать направленный ОАО «Фортум» договор (№200/2100/16/3572) на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах, в связи с форс-мажорными обстоятельствами.

В соответствии с пунктом 5.2.2 Положения о закупке ОАО «Фортум» в случае, уклонения победителя от заключения договора организатор закупки передает соответствующие сведения в уполномоченный государственный орган для включения контрагента в реестр недобросовестных поставщиков и вправе заключить договор с участником закупочной процедуры, предложившим наилучшие условия после участника, являющегося победителем, но уклонившегося либо существенно нарушившего условия договора.

В связи с указанными обстоятельствами ОАО «Фортум» приняло решение о направлении договора в адрес участника, чье предложение было вторым по результатам открытых конкурентных переговоров. 19.10.2016 со вторым участником ООО «Строительная компания «ВИТЯЗЬ» был заключен договор на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах (№200/2100/16/3572), подписанный со стороны второго участника договор был направлен в адрес ОАО «Фортум» 27.10.2016.

ОАО «Тюменьэнергострой» пояснило, что в отношении общества налоговой службой были вынесены решения о приостановлении операций по счетам

налогоплательщика в банке, а также переводам электронных денежных средств, в последствии, данные решения ОАО «Тюменьэнергострой» обжаловало в вышестоящие органы и в судебном порядке. Следовательно, не желая сорвать в дальнейшем договорные обязательства по выполнению работ в предусмотренный договором срок, ОАО «Тюменьэнергострой» направило в адрес заказчика письмо о сложившихся для последнего, форс-мажорных обстоятельствах.

Однако, ОАО «Фортум» письмом направило возражения, из которых следует, что приведенные доводы ОАО «Тюменьэнергострой» не являются форс-мажорными обстоятельствами, а Закон о закупках не предусматривает условий, при которых участник, признанный победителем закупки вправе отказаться от заключения договора с заказчиком.

В соответствии с частью 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.

При этом уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник размещения заказа не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем закупки и, как следствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным расходованием денежных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ (постановления от 30.07.2011 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П) меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

При рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения договора (государственного контракта) уполномоченный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Антимонопольным органом установлено, что факт отказа от заключения договора ОАО «Тюменьэнергострой» не оспаривает, ссылаясь на отсутствие возможности исполнения договора в связи с тем, что налоговым органом принято решение о приостановлении операций по счетам налогоплательщика (ОАО «Тюменьэнергострой») в банке, а также переводам электронных денежных средств.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона, в том числе приведших к невозможности заключения договора с ним как с лицом, признанным победителем закупки. При этом, ОАО «Тюменьэнергострой» во избежании срыва договорных обязательств, с учетом возможного причинения вреда ОАО «Фортум», в случае заключения договора и неисполнения его условий, а также возможных негативных последствий, которые могут повлиять на деловую репутацию ОАО «Тюменьэнергострой», посчитало возможным отказаться от заключения договора.

Кроме того, антимонопольный орган, принимая во внимание экономическую ситуацию в РФ, пришел к выводу о нецелесообразности включения ОАО «Тюменьэнергострой» в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора по причинам независящим от воли данного участника.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что общество предприняло достаточные действия для заключения договора в соответствии с требованиями закупочной документации. Таким образом, ОАО «Тюменьэнергострой» были предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения договора, в связи с чем, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», считает, что общество предприняло все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства, регулирующего порядок заключения договора, проявило необходимую внимательность и осмотрительность при осуществлении своей деятельности.

РЕШИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение о нецелесообразности внесения в реестр недобросовестных поставщиков ОАО «Тюменьэнергострой»(625013, г. Тюмень, ул. 50 лет Октября, 73, ИНН/КПП 7203003000/720301001) в связи с уклонением от заключения договора по результатам открытых конкурентных переговоров на демонтаж строений Тюменской ТЭЦ-1 в 2016, 2017 годах (извещение № 31603915319 от 22.07.2016).