

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,
уклонившимся от заключения договора

11.04.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган 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 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение акционерного общества «Омский завод транспортного машиностроения» (далее – АО «Омсктрансмаш», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 01.04.2022 № 3397) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Трейд» (ИНН 6623032080) (далее – ООО «Трейд», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя АО «Омсктрансмаш», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

в отсутствие представителя ООО «Трейд», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 01.04.2022 поступило обращение АО «Омсктрансмаш» о включении сведений об ООО «Трейд» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению АО «Омсктрансмаш», об уклонении Общества от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов, АО «Омсктрансмаш» проведен закрытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку проката сортового и катанки (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 221799000005) (далее – аукцион, закупка) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке).

Согласно протоколу № ЗА-006/01/2022 от 22.02.2022 на участие в аукционе поступила 1 заявка (№ 44186). По результатам рассмотрения первой и второй частей заявки единственного участника закупки закупочной комиссией АО «Омсктрансмаш» принято решение признать заявку № 44186 соответствующей требованиям документации о закупке, а также заключить договор с участником закупки с идентификационным номером 44186 с предложенной ценой договора – 21 181 010 руб.

Протоколом № ЗА-006/01/2022(2) от 16.03.2022 АО «Омсктрансмаш» на основании пункта 4.20.19(1) документации о проведении аукциона ввиду непредоставления подписанного договора признало участника закупки с идентификационным номером 44186 уклонившимся от подписания договора.

2. В соответствии с частью 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.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Общества от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «Трейд» запрос (исх. от 04.04.2022 № 05-2626) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 04.04.2022 № 05-2626 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения АО «Омсктрансмаш».

08.04.2022 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 3657э), в которых последнее возражает относительно включения ООО «Трейд» в реестр недобросовестных поставщиков по следующим основаниям:

1) АО «Омсктрансмаш» при организации закупки необоснованно была определена начальная (максимальная) цена договора;

2) документация о проведении закупки содержит различающиеся сведения о подлежащей поставке продукции;

3) документация о проведении закупки была составлена с нарушением норм и требований действующего законодательства, а именно пункта 25, 28 Положения об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, годовом объеме таких закупок и порядке расчета указанного объема, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014 № 1352.

На основании изложено, ООО «Трейд» просит отказать во включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

3. 01.04.2022 в Омское УФАС России из АО «Омсктрансмаш» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного 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» (далее – Постановление № 1211).

Информация о подпорубовенности участника закупки, поставщика и его месте нахождения				Сведения о проведении закупки			Сведения о договоре				
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора	цена договора
ООО «Трейд»	Россия	622051, Свердловская область, г. Нижний Тагил	ул. Коминтерна, д. 51, кв. 1 2	6623032080	22.02.2022	-	протокол № ЗА-006/01/2022 от 22.02.2022	Прокат сортовой и катанка горячекатаные стальные	24.10.6	рубель 643	21 181 010

* По результатам проведенной АО «Омсктрансмаш» закупки договор с ООО «Трейд» заключен не был.

В соответствии с подпунктом 2.1.1 пункта 2.1 статьи 20 главы 8 Положения о закупке заключение договора осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством, Положением, правовыми актами корпорации, извещением, документацией о закупке.

Из положений подраздела 4.21 документации о проведении аукциона следует, что договор по итогам закупки заключается только в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки (пункт 4.21.2).

Заключение договора в электронной форме осуществляется в соответствии с регламентом и функционалом закрытой электронной торговой площадки, с использованием которой проводилась закупка. Договор подписывается электронной подписью лица, имеющего право действовать соответственно от имени заказчика и лица, с которым заключается договор (пункт 4.21.15).

Проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор (пункт 4.21.7).

Лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику, в том числе подписанный со своей стороны проект договора (пункт 4.21.9).

Согласно подпункту 1 пункта 4.21.19 подраздела 4.21 документации о проведении аукциона участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредоставления подписанного им проекта договора в предусмотренные документацией о закупке сроки.

Аналогичные положения установлены в подпункте 1 пункта 20.6.1 Положения о закупке.

