

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 054/10/5-2299/2023

13 ноября 2023 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

Рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение акционерного общества «Новосибирскэнергосбыт» (далее – АО «Новосибирскэнергосбыт», вх. 20560-ЭП/23 от 02.11.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ТК «Оникс» (далее – ООО «ТК «Оникс»), признанном победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области, с которым договор № 00018-23 от 22 февраля 2023 г. расторгнут по решению Арбитражного суда НСО от 27.09.2023 по делу № А45-17567/2023 в связи с существенным нарушением им условий договора,

в присутствии представителя АО «Новосибирскэнергосбыт» – <...> (Доверенность № 26/2021 от 22.09.2021 г.),

в присутствии представителей ООО «ТК «Оникс» – <...>(Доверенность № б/н от 09.11.2023 г.) и <...> (Доверенность № б/н от 09.11.2023 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение АО «Новосибирскэнергосбыт» (вх. 20560-ЭП/23 от 02.11.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ТК «Оникс», признанном победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области, с которым договор № 00018-23 от 22 февраля 2023 г. расторгнут по решению Арбитражного суда НСО от 27.09.2023 по делу № А45-17567/2023 в связи с существенным нарушением им условий договора.

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от исполнения договора:

Общество с ограниченной ответственностью «ТК «Оникс».

2. Сведения о месте нахождения (юридическом и фактическом) юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 633209;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Новосибирская область, город Искитим, ул. Чкалова, д. 3, офис 15.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: <...>

4. Код причины постановки на учёт: 544601001.

5. Основной государственный регистрационный номер: 1165476166184.

6. Дата подведения итогов закупки – 09.02.2023 г.

7. Предмет аукциона в электронной форме – выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области.

8. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – дата заключения договора 22.02.2023 г., договор 00018-23.

9. Сведения о договоре № 00018-23 от 22.02.2023 г.:

наименование товаров (работ, услуг) – выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области;

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности:

ОКПД2: 43.21.10.210 Работы по установке приборов учета расхода электроэнергии.

валюта договора – российский рубль.

цена договора – 1 928 673,32 (Один миллион девятьсот двадцать восемь тысяч шестьсот семьдесят три) рубля 32 копейки с НДС, в том числе с НДС 20% - 321 445,55 (Триста двадцать одна тысяча четыреста сорок пять) рублей 55 копеек;

срок исполнения договора – до 31.12.2023 г.;

код валюты договора – 643.

10. Дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решения суда) – 27.09.2023;

Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 27.09.2023 г. по делу № А45-17567/2023 по исковому заявлению АО «Новосибирскэнергосбыт» указанный договор расторгнут, что является основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

АО «Новосибирскэнергосбыт» сообщило следующее.

Основания для включения в Реестр недобросовестных поставщиков:

договор от 22 февраля 2023 г. № 00018-23, заключенный между АО «Новосибирскэнергосбыт» (Заказчик) ООО «ТК ОНИКС» (Подрядчик) расторгнут по решению суда от 27.09.2023 А45-17567/2023, в связи с существенным нарушением условий договора Подрядчиком.

Сведения об участнике закупки:

Полное наименование: Общество с ограниченной ответственностью «ТК ОНИКС».

Юридический адрес: 633209, Российская Федерация, Новосибирская область, г. Искитим, ул. Чкалова, д. 3, оф. 15, ИНН 5446018244.

Фактический адрес: 633209, Российская Федерация, Новосибирская область, г. Искитим, ул. Чкалова, д. 3, оф. 15.

Сведения о договоре:

– наименование работ: Выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области;

– код ОКПД 2 – 43.21.10.210 Работы по установке приборов учета расхода электроэнергии;

– валюта – российский рубль, код по ОКВ - 643 RUB;

– цена договора – 1 928 673,32 (Один миллион девятьсот двадцать восемь тысяч шесть сот семьдесят три) рубля 32 копейки в том числе 20% НДС.

– срок действия договора – до 31.12.2023 г.

Срок выполнения работ – не позднее 30.09.2023 г. и указывается в заявке.

Фактические обстоятельства:

АО «Новосибирскэнергосбыт» (далее - Заказчик) 11.01.2023 г. сформирована и опубликована на платформе <...> закупка №32312021181 в ЕИС, Извещение и документация о проведении аукциона размещено: на сайте электронной площадки <...> № 2620340 на право заключения договора на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области. Извещение размещено: на сайте электронной площадки <...> № 2620340 на сайте <...>.

Лот 1. Выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета в г. Новосибирск, г. Бердск, г. Обь, Новосибирском районе.

Лот 2. Выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области (за исключением г. Новосибирск, г. Бердск, г. Обь, Новосибирского района).

Дата и время окончания срока, последний день срока подачи Заявок:

«01» февраля 2023 г. в 10-00 (время московское).

