

Заключение № 05-08/21-22 РНП

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

21.04.2022

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;

*** – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Предприятие) (вх. от 12.04.2022 № 3773) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью о включении сведений «ГИДРОСЕРВИС» (далее – ООО «ГИДРОСЕРВИС», Общество, Ответчик) (ИНН 6658432152, юридический адрес: 620066, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Студенческая, стр. 16, оф. 137) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие МП г. Омска «Тепловая компания», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

в присутствии представителя Ответчика: *** (доверенность от 19.04.2022 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 12.04.2022 поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «ГИДРОСЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Предприятия, об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры: запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку агрегатных насосов (извещение № 32211123842 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка).

В соответствии с частью 13 статьи 18 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания», утв. приказом от 14.05.2019 № 130-ПО (далее – Положение о закупках), Общество признано уклонившимся от заключения договора в связи с нарушением сроков подписания проекта договора.

2. В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 «ГИДРОСЕРВИС» запрос (исх. от 13.04.2022 № 05-3124) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 13.04.2022 № 05-3124 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения МП г. Омска «Тепловая компания».

20.04.2022 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 4110э), в которых последнее возражает относительно включения ООО «ГИДРОСЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков.

Так, Общество сообщает, что в его действиях не было умысла уклониться от подписания договора. Обществом была проведена работа по подбору насосного оборудования, подходящего по техническому заданию заказчика.

В котировочной заявке Общество предложило поставить насосное оборудование китайского бренда CNP (официальный импортер в РФ ООО «СИЭНПИ РУС»). ООО «ГИДРОСЕРВИС» является официальным дилером. Прайс на продукцию CNP предоставляется в валюте и до 23.02.2022 пересчет в рубли велся по текущему курсу доллара ЦБ РФ.

После того как произошел резкий рост курса доллара, компания ООО «СИЭНПИ РУС» внесла коррективы в расчет конечной стоимости оборудования и ввела свой внутренний курс доллара.

25.02.2022 Обществом получен счет на оплату для закупки насосного оборудования на сумму 18 593, 87\$, что в пересчете на рубли РФ по состоянию на 04.03.2022 составляло 2 231 2464 руб.

Общество сообщило Предприятию, что в сложившихся обстоятельствах не может выполнить свои обязательства по поставке оборудования.

Таким образом, ООО «ГИДРОСЕРВИС» просит Комиссию Омского УФАС России не включать сведения о нём в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона 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.

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 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 – Правила направления заказчиками 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 3 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах

закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган 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 – Перечень сведений).

12.04.2022 в Омское УФАС России от МП г. Омска «Тепловая компания» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений.

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 код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «ГИДРОСЕРВИС»	Россия	620066, г. Екатеринбург	Ул. Студенческая, стр. 16, офис 137	6658432152	24.02.2022	-	Протокол № ПЗК 057/22	Поставка агрегатов насосных	28.13.14.110	рубли 643	1 982 880,00	31.08.2022	-

* По результатам проведенной МП г. Омска «Тепловая компания» закупки договор с ООО «ГИДРОСЕРВИС» заключен не был.

При проведении закупки МП г. Омска «Тепловая компания» руководствовалось Положением о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Положения о закупках договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о закупках.

Частью 1 статьи 18 Положения о закупках установлено, что по результатам конкурентной закупки договор заключается с победителем закупки, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником данной закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Частью 2 статьи 18 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке.

В течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий (часть 3 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.1 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 18 Положения о закупках, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение 3 рабочих дней с даты размещения победителем закупки на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает на электронной площадке доработанный проект договора либо повторно размещает на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя закупки. При этом размещение на электронной площадке Заказчиком проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках (часть 5 статья 18 Положения о закупках, пункт 6.5.3 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В течение 3 рабочих дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 18 Положения о закупках, победитель закупки размещает на электронной площадке проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, и подписанные электронной подписью указанного лица (часть 6 статья 18 Положения о закупках, пункт 6.5.4 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В части 7 статьи 18 Положения о закупках установлено, что в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно части 13 статьи 18 Положения о закупках и пункту 6.5.5 приложения к извещению о проведении запроса котировок победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках (пунктом 6.5 приложения к извещению о проведении запроса котировок), он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 18 Положения о закупках (пунктом 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

При рассмотрении дела № 05-08/21-21 РНП Комиссия установила, что согласно протоколу № ПЗК 057/22 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок от 24.02.2022, опубликованному в единой информационной системе 24.02.2022, на участие в запросе котировок поступило три заявки: ООО «ГИДРОСЕРВИС», ООО «ЕВРОТЕРМ», ИП ***. Победителем закупки признано ООО «ГИДРОСЕРВИС».

02.03.2022 ООО «ГИДРОСЕРВИС» направило в адрес Предприятия письмо № 52/22, в котором, в связи с увеличением стоимости товара (насосного оборудования производства CNP), просило рассмотреть вопрос об увеличении стоимости договора или его расторжения на основании статьи 451 ГК РФ. В указанном письме Общество ссылалось на резкий рост курса валют.

В свою очередь, МП г. Омска «Тепловая компания» 05.03.2022 сообщило, что договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении закупки, проекте договора, заявке победителя закупки, по цене, предложенной победителем, тем самым, отказало в изменении цены договора.

05.03.2022 МП г. Омска «Тепловая компания» победителю запроса котировок в соответствии с частью 18 Положения о закупках направлен проект договора, путем его размещения на электронной площадке ООО «РТС-тендер».

В силу части 4 статьи 18 Положения о закупках, пункта 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок ООО «ГИДРОСЕРВИС» в срок по 10.03.2022 должно было подписать данный договор поставки. Вместе с тем, в регламентированный срок договор Обществом не подписан.

Протоколом № ППУ № 057/22 от 14.03.2022 Предприятие на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках признало ООО «ГИДРОСЕРВИС» уклонившимся от заключения договора.

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.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном уклонении от заключения договора. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках.

Согласно котировочной заявке Обществом предлагалось к поставке агрегаты насосные, страна происхождения Китай, общей стоимостью 1 982 880,00 рублей.

Установлено, что курс доллара на 18.02.2022 (дата подачи Обществом заявки на участие в закупке) составлял 75,7527 руб./USD, на 10.03.2022 (дата подписания договора) - 116,0847 руб./USD, что подтверждается информацией о динамике официального курса доллара США с 18.02.2022 по 10.03.2022, опубликованной на официальном сайте Банка России.

Рассмотрев материалы дела и *оценив доводы Ответчика*, при сложившейся экономической ситуации в Российской Федерации, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ООО «ГИДРОСЕРВИС» отсутствовало недобросовестное поведение, направленное на *намеренное уклонение* от заключения договора по результатам закупки, проведенной МП г. Омска «Тепловая компания».

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении ООО «ГИДРОСЕРВИС» (6658432152), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 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:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ГИДРОСЕРВИС» (ИНН 6658432152, юридический адрес: 620066, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Студенческая, стр. 16, оф. 137) – победителе запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку агрегатных насосов (извещение в ЕИС № 32211123842) – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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