

Заключение № 05-08/44-21 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

24.12.2021

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;

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

рассмотрев обращение Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный технический университет» (далее – ФГБОУ ВО «ОмГТУ», Заказчик, Заявитель) (вх. Омского УФАС России от 14.12.2021 № 12176) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью Торгово-производственное предприятие «Союз-С.О.К.» (ИНН 1821013481, ОГРН 1161832050380, юридический адрес: 426039, Удмуртская республика, город Ижевск, шоссе Воткинское, дом 168 а, офис 20) (далее – ООО ТПП «Союз-С.О.К.», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность № 68/96 от 21.07.2021, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 67/96 от 21.07.2021, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя Ответчика, извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 14.12.2021 поступило обращение ФГБОУ ВО «ОмГТУ» о включении сведений об ООО ТПП «Союз-С.О.К.» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры № ЗК-21223161 (извещение № 32110763452).

На основании решения Заказчика о признании победителя запроса котировок в электронной форме уклонившимся от заключения договора от 29.11.2021, в соответствии с частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и частью 4 главы VI Положения о закупке ФГБОУ ВО «ОмГТУ», утвержденного заместителем Министра науки и высшего образования Российской Федерации 21.12.2018 (далее – Положение о закупке), ООО ТПП «Союз-С.О.К.» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с не подписанием им проекта договора в срок, определенный в пункте 17.5 извещения о закупке.

На основании изложенного, ФГБОУ ВО «ОмГТУ» просит внести сведения об ООО ТПП «Союз-С.О.К.» в

реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 17.12.2021 № 05-12285 Ответчиком представлены письменные пояснения относительно доводов, изложенных в обращении ФГБОУ ВО «ОмГТУ» (вх. от 21.12.2021 № 12413э).

Общество указывает, что протоколом подведения итогов запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, ООО ТПП «Союз-С.О.К.» признано победителем закупки № ЗК-21223161 (извещение № 32110763452). В своей заявке Общество указало, что готово поставить товар в соответствии с техническими характеристиками, установленными Заказчиком в документации о закупке.

После подведения итогов Общество обратилось к производителю станка для заключения договора купли-продажи, от которого ООО ТПП «Союз-С.О.К.» узнало, производителем были внесены изменения в технические характеристики станка и уменьшена его мощность с 1,1 кВт до 0,75 кВт, что станки с мощностью 1,1 кВт сняты с производства, таким образом, Общество не могло выполнить условия договора по поставке станка с заявленной мощностью.

Как только ООО ТПП «Союз-С.О.К.» стало известно об этом, Общество сразу обратилось к Заказчику с письмом исх. № 18/11 от 18.11.2021 и сообщило о невозможности поставки оборудования с заявленными ранее техническими характеристиками по независящим от них причинам. Ответчик указывает, что не имел злого умысла, направленного на уклонение от подписания договора.

На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об ООО ТПП «Союз-С.О.К.» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 14.12.2021 от ФГБОУ ВО «ОмГТУ» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3 – 8 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 недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения | | | | | Сведения о проведенной закупке | | | 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 | срок исполнения договора (месяц, год) | дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда) |
| ООО ТПП «Союз-С.О.К.» | Россия | 426039, Удмуртская республика, город Ижевск | шоссе Воткинское, дом 168 а, офис 20 | 1821013481 | 12.11.2021 | - | Протокол № 32110763452-01 | Поставка токарного станка | 28.41.21.110 Станки токарные металлорежущие без числового программного управления | рубли 643 | 215 000,0 | с момента заключения договора, не позднее 15.12.2021 | |

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные Постановлением № 1211 (далее – Правила направления сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, *сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров*, в том числе не предоставивших 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.

Из пункта 2 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки 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 сведения, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении закупки ФГБОУ ВО «ОмГТУ» руководствовалось Положением о закупке.

Согласно части 1 главы VI Положения о закупке договор по результатам закупки, за исключением запроса ofert и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 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, 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, оператора электронной площадки.

Частью 2 главы VI Положения о закупке установлено, что в случае, если договор по результатам закупки в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, Заказчик направляет проект договора участнику, с которым такой договор заключается, в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола. Последующий обмен электронными документами между Заказчиком и участником закупки при заключении договора осуществляется в трехдневный срок с соблюдением общего срока для заключения договора, предусмотренного настоящим пунктом Положения о закупке.

В силу части 4 главы VI Положения о закупке, в случае если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС), Комиссией установлено следующее.

ФГБОУ ВО «ОмГТУ» проведен о запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку токарного станка (извещение № 32110763452, размещено в ЕИС 26.10.2021) (далее – запрос котировок, закупка).

Согласно протоколу № 32110763452-01 подведения итогов запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 12.11.2021 победителем запроса котировок признано ООО ТПП «Союз-С.О.К.», предложением о цене товара 215 000,0 руб.

Порядок заключения договора по результатам Запроса котировок установлен в разделе 17 извещения о проведении запроса котировок.

В соответствии с пунктами 17.1 – 17.6 извещения о проведении запроса котировок договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней со дня размещения протокола подведения итогов запроса котировок.

Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени участника закупки и Заказчика. В проект договора, который прилагается к извещению, включаются условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке с учетом проведенных преддоговорных переговоров. При заключении и исполнении договора не допускается изменение его условий по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, кроме случаев, предусмотренных Положением о закупке.

В течение пяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки Заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора, включающий указанные выше сведения.

