

**Заказчик -**

Северная дирекция инфраструктуры

ОАО «РЖД»

150003, г. Ярославль,

Волжская набережная, дом 59

e-mail: di-SmirnovaEV1@nrr.ru

**Лицо, с которым**

**расторгается договор -**

ООО «КИПЭлектромонтаж»

150023, г. Ярославль,

Московский пр-т, д. 122, пом. 12

**Заключение № 06-07/18р-20**

**по результатам проверки факта**

**уклонения победителя закупки от заключения договора**

28 июля 2020 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 30.07.2020г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления <...>, члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы <...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы <...>,

рассмотрев сведения, представленные ОАО «РЖД» - Северная дирекция

инфраструктуры, о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «КИПЭлектромонтаж» (ИНН 7604299883) - участника аукциона № 1197/ОАЭ-ЦДИ ЦП/20 по лоту № 3, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту железнодорожного переезда путевого хозяйства Северной дирекции инфраструктуры (Архангельская область) (номер извещения — 32009009352), отказавшегося от подписания договора, в присутствии:

- от ОАО «РЖД» – <...> (по доверенности);

- от ООО «КИПЭлектромонтаж» - <...> (по доверенности),

#### **у с т а н о в и л а:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступили сведения, представленные ОАО «РЖД» - Северная дирекция инфраструктуры, о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «КИПЭлектромонтаж» (ИНН 7604299883) - участника аукциона № 1197/ОАЭ-ЦДИ ЦП/20 по лоту № 3, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту железнодорожного переезда путевого хозяйства Северной дирекции инфраструктуры (Архангельская область) (номер извещения — 32009009352).

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

19.03.2020 ОАО «РЖД» - Северная дирекция инфраструктуры в рамках проведения аукциона № 1197/ОАЭ-ЦДИ ЦП/20 по лоту № 3, участниками которого вправе быть исключительно субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту железнодорожного переезда путевого хозяйства Северной дирекции инфраструктуры (Архангельская область) (далее аукцион) разместило официальном сайте в единой информационной системе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - единая информационная система, ЕИС) извещение № 32009009352 и закупочную документацию о закупке. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 3 составляет 2 772 131,00 (два миллиона семьсот семьдесят две тысячи сто тридцать один) руб. 00 коп. без учета НДС, 3 326 557,20 (три миллиона триста двадцать шесть тысяч пятьсот пятьдесят семь) руб. 20 коп. с учетом НДС.

Согласно извещению о проведении аукциона № 32009009352 от 19.03.2020:

-дата окончания срока подачи заявок - «27» марта 2020 г. в 09:00 ч. московского времени;

-начало рассмотрения вторых частей заявок «16» апреля 2020 г.;

-рассмотрение вторых частей заявок осуществляется «16» апреля 2020 г.;

-подведение итогов закупки осуществляется «16» апреля 2020 г.

В соответствии с пунктам 1 и 7 Указа Президента РФ от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19), в соответствии со [статьей 80](#) Конституции Российской Федерации, период с 4 по 30 апреля 2020 г. включительно установлен как нерабочие дни с [сохранением](#) за работниками заработной платы.

В соответствии с пунктом 1 Указа Президента РФ от 28.04.2020 № 294 «О продлении действия мер по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» установить с 6 по 8 мая 2020 г. включительно нерабочие дни с [сохранением](#) за работниками заработной платы.

В связи с вышеизложенным, заказчиком принято решение о продлении сроков проведения закупки.

Согласно уведомлению о переносе сроков от 30.04.2020 определены новые даты рассмотрения вторых частей заявок - «14» мая 2020 г., подведение итогов закупки - «14» мая 2020 г.

Таким образом, принятие заказчиком решения по вторым частям заявок, поданных на участие в данном аукционе, перенесено на месяц.

В представленных Заказчиком сведениях указано, что на участие по лоту № 3 в вышеназванном аукционе была подана 1 заявка - ООО «КИПЭлектромонтаж» (протокол № 1197/ОАЭ-ЦДИ ЦП/20/1 от 22.04.2020 рассмотрения первых частей на участие в закупке).

По результатам рассмотрения вторых частей заявок по лоту № 3 заявка ООО «КИПЭлектромонтаж» была признана соответствующей требованиям документации о закупке (протокол № 1197/ОАЭ-ЦДИ ЦП/20/2 от 14.05.2020 рассмотрения вторых частей на участие в закупке).

По итогам проведения аукциона заказчиком по лоту № 3 данного аукциона было принято решение о признании его несостоявшимся в связи с тем, что на участие в аукционе подана одна аукционная заявка - ООО «КИПЭлектромонтаж», которая была допущена до участия в аукционе, и на основании пункта 3.1.1. документации о закупке принято решение с данным участником заключить договор (итоговый протокол № 69 от 14.05.2020)

Пунктом 3.20.3. документации о закупке установлено, что Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) с даты определения цены, направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

В соответствии с пунктом 3.20.4. документации о закупке участник аукциона, с которым заключается договор, должен представить подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика.

В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией.

Так, итоговый протокол № 69 от 14.05.2020 размещен в ЕИС 18.05.2020, соответственно ОАО «РЖД» - Северная дирекция инфраструктуры направило ООО «КИПЭлектромонтаж» проект договора 27.05.2020. Таким образом ООО «КИПЭлектромонтаж» должен был направить в адрес ОАО «РЖД» - Северная дирекция инфраструктуры подписанный договор до 01.06.2020г. (включительно).