Поступило три заявки на ЭТП «РТС-тендер».

Подведение итогов закупки: «16» февраля 2023 г.

В соответствии с Протоколом № 00022 подведения итогов аукциона № 2620340 от 09.02.2023 г. решением закупочной комиссии Заказчика, победителем аукциона на право заключения договора на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области признано - ООО «ТК ОНИКС» (далее - Участник).

Договор составляется путём включения в проект договора, приложенного к Документации о закупке, условий договора, сведения о котором содержатся в Заявке Победителя и итоговом Протоколе. Договор заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней от даты размещения в единой информационной системе итогового протокола.

Договор № 0018-2023 заключен 22.02.2023 г. с ООО «ТК ОНИКС» (далее - Подрядчик) на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области на основании Протокола № 00022 подведения итогов аукциона № 2620340.

Дата расторжения договора 27.10.2023 - дата вступления решения Арбитражного суда Новосибирской области от 27.09.2023 № А45-17567/2023 в законную силу.

Основания расторжения договора - расторжение договора по решению суда в связи с существенным нарушением подрядчиком условий договора, а именно невыполнение работ в установленные в Договоре сроки.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит включить сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ТК ОНИКС» (633209, Российская Федерация, Новосибирская область, г. Искитим, ул. Чкалова, д. 3, оф. 15. ИНН 5446018244) в Реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ООО «ТК «Оникс» представило следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.

Между ООО «ТК Оникс» (далее – Общество) и АО «Новосибирскэнергосбыт» (далее – Заказчик) заключен Договор № 00018-23 от 22 февраля 2023 г. по выполнению электромонтажных работ на Объектах, расположенных на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области. Объекты – места установки индивидуальных приборов учета в жилых и нежилых помещениях, общедомовых приборов учета в многоквартирных домах.

Как справедливо полагает Общество речь идет именно о договоре на выполнение подрядных работ, а не поставку. При этом Заказчик по Договору обеспечивает Общество необходимыми материалами и имеет обязанность в соответствии со ст. 718, 719 ГК оказывать содействие в выполнении работ, что по спорным заявкам

сделано не было. И данное обстоятельство привело к нарушению сроков выполнения работ по отдельным спорным объектам.

Представителем Общества направлялась информация на электронный адрес соответствующего ответственного специалиста со стороны Заказчика о наличии препятствий для выполнения работ на следующих объектах:

- по абоненту Н404170, УМВД, контора, по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, д. 161 – в процессе согласования даты и времени проведения работ от абонента поступило сообщение о том, что у них специалиста по электрохозяйству нет и подрядчик должен дату и время согласовывать с их управляющей компанией, которая, в свою очередь, ответила, что к самому объекту для проведения работ она никого допустить не может, что данные объекты относятся к специальным и обслуживаются в АО «РЭС» напрямую, соответственно всеми работами занимаются они (о чем подрядчиком было заранее сообщено заказчику);

- по абоненту Н43370 ТСЖ «Изумрудный», объект: И43370-6-1: 7 жилых домов (дома № 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7) – невозможность проведения работ по данному абоненту была вызвана тем, что в процессе согласования даты и времени проведения работ специалистами подрядчика выяснилось, что ответственные за электрохозяйство специалисты ТСЖ находятся в очередных отпусках, в связи с чем было сообщено о перенесении сроков установки ОДПУ указанных многоквартирных работ на сроки позже 29.08.2023, дополнительно ТСЖ сообщило, что еще 25.04.2023 им было направлено соответствующее письмо исх. № 30/1 в АО «Новосибирскэнергосбыт» (о чем подрядчиком было заранее сообщено заказчику);

- по абоненту Н 404170, УМВД, контора, по адресам: г. Новосибирск, ул. Степная, д. 54/1; ул. Хилокская, д. 6; ул. Забалуева, д. 13; ул. Путевая, д. 14; ул. Пермитина, д. 24а; ул. Станиславского, д. 4; ул. Танкистов, д. 5 - в процессе согласования даты и времени проведения работ от абонента поступило сообщение о том, что у них специалиста по электрохозяйству нет и подрядчик должен дату и время согласовывать с их управляющей компанией, которая, в свою очередь, ответила, что к самому объекту для проведения работ она никого допустить не может, что данные объекты относятся к специальным и обслуживаются в АО «РЭС» напрямую, соответственно всеми работами занимаются они (о чем подрядчиком было заранее сообщено заказчику);

- по абоненту Н325740 ООО «ДОСТ-Н» по адресу: г. Новосибирск, Красный проспект, д. 87 – по данному адресу связаться с абонентом не удалось, найти управляющую организацию, обслуживающую данный дом не удалось, таким образом, сложилась следующая ситуация, по которой заявка есть, но подрядчик столкнулся с отсутствием возможности согласовать как само проведение работ у абонента, так и прибытие специалистов и непосредственное проведение работ на объекте (о чем подрядчиком было заранее сообщено заказчику).