Победитель закупки (или иное лицо, с которым заключается договор) в течение пяти дней со дня размещения Заказчиком проекта договора подписывает его электронной подписью, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (если такое требование установлено в извещении).

Заказчик не ранее чем через 10 дней со дня размещения в ЕИС протокола закупки, на основании которого заключается договор, и предоставления участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям, установленным извещением (если требование о предоставлении обеспечения установлено извещением), подписывает договор усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно пункту 17.8 извещения о проведении запроса котировок победитель или единственный участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае не подписания договора в редакции Заказчика в срок, определенный извещением о проведении запроса котировок.

Так, протокол № 32110763452-01 от 12.11.2021 размещен в ЕИС – 12.11.2021, в связи с чем, последний день для заключения договора – 02.12.2021.

Ввиду того, что в установленный Положением о закупке, извещением о проведении запроса котировок срок подписанный со стороны победителя закупки – ООО ТПП «Союз-С.О.К.» договор в адрес Заказчика не поступил, закупочная комиссия ФГБОУ ВО «ОмГТУ» вынесла решение от 29.11.2021 о признании победителя запроса котировок в электронной форме уклонившимся от заключения договора.

14.12.2021 Заказчик в соответствии с частью 6 главы VI Положения о закупке направил сведения об Обществе в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков согласно Постановлению № 1211.

Ответчиком в материалы дела представлено письмо исх. № 18/11 от 18.11.2021, направленное в адрес ФГБОУ ВО «ОмГТУ», из которого следует, что в заявке на участие в запросе котировок было Обществом указано оборудование – станок METAL MASTER MML-2870, с мощностью 1,1 кВт, поскольку ранее станок выпускался с таким параметром. В данный момент производитель внес изменения в характеристики данного станка, в связи с чем, мощность стала ниже и составляет 0,75 кВт. Таким образом, предложенный ООО ТПП «Союз-С.О.К.» станок не соответствует техническому заданию, в связи с чем, просит отклонить его заявку и не вносить в реестр недобросовестных поставщиков.

В ответ на указанное письмо Заказчик в письме от 19.11.2021 № 31-18/244 сообщил Обществу об обязанности ООО ТПП «Союз-С.О.К.» заключить договор на условиях и в сроки, установленные в извещении о закупке и Положении о закупке. В случае уклонения от подписания договора ФГБОУ ВО «ОмГТУ» будет вынуждено направить соответствующие сведения в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО ТПП «Союз-С.О.К.» в материалы настоящего дела также представлено письмо ООО «МеталМастер» исх. № 302072 от 20.11.2021, в котором производитель (ООО «МеталМастер») сообщает об изменении в 2021 году мощности станка METAL MASTER MML-2870 с 1,1 кВт на 0,75 кВт.

Комиссией установлено, что в соответствии с техническим заданием (приложение № 2 к извещению № ЗК-2122316 от 26.10.2021) Заказчику необходимо к поставке оборудование – токарный станок, одной из технических характеристик которого является мощность двигателя – не менее 1,1 кВт.

В заявке ООО ТПП «Союз-С.О.К.», представленной на участие в запросе котировок, Общество предлагает к поставке токарный станок METAL MASTER MML-2870 с мощностью двигателя 1,1 кВт.

Как было указано ранее, согласно пункту 17.2 извещения о проведении запроса котировок договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени участника закупки и Заказчика. *В проект договора, который прилагается к извещению, включаются условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке с учетом проведенных преддоговорных переговоров.* При заключении и исполнении договора не допускается изменение его условий по сравнению с указанными в протоколе, составленном по результатам закупки, кроме случаев, предусмотренных Положением о закупке.

16.11.2021 Заказчиком на сайте электронной торговой площадки www.etrgprb.ru был размещен проект договора для подписания победителем закупки – ООО ТПП «Союз-С.О.К.». В установленном извещением о проведении запроса котировок и Положением о закупке срок указанный проект договора не был подписан Обществом.

Омским УФАС России в адрес ООО «МеталМастер» был направлен запрос от 23.12.2021 № 05-12458э о предоставлении информации. Согласно полученному ответу (вх. от 24.12.2021 № 12556) ООО «МеталМастер» сообщило на ноябрь 2021 года действительно была изменена мощность станка METAL MASTER MML-2870 с 1,1 кВт на 0,75 кВт. ООО ТПП «Союз-С.О.К.» было уведомлено об этом письмом от 20.11.2021 № 302072.

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), 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.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения 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 силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Рассмотрев материалы дела и оценив все представленные доказательства, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ООО ТПП «Союз-С.О.К.» отсутствовало намеренное уклонение от заключения договора по результатам запроса котировок, проведенного ФГБОУ ВО «ОмГТУ». Учитывая, что технические характеристики оборудования, подлежащего поставке в соответствии с заявкой Общества, изменились, ООО ТПП «Союз-С.О.К.» не смогло бы выполнить взятые на себя обязательства по договору.

По результатам проверки представленных ФГБОУ ВО «ОмГТУ» сведений в отношении ООО ТПП «Союз-С.О.К.» (ИНН 1821013481), 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения ФГБОУ ВО «ОмГТУ»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью Торгово-производственное предприятие «Союз-С.О.К.» (ИНН 1821013481, ОГРН 1161832050380, юридический адрес: 426039, Удмуртская республика, город Ижевск, шоссе Воткинское, дом 168 а, офис 20) – победителе запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку токарного станка (извещение № 32110763452 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>