

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

З А К Л Ю Ч Е Н И Е № РНП/223-09/2021

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 13.05.2021 г.

В полном объёме заключение изготовлено 18.05.2021 г.
Тюмень

г.

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

председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок;
члены Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля закупок,

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» обращение акционерного общества «Транснефть-Сибирь» (далее также – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее также – РНП) в соответствии с требованиями ст. 5 Федерального

закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аудитэнергомодуль» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>), далее также – участник закупки, общество) в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора по результатам проведения конкурса в электронной форме на поставку электротехнической продукции (реестровый номер извещения: 32109934853),

с участием представителей заинтересованных лиц

от «Аудитэнергомодуль» <...> по доверенности от <...>,

от акционерного общества «Транснефть-Сибирь»:

1) <...> (на основании доверенности <...>);

2) <...> (на основании доверенности <...>),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 28.04.2021 г. поступило обращение АО «Транснефть-Сибирь» о включении в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с требованиями ст. 5 Закона о закупках информации в отношении ООО «Аудитэнергомодуль» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>) в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора по результатам проведения конкурса в электронной форме на поставку электротехнической продукции (реестровый номер в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru: 32109934853)

Из обращения заказчика следует, что ООО «Аудитэнергомодуль», являясь победителем указанной закупочной процедуры в установленный закупочной документацией срок надлежащим образом не исполнил обязанность по подписанию договора и предоставлению обеспечения его исполнения, вследствие чего данный участник был признан уклонившимся от заключения договора.

В связи с проведением проверки по данному обращению от ООО «Аудитэнергомодуль» Тюменским УФАС России были запрошены пояснения по факту уклонения от заключения договора с заказчиком с приложением соответствующих документов, которые поступили в антимонопольный орган письмом от 07.05.2021 г. вх.№ 4546.

Согласно пояснениям общества ООО «АЭМодуль» следует, что общество не

имело намерения (умысла) уклониться от заключения договора, при этом не подписание договора обусловлено отказом ООО «Энерготехмонтаж», с которым обществом связано договорными отношениями в поставке необходимой по закупке продукции. Ранее ООО «АЭМодуль» успешно сотрудничало с данной организацией, регулярно осуществляло поставки продукции данного производителя, при этом случаев отказа в продаже продукции не возникало. ООО «АЭМодуль» представило информацию о выполненных (выполняемых) договорах поставки за период за 2018-2021 годы. По утверждению ООО «АЭМодуль» претензий заказчиков к обществу по обязательствам не возникало, что подтверждается наличием положительных отзывов по результатам исполненных договоров.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав документы, сведения и материалы, представленные лицами, участвующими в деле, а также заслушав их устные пояснения установила следующее.

В соответствии со ст. 1 Закона о закупках, в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цен, качества и надёжности, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, данным законом установлены общие принципы и требования, предъявляемые к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ст. 5 Закона о закупках, за нарушение установленных Законом о закупках требований и принципов к участникам закупки, уклонившимся от заключения договоров, предусмотрена ответственность в виде включения названных лиц федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным правительством РФ в РНП.

Постановлением Правительства РФ № 331 от 30.06.2004 г. соответствующие полномочия возложены на Федеральную антимонопольную службу (п. 5.3.4 Положения о ФАС России).

Во исполнение Закона о закупках, постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012 г. утверждён Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила ведения реестра), а также Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченным на ведение РНП (далее – Правила направления сведений).

Пунктом 8 Правил ведения реестра определено, что уполномоченный орган в установленном порядке осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пп. 2 – 4 Правил ведения реестра. Подтверждённые по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях,

подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись (п. 9 Правил ведения реестра).

В целях реализации Правил ведения реестра, ФАС России издан приказ №164/13 от 18.03.2013 г. «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Приказ № 164/13), в соответствии с п. 1 которого на комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России возложены полномочия по проверке сведений, представляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в уполномоченный орган.

