

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Курской области

ул. Марата, 9, г. Курск, 305000

**тел. (4712) 70-08-15, факс (4712) 56-22-
04**

e-mail: to46@fas.gov.ru

Руководителю

Филиала АО «Концерн Росэнергоатом»

«Курская атомная станция»

Руководителю

ООО«Интэк»

_____ № _____

на № _____ от _____

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу № 046/07/5-394/2020

Резолютивная часть решения оглашена 08 июля 2020 года.
г. Курск

Решение в полном объеме изготовлено 10 июля 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области 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, в составе:

Председатель Комиссии:

«...» ;

Члены комиссии:

«...»;

«...»;

рассмотрев обращение организатора закупки – АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» (посредством видеоконференцсвязи по ссылке <http://vcs03fas.cloud.rt.ru/service/join/?confid=108542&confpass=5873> о включении сведений (информации) в отношении ООО «Интэк» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи уклонением ООО «Интэк» от заключения договора на поставку комплектующих систем диагностики (код по ОКПД 2: 26.51.85.120 – комплектующие (запасные части) приборов, устройств и машин контрольно-измерительных, не включенные в другие группировки, не имеющие самостоятельных группировок) (конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства изв. №32008996898), в присутствии представителя АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» «...» (по доверенности), в отсутствии: представителя ООО «Интэк» (уведомлено о месте и времени рассмотрения дела),

УСТАНОВИЛА:

В Курское УФАС России 29.06.2020 г. поступило обращение организатора закупки – АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» о рассмотрении сведений о включении информации в отношении ООО «Интэк» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи уклонением ООО «Интэк» от заключения договора на поставку комплектующих систем диагностики (код по ОКПД 2: 26.51.85.120 – комплектующие (запасные части) приборов, устройств и машин контрольно-измерительных, не включенные в другие группировки, не имеющие самостоятельных группировок) (конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства изв. №32008996898)

Данное обращение АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» направлено 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 РФ от 22.11.2012 г. № 1211 (далее – Правила).

Согласно доводам организатора закупки – АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция», ООО «Интэк» уклонилось от заключения договора по результатам проведенного конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки комплектующих систем диагностики, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (изв. №32008996898).

Изучив представленные организатором торгов документы Комиссия Курского УФАС России установила следующее.

17.03.2020 г. в Единой Электронной Торговой Площадке (ЕЭТП) в сети «Интернет» было опубликовано извещение № 32008996898 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора поставки комплектующих систем диагностики, начальная максимальная цена (НМЦ) составила 25 960 008 руб. 84 коп. с НДС, заказчик (организатор торгов) филиал АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция».

Конкурс в электронной форме проводился в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 09.10.2019 года № 121), с учетом приказа генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 г. № 1/191-П (в редакции приказа Госкорпорации «Росатом» от 01.08.2019 г. № 1/787-П).

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии №3-1093-11 от **24.04.2020 г.** по подведению итогов процедуры закупки на право заключения договора на поставку комплектующих систем диагностики победителем конкурса признан ООО «Интэк» (участник №3), с ценой предложения 21 000 000,00 рублей, с НДС.

Согласно п. 18 Извещения № 32008996898 о проведении конкурса в электронной форме **заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней со дня размещения итогового протокола на официальном сайте и ЭТП, направляет с использованием функционала ЭТП лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора**, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке в исходный проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

24.04.2020г. протокол заседания закупочной комиссии №3-1093-11 от 24.04.2020 г. по подведению итогов процедуры закупки на право заключения договора на поставку комплектующих систем диагностики был размещен Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (ЕИС) и ЭТП.

22.05.2020г. Филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» посредством функционала ЭТП в адрес ООО «Интэк» был направлен проект договора для подписания (т.е. по истечении 15 рабочих дней).

Таким образом, в нарушение п. 14, Р.1, Приложения №12 к ЕОСЗ, п.15 ч.2 закупочной документации, п.18 извещения о проведении закупки проект договора был направлен не в течении 7 рабочих дней, а по истечении 15 рабочих дней.

Таким образом, Филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» был нарушен срок направления проекта договора в адрес ООО «Интэк».

В соответствии с ч. 15 ст. 3.2. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – 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, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно п. 18 Извещения № 32008996898 о проведении конкурса в электронной форме договор по результатам закупки заключается в течение 20 рабочих дней, но не ранее чем через 10 дней после размещения на официальном сайте и на ЭТП итогового протокола.

В соответствии с п. 18 Извещения № 32008996898 о проведении конкурса в электронной форме лицо, лицо, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, закупочной документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП в течение 4 (четырёх) рабочих дней со дня направления указанного проекта договора.

Заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня получения указанного протокола разногласий рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания. Лицо, с которым заключается договор, обязано разместить с использованием программно-аппаратных средств ЭТП подписанный со своей стороны договор в течение 2 (двух) рабочих дней со дня направления ему заказчиком доработанного проекта договора или проекта договора с документом об отказе учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

26.05.2020г. в адрес филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» победителем конкурса ООО «Интэк» было направлено письмо и протокол разногласий к договору поставки на поставку комплектующих систем диагностики от 25.05.2020г.

