



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Республике Хакасия

ул. Вяткина, 3, г. Абакан, 655017,
тел. (3902) 22-27-59, факс. (3902) 22-62-55
e-mail: to19@fas.gov.ru

27 МАЙ 2022 № 06-3449/ЕА

На № _____ от _____

Дальневосточному филиалу
АО «ТК РусГидро»
655619, Республика Хакасия, г.
Саяногорск, рабочий поселок
Черёмушки, д. 101
KolomejtsevaEV@rushydro.ru

ООО «Партнерство, Инвестиции,
Развитие»
117186, г. Москва, ул. Нагорная, д. 24,
корп. 9, э/пом/к 1/II/2Ж
info@pir.sbp.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 019/10/5-280/2022

об отсутствии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«26» мая 2022 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Комиссия) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых 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 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного

108515

Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в составе:

Ведущего заседание комиссии

руководителя управления;

Членов комиссии:

главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного законодательства и рекламы;

при участии представителя Заказчика – Дальневосточного филиала акционерного общества «Транспортная компания РусГидро» (далее – Заказчик, ДФ АО «ТК РусГидро», Заявитель):

- , на основании доверенности №Д/40/ДФ от 28.03.2022 года;

- на основании доверенности №Д/46/ДФ от 07.04.2022 года;

и представителя Общества с ограниченной ответственностью «Партнерство, Инвестиции, Развитие» (далее – ООО «ПИР», Общество)

- на основании доверенности №б/н от 18.05.2022 года,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение ДФ АО «ТК РусГидро» о включении сведений в отношении ООО «ПИР» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – РНП), предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакаское УФАС России) 18.05.2022г. вх. № 3840 посредством электронной почты поступило обращение ДФ АО «ТК РусГидро» о включении сведений в отношении ООО «ПИР» (ИНН 7841422483, ОГРН 11078470776193) в РНП, подписанное электронной цифровой подписью.

В обращении Заказчика указано, что согласно Протокола № 1/Р заседания закупочной комиссией по аукциону в электронной форме на право заключения договора по поставку шасси 6*4 для нужд АО «ТК РусГидро»

(лот № 1064-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2022-ТК), было принято решение о признании заявок двух участников ООО «ПИР» и ООО «ЗУМЛИОН КРАН».

10.03.2022 года по результатам подведения итогов закупочной процедуры, согласно Протокола № 2/ВП заседания закупочной комиссией по аукциону в электронной форме на право заключения договора по поставку шасси 8*4 для нужд АО «ТК РусГидро» (лот № 1064-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2022-ТК), победителем закупки признан Участник, занявший 1 (первое) место в итоговой ранжировке заявок: ООО «ПИР» (ИНН 7841422483) с ценой заявки не более 82 351 388,90 руб. без учета НДС.

Протоколом № 3/ВП закупочной комиссии по аукциону в электронной форме принято решение, что Участник ООО «ПИР» ОГРН 11078470776193 - не выполнил условие подпункта б) пункта 5.3.1 Документации о закупке, а именно отказался от подписания Договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3 Документации о закупке, на основании пункта 5.3.1 Документации о закупке признать ООО «ПИР» (ИНН: 7841422483) уклонившимся от заключения Договора и утратившим статус Победителя.

Для принятия решения о включении (об отказе во включении) сведений об ООО «ПИР» в РНП, руководителем Хакасского УФАС России .

принято решение о назначении места, даты и времени заседания комиссии о рассмотрении информации, представленной ДФ АО «ТК РусГидро» о включении сведений в отношении ООО «ПИР» в РНП.

В связи с этим, были направлены соответствующие уведомления в адрес Заказчика и Поставщика. Также у Общества запрошены письменные пояснения о причинах уклонения от заключения договора с их обоснованием.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия, рассмотрев все представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении, пришла к следующим выводам.

Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных

органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиками 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков в том числе подлежат сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки.

При этом, согласно письма ФАС РФ № ИА/31163/14 от 04.08.2014г. в ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

Частями 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках установлено:

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

20.12.2021г. в ЕИС и на электронной площадке АО «РАД» АО «ТК РусГидро» размещена информация о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора по поставку шасси 6*4 для нужд АО «ТК РусГидро» (лот № 1064-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2022-ТК) (извещение № 32110963473).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 82 351 388,90 рублей.