АО «Новосибирскэнергосбыт» ни одному абоненту не сообщило о планируемых у них работах, о том, что ООО «ТК Оникс» является подрядчиком по выполнению работ по монтажу и установке приборов учета, что, в свою очередь, затрудняло возможность проведения согласований даты и времени проведения работ и, соответственно, увеличивало сроки самого проведения работ.

Общество довело до сведения Заказчика указанную информацию письмом 24.11.2023, где в рабочем порядке известило о фактической невозможности выполнения работ на объекте ГУ МВД по Новосибирской области без устранения Заказчиком обстоятельств, препятствующих к их выполнению, а именно: организации допуска подрядчика на объект.

От Заказчика каких-либо решающих выявленную проблему указаний так и не поступило.

Подрядчиком были приняты попытки организации еженедельных видеоконференций каждую пятницу с момента заключения Договора. Заказчик не принял участие ни в одной. Попытки организации продолжаются автоматически и по текущий день (приложение в Переписке)

Подрядчик, действуя разумно, благонадежно и осмотрительно, тем не менее, выполнил установку индивидуальных приборов учета в жилых и нежилых помещениях, общедомовых приборов учета в многоквартирных домах (таблица 1).

Фотофиксация, акты допуска приборов учета в эксплуатацию, подписанные собственниками объектов прилагаются.

Таблица 1

Ул. Овражная, 6. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	ТТН-30Т	0,66	60
Ул. Овражная 5. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	АВР		
Ул. Овражная, 5. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	ТТН-30Т	0,66	60
Ул. Овражная, 5. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	ТТН-30Т	0,66	60
Ул. Овражная, 6. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	ТТН-30Т	0,66	60
Ул. Овражная, 6. Г. Новосибирск, Новосибирская обл.	Г. Новосибирск	АВР	0,66	
Ул. Боровая партия 8	Г. Новосибирск	Т	0,66	50
Ул. Боровая партия 8	Г. Новосибирск	Т	0,66	50

Согласно части 1 статьи 718 ГК РФ заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы.

От Заказчика каких-либо решающих выявленную проблему указаний так и не поступило.

При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы.

Более того, Заказчиком до сегодняшнего дня для выполненных работ не оплачены, что нарушает ст. 716 ГК РФ и ст. 453 ГК РФ.

Общество также отдельно отмечает следующее.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение условий контракта подрядчиком, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в неприятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

Высший арбитражный Суд РФ в определении от 17.09.2012 г. № ВАС-11617/12 указывает, что исходя из разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации, изложенных в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, согласно которым меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, 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 признании подрядчика недобросовестным, нельзя ограничиваться формальным установлением факта неисполнения условий контракта и необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности степени вины каждой стороны. Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном уклонении от выполнения работ, предусмотренных контрактом.

Общество не самоустранилось, старалось в возникшей ситуации все-таки выполнить Договор, предлагало Заказчику различные варианты решения возникшей проблемы.

Однако Заказчик не понял существа проблемы и не пошел навстречу Обществу.

Общество за истекший период выполнило по Договору работ на общую сумму 64 255,68 рублей, который Заказчиком не принят и оплачен по надуманным основаниям (отсутствие рабочей программы РК «Гермес», отсутствие номеров ТП - хотя эти данные есть у Заказчика), в результате чего Общество будет вынуждено обратиться в суд.

В связи с вышеизложенным, ООО «ТК Оникс» считает свои действия в процессе исполнения Договора, действиями, свидетельствующими о принятии всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которое требовалось от нас по характеру обязательства и условиям делового оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, что свидетельствует о добросовестности Общества.

Включение организации в реестр недобросовестных поставщиков не будет являться справедливым и обоснованным решением и повлечет за собой полную остановку ее деятельности, тем более что Общество имеет 48 записей в единой информационной системе об исполнении и нахождении на исполнении государственных контрактов.

Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

11.01.2023 г. АО «Новосибирскэнергосбыт» разместило извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области в составе 2-х лотов (извещение от 11.01.2023 г. № 32312021181 на сайте <...>):

Лот № 1 – Выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области;

Лот № 2 – Выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории Новосибирской области за исключением г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района.