Указанную обязанность ООО «КИПЭлектромонтаж» не исполнило, в связи с чем 25.06.2020 ООО «КИПЭлектромонтаж» было признано уклонившимся от подписания договора (протокол № 169 от 25.06.2020 о признании участника уклонившимся от заключения договора).

В ходе рассмотрения поступивших сведений Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 2 Правил 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 № 1211, 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 предусмотренные указанными Правилами сведения.

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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.

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).

В соответствии с пунктами 1, 2 Приказа ФАС России от 18.03.2013 N 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», комиссия (центрального аппарата либо территориального органа ФАС России) проводит проверку сведений в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки сведений комиссия дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения сведений в реестр, которое оформляется приказом ФАС России. Подтвержденные по результатам проверки сведения включаются в реестр не позднее трех рабочих дней со дня принятия указанного в пункте 2 данного приказа решения руководителя ФАС России.

В силу приведенных выше положений [Закона](#) о закупках, а также подзаконных актов, при поступлении сведений об уклонении участника Закупки от заключения договора антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения договора с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков. Вместе с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков может являться только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям [Закона](#) о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним, как лицом, признанным победителем закупки и этими действиями (бездействием) нарушающим права заказчика относительно условий и срока исполнения договора. В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П) отражено, что применяемые государственными органами 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. Таким образом, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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.

В рассматриваемом случае Комиссия не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках со стороны ООО «КИПЭлектромонтаж» в виду не подписания проекта договора в пятидневный срок.

Согласно правовой позиции, содержащейся в [пункте 8](#) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2016 г. N 7 "О применении

судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств", в силу [пункта 3 статьи 401](#) Гражданского Кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 18.03.2020 № ИА/21684/20, следует, что пандемия коронавирусной инфекции (COVID-19) является обстоятельством непреодолимой силы, в связи с чем территориальным органам ФАС России необходимо учитывать данную позицию, в том числе при рассмотрении обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Письмом ООО «КИПЭлектромонтаж» от 02.06.2020г. исх. № 02/6, направленным в адрес заказчика, общество сообщило о том, что не готово заключить договор в настоящее время, так как его исполнение значительно затруднено наличием следующих обстоятельств, не зависящих от общества.

Так, на заседании Комиссии представитель ООО «КИПЭлектромонтаж» указал, что общество ранее приобретало у ООО «Термотрон-Завод» производимые им электроприводы. И исходя из имеющегося опыта сотрудничества срок изготовления производимой ООО «Термотрон-Завод» продукции составляет 1 месяц.

В данном случае необходимо учитывать то обстоятельство, что в период действия ограничений, вызванных пандемией коронавируса COVID-19, ООО «Термотрон-Завод» не осуществлял производство данной продукции, что было сообщено в ходе телефонных переговоров между отделом продаж ООО «Термотрон-Завод» и ООО «КИПЭлектромонтаж».

Также в соответствии с пунктом 4 Технического задания документации о закупке срок выполнения работ, в связи с ограничениями, связанными с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19), заказчиком не был изменен и остался следующим: с 01 июня 2020 года по 02 сентября 2020 года.

При этом срок для заключения договора определен как период: с 27 мая 2020г. по 03 июня 2020г.

Таким образом, подрядчик по условиям договора обязан приступить к выполнению работ сразу же после его заключения.

Однако на дату заключения договора 03.06.2020г. у ООО «КИПЭлектромонтаж» имеет место быть неопределенность в сроках поставки электроприводов, используемых при выполнении работ по договору.

По итогам рассмотрения сведений Комиссия пришла к выводу об отсутствии у ООО «КИПЭлектромонтаж» умысла в уклонении от заключения договора в силу

следующего.

ООО «КИПЭлектромонтаж» подавая 26.03.2020г. свою заявку на участие в указанном аукционе исходило из тех реальных обстоятельств, которые были известны обществу о сроках производства ООО «Термотрон-Завод» в обычных, ранее сложившихся условиях, что позволило обществу на тот момент принять решение об участии в данном аукционе.

При этом ООО «КИПЭлектромонтаж» не могло предвидеть начало пандемии коронавирусной инфекции (COVID-19) и введения ограничительных мер сроком до 08 мая 2020г., которые вызвали перенос подведения итогов аукциона на месяц с 16 апреля 2020г. на 16 мая 2020г., а также изменения ООО «Термотрон-Завод» сроков производства электроприборов необходимых для комплектации УЗП.

Кроме того, Комиссией принято во внимание, что до возникновения ситуации связанной с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19), ООО «КИПЭлектромонтаж» надлежащим образом исполняло обязательства по выполнению работ в соответствии с договорами строительного подряда № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/1/1 от 11.11.2019, № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/2/1 от 11.11.2019, № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/3/1 от 11.11.2019, № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/4/1 от 11.11.2019, № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/5/1 от 11.11.2019, № 4008/ЗКТЭ-ЦДИ ЦП/19/6/1 от 11.11.2019.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия считает, что при сложившихся обстоятельствах основания для включения ООО «КИПЭлектромонтаж» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия,

**заклучила:**

не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ОАО «РЖД» - Северная дирекция инфраструктуры, в отношении ООО «КИПЭлектромонтаж» (ИНН 7604299883) .

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>