Заказчик -

ПАО «ОДК-Сатурн»

152903, Ярославская обл.,
г. Рыбинск, пр. Ленина, д. 163

e-mail: saturn@uec-saturn.ru

Лицо, с которым

расторгается договор -

ОАО «АБАИР»

603057, Нижегородская обл.,

г. Нижний Новгород,

ул. Нартова, д. 2

e-mail: ivankov@abair.ru

Заключение № 06-07/08р-19

по результатам проверки факта

уклонения победителя закупки от заключения договора

12 апреля 2019 года г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 15.04.2019 г.)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А.В., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Пелевина С.А.,

рассмотрев сведения, представленные ПАО «ОДК-Сатурн», о включении в реестр недобросовестных поставщиков ОАО «АБАИР» – победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку, монтаж, пуско-наладку, ввод в эксплуатацию автоматической линии травления жаропрочных

сплавов в комплексе с системой водоподготовки и локальной станцией нейтрализации стоков, а также инструктаж персонала по работе на оборудовании (номер извещения — 31807104255), в присутствии:

- от ПАО «ОДК-Сатурн» – <...> (по доверенности);

- от ОАО «АБАИР» – <...>, <...> (по доверенности),

у с т а н о в и л а:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступили сведения, представленные ПАО «ОДК-Сатурн», о включении в реестр недобросовестных поставщиков ОАО «АБАИР» (ИНН 5258039139, ОГРН 1025202620728) – победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку, монтаж, пуско-наладку, ввод в эксплуатацию автоматической линии травления жаропрочных сплавов в комплексе с системой водоподготовки и локальной станцией нейтрализации стоков, а также инструктаж персонала по работе на оборудовании (номер извещения — 31807104255).

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

02.11.2018 ПАО «ОДК-Сатурн» в рамках проведения конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку, монтаж, пуско-наладку, ввод в эксплуатацию автоматической линии травления жаропрочных сплавов в комплексе с системой водоподготовки и локальной станцией нейтрализации стоков, а также инструктаж персонала по работе на оборудовании разместило на сайте zakupki.gov.ru извещение № 31807104255 и закупочную документацию о закупке. Начальная (максимальная) цена договора – **2 187 764, 17** евро.

В представленных Заказчиком сведениях указано, что на участие в вышеназванном аукционе было подано 7 заявок. По результатам рассмотрения заявок к участию в закупке допущено 5 участников процедуры закупки, что подтверждается Протоколом № 31807104255-02 от 26.11.2018. Согласно Протоколу № 31807104255-04 от 22.01.2019 победителем конкурса в электронной форме было признано ОАО «АБАИР». Дата размещения протокола на официальном сайте zakupki.gov.ru — 22.01.2019.

В соответствии с пунктом 4.22.1 Документации о закупке договор по итогом закупки заключается в срок, указанный в пункте 33 Информационной карты.

Пунктом 33 Информационной карты договор должен быть заключен не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Пунктом 35 Информационной карты предусмотрено требование о предоставлении победителем конкурса в электронной форме обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам закупки.

Согласно подпункту 1 пункта 4.22.10 Документации о закупке проект договора,

заключаемого по итогам закупки и обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 35 информационной карты), а также копия протокола разногласий к проекту договора, поданного в составе заявки на участие в закупке (в случае его предоставления в составе заявки), направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 5 дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель. Аналогичное положение закреплено в подпункте 1 пункта 20.2.6 Единого положения о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденного наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» 18.03.2015, (далее — ЕПоЗ ГК «Ростех»).

Таким образом, проект договора, заключаемого по итогам закупки и обеспечение исполнения договора должны были быть направлены ОАО «АБАИР» в адрес заказчика не позднее 27.01.2019, но, поскольку пятый день указанного срока приходился на воскресенье, то с учетом положения, закрепленного в статье 193 Гражданского кодекса РФ, последним днем срока направления заказчику проекта договора и обеспечения являлся ближайший рабочий день, то есть 28.01.2019.

25.01.2019 ОАО «АБАИР» направило в адрес заказчика проект договора и Технического задания (исх. № 2713-01).