12.01.2022г. уведомлением № 1 были внесены изменения в Извещение о закупке и Документацию о закупке по аукциону в электронной форме на право заключения договора на поставку самосвалов на шасси 8x4 для нужд АО «ТК РусГидро» (лот № 1064-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2022-ТК).

21.01.2022 года дата окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе на ЭТП.

02.03.2022 года дата окончания рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе на ЭТП.

05.03.2022 года, согласно Протокола № 1/Р закупочной комиссии по аукциону в электронной форме, было принято решение о признании заявок двух участников, соответствующих документации о закупке.

Главой 4 «Определение Победителя (подведение итогов закупки)» аукционной документации установлено в том числе следующее:

4.14.2 Победителем закупки признается Участник, заявка которого соответствует требованиям настоящей Документации о закупке и который предложил наиболее низкую цену договора (цену заявки), занявший 1 (первое) место в ранжировке заявок.

4.14.4 Внимание! В случае непредоставления Участником, подавшим наименьшее ценовое предложение, требуемых в подпункте 4.11.1.8 документов, он будет считаться уклонившимся от заключения Договора с Заказчиком на заявленных им в ходе аукциона условиях. В этом случае Организатор вправе выбрать в качестве Победителя аукциона Участника, которому присвоено 2 (второе) место, с предпоследним предложением по цене Договора.

Также главой 5 «Порядок заключения и исполнения договора» аукционной документации установлено в том числе следующее:

5.1.1 Договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола по результатам закупки.

5.3.1. В случае если Победитель закупки:

а) мне подпишет Договор в установленные настоящей Документацией о закупке сроки (пункт 5.1.1);

б) откажется от подписания Договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3;

в) не раскроет информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по установленной форме (подраздел 7.12), с приложением подтверждающих документов;

г) не предоставит гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению Договора, в случаях и по форме, установленных подразделом 7.13;

д) не предоставит в установленный Заказчиком срок документы, указанные в пункте 5.1.4, или предоставит их с нарушением требований, установленных в Документации о закупке;

е) не предоставит копии документов, обязательных к предоставлению Победителем закупки в соответствии с требованиями Приложения № 1 к Документации о закупке «Технические требования» (в случае установления таковых);

ж) не выполнит другие условия, прямо предусмотренные настоящей Документацией о закупке,

то он признается уклонившимся от заключения Договора и утрачивает статус Победителя, а Закупочная комиссия имеет право выбрать в качестве Победителя иного Участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок.

Установлено, что в соответствии с Протоколом выбора победителя от 10.03.2022 № 2/ВП, официально размещенным в Единой информационной системе в сфере закупок на сайте <http://www.zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), участник закупки ООО «ПИР» признан Победителем по аукциону в электронной форме на право заключения договора на поставку самосвалов на шасси 8x4 для нужд АО «ТК РусГидро» (Лот №1064-ТПИР ОБСЛ ДОХ-2022-ТК).

Согласно части 15 статьи 3.2. Закона о закупках установлено, что 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. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Таким образом, последним днем регламентированного срока для подписания договора ООО «ПИР» считается 29.03.2022. Так как на момент 30.03.2022 ООО «ПИР» не подписал проект договора он признается уклонившимся от заключения договора.

01.04.2022г. протокол признания Участника уклонившимся от заключения договора размещен на сайте ЕИС.

В соответствии с пунктами 1, 2 Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 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 № 13-П, от 21.11.2002 № 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 адрес антимонопольного органа поступили письменные пояснения ООО «ПИР» по существу рассматриваемого вопроса:

«Находясь в ситуации невозможности оперативно отреагировать на стремительно изменяющиеся факты объективной действительности и не имея умысла на уклонение от заключения договора, ООО «ПИР» было поставлено в зависимость от принятия заказчиком решения о заключении или незаключении договора по результатам закупочной процедуры.»

Более того, в связи с улучшением внешнеэкономических факторов и налаживанием логистических звеньев цепи для заключения договора поставки с заявителем жалобы на включение в реестр недобросовестных поставщиком (АО «ТК РусГидро»), ООО «ПИР» выражает готовность заключения договора по заявленным в коммерческом предложении условиям, в том числе как с единственным поставщиком.»