Согласно ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом заседания Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 г. № 5 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 27.12.2019 г. (с изменениями от 28.04.2020 г.) размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела, 28.01.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32109934853) и на сайте оператора ЭТП – акционерного общества «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» по адресу: <https://www.sberbank-ast.ru/> организатором закупки ПАО «Транснефть» в интересах заказчиков, входящих в группу компаний ПАО «Транснефть», в том числе АО «Транснефть-Сибирь» размещено извещение и документация на проведение конкурса в электронной форме 0001-202-K-05-03861-2021 «Электротехническая продукция (АПС)».

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» от 12.03.2021 победителем закупки признан участник 8 -ООО «АЭМодуль», подавший заявку, соответствующую требованиям конкурсной документации. Итоговый протокол от 12.03.2021 размещен в ЕИС 15.03.2021.

Порядок заключения договора по результатам конкурентной закупки регламентирован следующей нормой Закона о закупках. Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки

закключается 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 силу пункта 28 извещения о закупке победитель закупки обязан подписать договор в сроки, установленные Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть». Если победитель закупки не подписывает договор в указанные сроки, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее - Положение о закупках), к которому присоединено АО «Транснефть-Сибирь»: победитель закупки, участниками которой могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП, обязан подписать договор по месту нахождения организатора закупки или путем обмена подписанными экземплярами договоров экспресс-почтой в порядке, определенном в Уведомлении, в течение:

- 10 календарных дней с момента размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола);

- 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола), если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

В документации о закупке может быть установлен иной порядок и сроки заключения договора победителем закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ. Если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный п.п. 12.1 - 12.4 настоящего Положения о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Положением о закупке.

В соответствии с п. 15.3. инструкции для участника закупки в составе закупочной документации: победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением

последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

В п. 15.4. инструкции определено, что победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» установлено требование о предоставлении данного подтверждения.

В частности, указанным документам относятся:

- договоры, в том числе предварительные, с производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером и (или)
- гарантийные письма производителя, дистрибьютера, официального представителя и (или) - акты приема-передачи и другие документы, подтверждающие фактическое наличие товара у победителя закупки и (или)
- дилерские сертификаты (при осуществлении закупки транспортных средств и спецтехники и запасных частей для автотранспортной техники, орг., вычислительной техники и расходных материалов и комплектующих к ней) и (или)
- другие документы, выданные производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером, гарантирующие возможность исполнения договора победителем закупки и (или)
- сертификаты (декларации) соответствия на продукцию, в соответствии с Единым перечнем продукции, подлежащей обязательной сертификации, единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (при осуществлении закупки спецодежды, спецобуви, СИЗ).

Гарантийное письмо – по форме 4.2 (Гарантийное письмо от производителя товаров, являющихся предметом закупки, предоставляется победителем закупки посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола,

составленного по результатам закупки, по позициям, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» указано слово «Да».

Кроме того, из инструкции для участника закупки в составе закупочной документации следует, что обеспечение исполнения договора предоставляется не позднее 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Как следует из представленных в Тюменское УФАС России документов, письмом от 16.03.2021 г. № ПАО-34-07-02/10977 АО «Транснефть» уведомило ООО «АЭМодуль» о необходимости подписания договора по результатам закупки конкурса в электронной форме 0001-202-K-05-03861-2021 «Электротехническая продукция (АПС)» в срок установленный Инструкцией, а также предоставления организатору закупки документов, подтверждающих возможность выполнения обязательств по договору, после признания его победителем.

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола, т.е. до 22.03.2021 (с учетом выходных дней), победитель закупки должен был предоставить посредством функционала электронной площадки документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки. Обеспечение исполнения договора необходимо было предоставить в срок до 25.03.2021 г.

При этом, проект договора для подписания победителем закупки размещен на электронной площадке 26.03.2021.

Срок подписания договора со стороны победителя закупки с учетом п. 15.3. инструкции для участника закупки определен до 29.03.2021 г.