Проект банковской гарантии был направлен ОАО «АБАИР» в адрес ПАО «ОДК-Сатурн» 29.01.2019 (исх. № 2713-02), то есть по истечении установленного пунктом 4.22.10 Документации о закупке пятидневного срока.

Согласно подпунктам 1, 2 пункта 4.22.20 Документации о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случаях непредставления подписанного им договора в предусмотренные документацией о закупке сроки, а также непредставления участником закупки обеспечения исполнения договора, в том числе предоставления обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставления обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставления обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

На основании изложенного, протоколом № 31807104255-05 от 07.03.2019 ОАО «АБАИР» признано уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не

предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган предусмотренные указанными Правилами сведения.

Согласно подпункту 1 пункта 4.22.22 Документации о закупке в случае уклонения победителя процедуры закупки от заключения договора заказчик вправе, в том числе, заключить договор с участником закупки, который предложил такие же, как и победитель закупки, условия исполнения договора или предложение которого содержит лучшие условия исполнения договора, следующие после условий, предложенных победителем закупки, который признан уклонившимся от заключения договора (с участником закупки, которому присвоено второе место в ранжировке), на условиях, не хуже предложенных таким участником закупки в заявке.

Как следует из письменных пояснений заказчика, представленных на заседание Комиссии, по состоянию на 11.04.2019 в соответствии с Протоколом № 31807104255-05 от 07.03.2019 в отношении участников рассматриваемой закупки, занявших второе и последующие места в ранжировке заявок, проводится процедура постквалификации.

Таким образом, поскольку закупочной документацией в случае уклонения победителя процедуры закупки от заключения договора предусмотрено заключение договора с участником закупки, которому присвоено второе место в ранжировке, и на момент рассмотрения антимонопольным органом обращения ПАО «ОДК-Сатурн» о включении в реестр недобросовестных поставщиков ОАО «АБАИР» по причине проведения заказчиком процедуры постквалификации договор со вторым участником закупки не заключен, Комиссия приходит к выводу о нарушении заказчиком сроков направления в антимонопольный орган сведений о недобросовестном поставщике.

Кроме того, представленные ОАО «АБАИР» документация и пояснения свидетельствуют о том, что умысла в уклонении от заключения договора у общества не имелось. 23.01.2019, то есть на следующий день после признания ОАО «АБАИР» победителем рассматриваемой закупочной процедуры, между обществом и
брокером ИП <...> был заключен договор № 1501/18, предметом которого являлось оказание услуг по получению банковской гарантии. Брокером были направлены заявки в ряд банков, однако в связи с требованием заказчика о необходимости предоставления банковской гарантии в евро, одобрение выдачи данной гарантии было получено только 29.01.2019 от банка ПАО «Восточный». В тот же день проект банковской гарантии был направлен ОАО «АБАИР» в адрес заказчика. Далее в период до 14.02.2019 общество совершало действия, направленные на согласование с заказчиком банковской гарантии и заключение договора.

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила направления сведений).

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

В силу приведенных выше положений Закона о закупках, а также подзаконных актов, при поступлении сведений об уклонении участника Закупки от заключения договора антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения договора с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков. Вместе с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков может являться только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним, как лицом, признанным победителем закупки и этими действиями (бездействием) нарушающим права заказчика относительно условий и срока исполнения договора. В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения. Таким образом, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Проанализировав доводы сторон, имеющиеся материалы, Комиссия пришла к выводу о том, что ОАО «АБАИР» совершило действия, направленные на заключение

договора, и, следовательно, не имело умысла на уклонение от заключения договора.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения при организации и проведении торгов, а также порядка заключения договоров считает, что при сложившихся обстоятельствах, основания для включения ОАО «АБАИР» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Ярославского УФАС России,

заключила:

не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ПАО «ОДК-Сатурн», в отношении ОАО «АБАИР» (ИНН 5258039139, ОГРН 1025202620728).

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

Председатель Комиссии Е.В. Гудкевич

Члены Комиссии А.В. Семенюк

С.А. Пелевина