АО «Новосибирскэнергосбыт» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно протоколу № 00022 подведения итогов аукциона № 2620340, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.02.2023 г., по результатам проведения аукциона определение победителя по лоту № 1 осуществляется по заявкам следующих участников:

Порядковый номер заявки	Дата и время подачи заявки	Наименование участника закупки
3	24.01.2023 18:12 (МСК)	ООО "ТК ОНИКС"

1	18.01.2023 04:35 (МСК)	ИП ШЕВЧУК
2	24.01.2023 13:28 (МСК)	ИП АЛЕХИН

Сведения об итоговых позициях участников, заявки на участие которых были признаны соответствующими требованиям, предъявляемым к участникам аукциона:

Итоговая позиция	Наименование участника закупки	Ценовое предложение без НДС	Ценовое предложение с НДС	Порядковый номер заявки	Результат
1	ООО "ТК ОНИКС"	1 607 227,77 (Российский рубль)	1 928 673,32 (Российский рубль)	3	Победитель
2	ИП ШЕВЧУК	1 620 113,80 (Российский рубль)	1 620 113,80 (Российский рубль)	1	Второе место
3	ИП АЛЕХИН	2 135 555,00 (Российский рубль)	2 135 555,00 (Российский рубль)	2	Третье место

Закупочная комиссия приняла решение:

Признать победителем аукциона участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области.- ООО "ТК ОНИКС" (ИНН 5446018244, КПП 544601001, зарегистрированное по адресу: 633209, Новосибирская область, город Искитим, ул. Чкалова, д. 3, офис 15) и заключить договор на следующих условиях:

Сумма договора составляет 1 928 673,32 (Один миллион девятьсот двадцать восемь тысяч шестьсот семьдесят три) рубля 32 копейки с НДС,

Срок действия договора - до 31.12.2023 г.

Срок выполнения работ - не позднее 30.09.2023г. и указывается в заявке. Начальный срок выполнения работ по заявке - день, следующий за днем направления заявки. Конечный срок выполнения работ по заявке - не позднее даты, указанной в заявке. Заявка направляется Исполнителю не менее чем за 10 рабочих дней до установленного срока выполнения работ.

По результатам закупки, 22.02.2023 г. АО «Новосибирскэнергосбыт» и ООО «ТК Оникс» (633209, Новосибирская область, город Искитим, ул. Чкалова, д. 3, офис 15,

ОГРН: 1165476166184, Дата присвоения ОГРН: 26.09.2016, ИНН: 5446018244, КПП: 544601001) заключили договор № 00018-23 на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области от 27.09.2023 г. по делу № А45-17567/2023 вышеуказанный договор был расторгнут, в связи с существенным нарушением ООО «ТК Оникс» своих обязательств по договору.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 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.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), ООО «ТК «Оникс» (633209, Новосибирская область, город Искитим, ул. Чкалова, д. 3, офис 15, ОГРН: 1165476166184, Дата присвоения ОГРН: 26.09.2016, ИНН: 5446018244, КПП: 544601001) было включено в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 1 раз.

В соответствии со ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1 ст. 401 ГК РФ 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.

В соответствии с п. 3 ст. 401 ГК РФ 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.

Согласно абз. 2 ч. 2 ст. 450 ГК РФ, существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 523 ГК РФ, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в том числе в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения или исполнения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Нарушение условий 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.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, учитывая все вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

Нарушение участником закупки своих обязательств по исполнению договора, при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

При рассмотрении арбитражным судом дела № А45-17567/2023 вопросы, касающиеся добросовестности, вины ООО «ТК «Оникс», не были предметом рассмотрения.

ООО «ТК «Оникс» представило Новосибирскому УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении договора поставки в полном объеме.

Так, согласно пояснениям ООО «ТК «Оникс», АО «Новосибирскэнергосбыт» ни одному абоненту не сообщило о планируемых у них работах, о том, что ООО «ТК «Оникс» является подрядчиком по выполнению работ по монтажу и установке приборов учета, что, в свою очередь, затрудняло возможность проведения согласований даты и времени проведения работ и, соответственно, увеличивало сроки самого проведения работ.

ООО «ТК «Оникс» довело до сведения Заказчика указанную информацию письмом 24.11.2023, где в рабочем порядке известило о фактической невозможности выполнения работ на объекте ГУ МВД по Новосибирской области без устранения Заказчиком обстоятельств, препятствующих к их выполнению, а именно: организации допуска подрядчика на объект.

От Заказчика каких-либо решающих выявленную проблему указаний так и не поступило.

Подрядчик, действуя разумно, благонадежно и осмотрительно, тем не менее, выполнил установку индивидуальных приборов учета в жилых и нежилых помещениях, общедомовых приборов учета в многоквартирных домах.

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что доказательства, свидетельствующие об умышленном нарушении ООО «ТК «Оникс» условий заключенного договора отсутствуют.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что на основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ТК «Оникс» при исполнении договора № 00018-23 от 22 февраля 2023 г. на выполнение электромонтажных работ по установке общедомовых и индивидуальных приборов учета на территории г. Новосибирска, г. Бердска, г. Обь и Новосибирского района Новосибирской области, заключенному в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «ТК «Оникс» (633209, Новосибирская область, город Искитим, ул. Чкалова, д. 3, офис 15, ОГРН: 1165476166184, Дата присвоения ОГРН: 26.09.2016, ИНН: 5446018244, КПП: 544601001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».