В ответ ООО «АЭМодуль» письмом исх. № 1695 от 23.03.2021 сообщило о том, что является авторизованным дилером ООО «Энерготехмонтаж», являющегося производителем необходимой заказчику продукции, в связи с чем ООО «АЭМодуль» обратилось к указанному лицу о предоставлении документов согласно пункту 15.4 инструкции для участника закупки, однако ООО «Энерготехмонтаж» направило в адрес ООО «АЭМодуль» письмо от 29.03.2021 № 064/21, из содержания которого следует, что поставка продукции будет осуществлена в адрес другого участника закупки.

В связи с этим, ООО «АЭМодуль» письмом от 29.03.2021 № 1704 в адрес ПАО «Транснефть» сообщило, что не может представить необходимые документы, подтверждающие возможность поставки товара.

Кроме того, 06.04.2021 ООО «АудитЭнергоМодуль» в адрес уполномоченного лица заказчика направило письмо с исх. N 1735 в котором повторно сообщило, что является дилером ООО «Энергомонтаж» и после проведения торгов завод-изготовитель не подтвердил полномочия и возможность

поставки оборудования по данному лоту, в виду того, что все необходимые полномочия на поставку оборудования предоставил другому участнику торгов с более выгодными для себя условиями.

В этой связи обществом представлена копия дилерского договора № 10/21 ДД от 01.01.2021, заключенного между ООО «АЭМодуль» и ООО «Энерготехмонтаж» в п.п.2 определено, что настоящий договор не определяет условий поставки конкретной партии продукции. Такие условия будут определяться в заключаемых сторонами договорах поставки или купли-продажи, которые могут быть связаны с настоящим договором.

В пункте 4.2 установлена обязанность исполнителя (ООО «Энерготехмонтаж») своевременно поставлять дилеру продукцию по его заявкам в объеме, который ежеквартально согласовывается сторонами и оказывать содействие дилеру в организации поставляемой продукции. Продукция поставляется партиями, на основании заявок дилера (п.7.1. договора).

Согласно части 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона N 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению интересов заказчиков в указанных правоотношениях.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении,

совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом следует отметить, что ни Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках N 223-ФЗ либо наличием решения заказчика, о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

Согласно пояснениям общества ООО «АЭМодуль» следует, что общество не имело намерения (умысла) уклониться от заключения договора, при этом не подписание договора обусловлено отказом ООО «Энерготехмонтаж», с которым обществом связано договорными отношениями в поставке необходимой по закупке продукции. Ранее ООО «АЭМодуль» успешно сотрудничало с данной организацией, регулярно осуществляло поставки продукции данного производителя, при этом случаев отказа в продаже продукции не возникало. ООО «АЭМодуль» представило информацию о выполненных (выполняемых) договорах поставки за период за 2018-2021 годы. По утверждению ООО «АЭМодуль» претензий заказчиков к обществу по обязательствам не возникало, что подтверждается наличием положительных отзывов по результатам исполненных договоров.

С учетом изложенных обстоятельств следует, что невозможность заключить договор была связана с отказом ООО «Энерготехмонтаж» предоставить в адрес ООО «АЭМодуль» необходимые документы и реализовать товар в необходимом объеме. В свою очередь, из поведения ООО «АЭМодуль» не усматривается намерение уклониться от подписания договора по результатам закупки и дальнейшего его исполнения.

Из имеющихся в материалах дела документов, в том числе переписки по вопросу заключения спорного договора не усматривается наличие умысла ООО «АЭМодуль», направленного на незаключение договора, при этом все

неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ООО «АЭМодуль» допустило виновное недобросовестное поведение, основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в рассматриваемом случае отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства РФ от 30.06.2004 г. № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе» и от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков», предусмотренного Законом о закупках и Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС России,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Признать факт уклонения ООО «АудитЭнергоМодуль» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>) от заключения договора поставки электротехнической продукции по результатам проведения конкурса в электронной форме по лоту №0001-202-К-05-03861-2021, (реестровый номер извещения: 32109934853) **не подтвердившимся.**

Председатель Комиссии,

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 6 ст. 5 Закона о закупках, включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, в РНП или содержание таких сведений в РНП может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.