В указанном письме ООО «Интэк» указывает, что в связи с чрезвычайными мерами, принятыми в Российской Федерации и иностранных государствах в целях предотвращения распространения коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, полностью или частично приостановлена деятельность предприятий (поставщиков и заводов-изготовителей) нарушены логистические связи, планы производства, в связи с чем возможность поставок находится в неопределенности. Стоимость производства требуемой продукции существенно выросла, сроки ее производства и поставки также существенно увеличились. В результате сложившихся обстоятельств непреодолимой силы (совместное письмо Минфина России, МЧС России, ФАС России от 03.04.2020г.), как указывает ООО «Интэк», общество в настоящее время не может осуществить поставку полного комплекта продукции по договору в установленный в нем срок и по предусмотренной цене.

В протоколе разногласий к договору поставки ООО «Интэк» предлагает изменить, в том числе: срок поставки продукции с 05.08.2020г. на 30.12.2020г., цену настоящего договора с 17 500 000 руб. (без НДС) на 20 650 000 руб. (без НДС).

04.06.2020г. Заказчиком в адрес ООО «Интэк» был направлен ответ на протокол разногласий, о том, что встречные требования на основании п.7 и п.18 извещения о проведении закупки, не принимаются

15.06.2020г. в адрес филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» победителем конкурса ООО «Интэк» было направлено письмо № 05-15/06 об отказе от заключения договора.

В соответствии со ст. 9.5 ЕОСЗ, п. 18.2. ч. 2. Закупочной документации в случае уклонения лица, с которым заключается договор, от подписания договора заказчик направляет предложение о включении сведений о таком лице в соответствующий реестр недобросовестных поставщиков, ведущийся в соответствии с положениями Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в порядке и сроки, установленные постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 года № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

07.07.2020 г. в адрес Курского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Интэк» по факту отказа от заключения договора.

ООО «Интэк» указывает, что 22.05.2020 г. филиалом АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» был направлен посредством функционала ЭТП проект договора в адрес ООО «Интэк». Согласно п. 6 Извещения № 32008996898 о проведении конкурса в электронной форме срок поставки продукции был установлен до 05.08.2020 г. В связи с чрезвычайными мерами, принятыми в Российской Федерации и иностранных государствах в целях предотвращения распространения коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, полностью или частично приостановлена деятельность предприятий (поставщиков и заводов-изготовителей) нарушены логистические связи, планы производства, в связи с чем возможность поставок находится в неопределенности. Согласно закупочной документации, изготовителями поставляемой продукции по 62 позициям (из 114), являются поставщики из зарубежных стран (Китай, Швейцария, США, Германия, Канада, Япония, Тайвань, Республика Корея). Большая часть производства на территории России остановлена, торгующие организации (дилеры /дистрибьюторы) не работают либо на «удаленке». В результате сложившихся обстоятельств непреодолимой силы ООО «Интэк» не может осуществить поставку полного комплекта продукции по договору в установленный в нем срок и по предусмотренной цене.

На заседании Комиссии Курского УФАС России, представитель Заказчика не смог пояснить причины направления Заказчиком проекта договора с нарушением установленных документацией о закупке сроков в адрес победителя конкурса в электронной форме ООО «Интэк».

Согласно совместному разъяснению Минфина России от 03.04.2020 №24-06-05/26578, МЧС России от 03.04.2020 № 219-АГ-70, ФАС России от 03.04.2020 № МЕ /28039/20 распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

По смыслу нормы ч. 2 ст. 4 ФЗ «О закупках» информация об участнике закупки включается в РНП только в случае, если такой участник уклонился от заключения договора, а также в случае, если договор расторгнут по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора поставщиком (подрядчиком,

исполнителем).

Включение в РНП является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры определения поставщика обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

ФЗ «О закупках» не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно разъяснениям Конституционного Суда Российской Федерации, изложенным в постановлениях от 30.07.2001г. №13-П и от 21.11.2002г. №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 привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона как элемент субъективной стороны состава правонарушения; применяемые санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Учитывая, что включение сведений в РНП, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений ФЗ «О закупках», Комиссия при принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в РНП не ограничивается формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 №10 - П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и, во всяком случае, не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В рассматриваемом случае Комиссия Курского УФАС России не имеет достаточных оснований для включения информации об ООО «Интэк» в реестр недобросовестных поставщиков. При указанных обстоятельствах, Комиссия Курского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в материалах дела доказательств и сведений о недобросовестном поведении ООО «Интэк» при осуществлении действий, направленных на отказ от подписания договора по результатам конкурса в электронной форме, учитывая чрезвычайный и непредотвратимый характер пандемии, вызванной распространением новой коронавирусной инфекцией COVID-19, а также нарушение порядка заключения договора со стороны заказчика.

Таким образом, ООО «Интэк» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 г. № 1211, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Курского УФАС России,

РЕШИЛА:

Основания для включения сведений об ООО «Интэк» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ « О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», отсутствуют.

Председатель Комиссии _____

«...»

Члены Комиссии _____

«...»

«...»