При рассмотрении дела № 05-08/15-22 РНП Комиссией установлено, что 15.02.2022 ООО «Трейд» была подана заявка № 7 на участие в аукционе. В указанной заявке Общество указало, что изучив извещение и документацию о закупке, размещенные 31.01.2022 № 221799000005, и безоговорочно принимая установленные в них требования и условия участия в закупке, в том числе в отношении проекта договора, заключаемого по итогам закупки, установленного пунктами 4.21.7, 4.21.9, предлагает заключить договор поставки проката сортового и катанки. Общество подтверждает свое согласие участвовать в вышеуказанной закупке на условиях, установленных документацией о закупке, регламентом ЗЭТП и Положением о закупке, а также поставить товар на условиях проекта договора, представленного в составе документации о закупке, со всеми приложениями к нему.

Через два дня после подачи заявки ООО «Трейд» в адрес АО «Омсктрансмаш» было направлено письмо от 17.02.2022 № 18 с просьбой аннулировать заявку Общества, представленную по закрытому аукциону № 221799000005 на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ», в связи с резким ростом цен в феврале 2022 г.

В ответ на письмо Общества от 17.02.2022 № 18 АО «Омсктрансмаш» письмом от 18.02.2022 № 048/306-з сообщило, что в соответствии с пунктом 4.11.1 документации о проведении аукциона участник процедуры закупки вправе изменить или отозвать ранее поданную заявку в любое время до установленных в пункте 23 информационной карты даты и времени окончания срока подачи заявок (до 11 ч. 00 мин. 16.02.2022 (по местному времени организатора закупки)).

В соответствии с пунктом 12.6.15 Положения о закупках участник процедуры закупки не вправе отозвать или изменить поданную заявку после окончания срока подачи заявок.

Рассмотрение первой и второй частей заявки ООО «Трейд», единственного участника закрытого аукциона № 221799000005 на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ», на соответствие требованиям документации о закупке будет отражено в протоколе заседания закупочной комиссии.

Согласно протоколу № ЗА-006/01/2022 от 22.02.2022 на участие в аукционе поступила 1 заявка (№ 44186). По результатам рассмотрения первой и второй частей заявки единственного участника закупки закупочной комиссией АО «Омсктрансмаш» принято решение признать заявку № 44186 соответствующей требованиям документации о закупке, а также заключить договор с участником закупки с идентификационным номером 44186 с предложенной ценой договора – 21 181 010 руб.

04.03.2022 АО «Омсктрансмаш» на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» размещен проект договора на поставку товара.

Протоколом № ЗА-006/01/2022(2) от 16.03.2022 АО «Омсктрансмаш» на основании пункта 4.20.19(1) документации о проведении аукциона ввиду непредоставления подписанного договора признало участника закупки с идентификационным номером 44186 уклонившимся от подписания договора.

Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что Общество в установленный документацией о проведении аукциона срок (с 04.03.2022 по 11.03.2022) не направило на электронную площадку подписанный со своей стороны проект договора, поскольку Общество полагает, что документация о проведении закупки была составлена с нарушением норм и требований действующего законодательства.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно пункту 3 статьи 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы, а также обстоятельств, не позволивших ему в установленном порядке подписать проект договора и направить его Заказчику, не представлено.

По мнению Комиссии, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

В случае, если ООО «Трейд» полагало, что в ходе организации и проведения закупки со стороны АО «Омсктрансмаш» были допущены нарушения действующего законодательства, в частности подготовлена документация о проведении закупки, противоречащая нормам права, Общество вправе было обжаловать указанные действия Заказчика в установленном законом порядке (статья 18.1 Федерального закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Также Общество вправе было не подавать заявку на участие в таком аукционе.

Между тем, в своей заявке ООО «Трейд» указало, что изучило извещение и документацию о проведении аукциона и согласно на поставку товара на условиях, предусмотренных проектом договора.

Таким образом, из совокупности имеющихся в деле № 05-08/15-22 РНП материалов Комиссия пришла к заключению, что ООО «Трейд» уклонилось от заключения договора на поставку проката сортового и катанки (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 221799000005).

По результатам проверки представленных АО «Омсктрансмаш» сведений в отношении ООО «Трейд» (ИНН 6623032080), на основании пункта 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 № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение 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

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об ООО «Трейд» (ИНН: 6623032080, ОГРН: 1069623032335, ул. Коминтерна, д. 51, кв. 12, г. Нижний Тагил, Свердловская область, 622051) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года в связи уклонением ООО «Трейд» от заключения договора с АО «Омсктрансмаш» по результатам проведения закрытого аукциона на право заключения договора на прокат сортовой и катанку (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 221799000005).

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

Председатель
Комиссии

<...>

Члены
Комиссии

<...>

<...>