Поставщик направлял в адрес Заказчика письмо №155 от 10.03.2022, где уведомил о вынужденном отзыве своего предложения с аукциона. Так как Поставщик на момент подачи заявки исходил из стоимости 119 000 USD при курсе 77 руб./1 USD, в стоимость также входила докомплектация и доставка до места указанного в документации аукциона. Однако, в условиях сильного обвала рубля, максимальная стартовая цена в долларовом эквиваленте =

75 725 долл. США, что ниже себестоимости самосвалов в текущих условиях, также в эту сумму не входит докомплектация и доставка.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев в полном объеме представленные документы, пояснения сторон и оценивая в совокупности все представленные доказательства, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении ООО «ПИР» в РНП, в виду следующего:

- объективная возможность исполнить контракт у ООО «ПИР» была и Общество по настоящее время заинтересовано в исполнении Контракта на условиях отличных в контракте и соответствующих изменениям экономической ситуации, а также в случае прекращения введенных в отношении России санкций и возврата курса рубля к евро/доллару;

- ООО «ПИР» предпринимало попытки по урегулированию с Заказчиком сложившейся ситуации (направляло письмо № 155 от 10.03.2022г. в адрес Заказчика, в котором сообщило о дальнейшем изменении цен и невозможности заключить договор), что не свидетельствует о бездействии Общества, а напротив указывает, что ввиду возникших в стране обстоятельств Общество уведомило Заказчика о причинах его неисполнения;

- в Российской Федерации были введены внешнеэкономические санкции, что привело к изменению экономической ситуации, в частности к увеличению роста цен и приостановке продаж автомобилей с других стран, то есть произошли экономические процессы, возникновение которых нельзя было предвидеть.

Таким образом, Комиссия Хакасского УФАС России приходит к выводу, что Общество не подписав проект договора, направленный Заказчиком, исходил из факта существенного изменения обстоятельств, а именно невозможности поставки товаров производителями в связи со сложившейся политической ситуацией, неопределенностью валютных курсов. Следствием подписания указанного проекта контракта неизбежно явилось бы неисполнением Обществом своих обязательств, в связи с этим не подписание договора в рассматриваемом случае нельзя квалифицировать как недобросовестное поведение.

Следовательно, в действиях ООО «ПИР» отсутствовало недобросовестное поведение, а также совершение Обществом умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках.

Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав Заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в

данный реестр участник закупки несет не перед Заказчиком, а фактически перед государством, кроме этого в рассматриваемой ситуации отсутствует компенсаторная функция.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Хакасского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО «ПИР» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Кроме того, Комиссия Хакасского УФАС России отмечает, что согласно части 3 статьи 5 Закон о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 Правил Постановления Правительства № 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 определенные Правилами Постановления Правительства № 1211 сведения и документы.

Вместе с тем, регламентированный срок для подписания участником договора истек 30.03.2022 года (о чем Заказчик указал в своем обращении), следовательно, сведения об участнике закупки ООО «ПИР» признанном закупочной комиссией АО «ТК РусГидро» уклонившимся от заключения договора подлежали направлению в антимонопольный орган в срок до 29.04.2022 года (с учетом выходных дней). При этом указанная информация поступила в адрес Хакасского УФАС России посредством электронной

почты лишь 18.05.2022 года, то есть с нарушением регламентированного срока.

Таким образом несвоевременное представление в Хакасское УФАС России информацию о ООО «ПИР», признанном уклонившимся от заключения договора, АО «ТК РусГидро» тем самым нарушило положение пункт 2 Правил Постановления Правительства № 1211 и части 3 статьи 5 Закон о закупках, что содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 19.7.2.1 КоАП РФ.

В связи с чем, 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», Приказом ФАС России от 18.03.2014г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Хакасского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Сведения, представленные Акционерным обществом «Транспортная компания РусГидро» в отношении ООО «ПИР» (ИНН 7841422483, ОГРН 11078470776193, 117186, г. Москва, ул. Нагорная, д. 24, корп. 9, э/пом/к 1/II/2Ж) не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Признать Заказчика нарушившим пункт 2 Правил Постановления Правительства № 1211 и часть 3 статьи 5 Закон о закупках.

3. Передать материалы жалобы должностному лицу Хакасского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Ведущий заседание Комиссии:

Члены Комиссии: