Заключение № 05-08/42-21РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

06.12.2021 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;

<...> – временного исполняющего обязанности 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;

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

рассмотрев обращение муниципального предприятия г. Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Заказчик, Заявитель) (вх. от 26.11.2021 № 11496) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Компания АРМ» (ИНН 5504225651) (далее – ООО «Компания АРМ», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя МП г. Омска «Тепловая компания», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

в присутствии представителя ООО «Компания АРМ» посредством видеоконференцсвязи – <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 26.11.2021 поступило обращение от МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «Компания АРМ» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку задвижек (реестровый номер 51.441.21) (извещение № 32110701721 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка).

В соответствии с протоколом № ПЗК 441/21 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, и подведения итогов от 14.10.2021 на участие в запросе котировок поступило 3 заявки, 2 из которых были допущены к участию в закупке. Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Компания АРМ».

19.10.2021 Заказчиком на электронной площадке ООО «РТС - Тендер» (далее – электронная площадка) был размещен проект договора в соответствии с частью 2 статьи 18 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания» (далее - Положение о закупках).

ООО «Компания АРМ» в регламентированный Положением о закупках срок (до 09.11.2021) не подписало вышеуказанный договор.

Победитель признан уклонившимся от заключения договора по предмету закупки. На основании изложенного, МП г. Омска «Тепловая компания» просит внести сведения об ООО «Компания АРМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 29.11.2021 № 05-11534 ООО «Компания АРМ» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в обращении Заявителя (вх. № 11853э от 06.12.2021), а также копии документов.

На заседании Комиссии 06.12.2021 представитель Ответчика с доводами обращения Заявителя не согласился,

высказался согласно возражениям ООО «Компания АРМ» на обращение МП г. Омска «Тепловая компания», отметив, что 02.11.2021, ответственное лицо ООО «Компания АРМ» планировало подписать и разместить в единой информационной системе проект контракта, однако ввиду ошибки сотрудника этого не удалось сделать.

Из пояснений ООО «Компания АРМ» следует, что Общество из уведомления Омского УФАС узнало о признании его уклонившимся в связи с не подписанием договора. Обществом был издан приказ № 12 о применении дисциплинарного взыскания от 29.11.2021 в отношении ответственного лица за подписание данного договора. Кроме того, Общество обратилось в адрес Заказчика с объяснением сложившихся обстоятельств, повлиявших на не подписание договора и с просьбой вернуть договор на стадию подписания.

В подтверждение вышеуказанного обстоятельства Общество предоставило копию письма (без номера и даты исходящего), направленного в адрес Заказчика, копию квитанции и опись АО Почта России от 03.12.2021, а также копию договора № 10769/2/21-СМСП на поставку товара от 03.12.2021, подписанного ООО «Компания АРМ».

ООО «Компания АРМ» считает, что совершило все законные действия, направленные на заключение договора, а также предприняло все меры для надлежащего исполнения договора и было готово исполнить его в полном объеме, но по техническим причинам не смогло подписать данный договор.

На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «Компания АРМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 26.11.2021 от МП г. Омска «Тепловая компания» 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, наименования 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 ОКПД	валюта договора код валюты 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)
Общество с ограниченной ответственностью «Компания АРМ»	Россия	644031, Омская область, г. Омск.	ул. 2-я Заречная д. 7.	5504225651	14.10.2021	-	Протокол № ПЗК 441/21 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства и подведения итогов от 14.10.2021	Поставка задвижек (реестровый номер 51.441.21)	28.14.13. 120 - задвижки	рубль 643	1 963 360, 00	31.12.2021	-

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 (далее - уполномоченный орган), 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 запроса котировок МП г. Омска «Тепловая компания» руководствовалось Положением о закупках, приложением к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку задвижек (далее – приложение к извещению).

Согласно части 2 статьи 18 Положения о закупках в течение *5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает на электронной площадке 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).

В 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 (часть 4 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.2 приложения к извещению).

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 (часть 5 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.3 приложения к извещению).

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 статьи 18 Положения о закупках, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, и подписанные электронной подписью указанного лица (часть 6 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.4 приложения к извещению).

В соответствии с пунктом 13 Положения о закупках победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках, 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.

Аналогичные положения содержит пункт 6.5.5 приложения к извещению.

Согласно части 14 статьи 18 положения о закупках в случае признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который

размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

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.

МП г. Омска «Тепловая компания» проведен запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку задвижек (реестровый номер 51.441.21).

Согласно протоколу № ПЗК 441/21 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, и подведения итогов от 14.10.2021 заявка ООО «Компания АРМ» признана соответствующей требованиям приложения к извещению. Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Компания АРМ».

Как указывалось ранее, победитель обязан подписать договор в течение 5 календарных дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, либо в случае наличия разногласий, разместить на электронной площадке протокол разногласий.

Так, проект договора № 10769/2/21-СМСП на поставку товара был размещен Заказчиком на электронной площадке 19.10.2021, в связи с чем, последний день для подписания договора ООО «Компания АРМ», либо размещения протокола разногласий – 24.10.2021. При этом в силу части 4 статьи 18 Положения о закупках в протоколе разногласий указываются замечания на положения, не соответствующие документации о закупке или извещению.

В соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, последним днем для подписания Обществом договора или предоставления протокола разногласий является 25.10.2021.

Из материалов дела следует, что 24.10.2021 ООО «Компания АРМ» разместило на электронной площадке протокол разногласий следующего содержания: 1. Изменения в пункте 4.1 договора «Цена договора составляет 1 963 360 (один миллион девятьсот шестьдесят три тысячи триста шестьдесят) рублей, в том числе НДС 20 % 327 226, 67 (триста двадцать семь тысяч двести двадцать шесть) рублей 67 копеек»; 2. Изменения пункта 5 договора «Заказчик вправе отказаться от приемки товара ненадлежащего качества и требовать его замены на товар надлежащего качества. Поставщик обязан произвести замену товара ненадлежащего качества в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента получения от Заказчика мотивированного отказа от подписания УПД (товарной накладной)»; 3. Изменения приложения к договору «Цена за единицу товара (в т.ч. НДС 20 %), руб… Сумма (в т.ч. НДС 20 %), руб. ИТОГО, руб. в т.ч. НДС 20 %:1 963 360,00 (327 226, 67)»; 4 Изменения пункта 10 договора «Телефон: (3812) 955-605, моб.: 8 -913-646-69-61».

В течение 3 рабочих дней, предусмотренных с частью 5 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.3 приложения к извещению, 28.10.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» разместило на электронной площадке договор, а также ответ на протокол разногласий, в котором указал причину, по которой изменения, предложенные Обществом, не могут быть приняты. А именно, Заказчик, ссылаясь на часть 4 статьи 18 Положения о закупках, отметил, что замечания к проекту договора должны быть на не соответствующие документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в закупке положения. Подав заявку на участие в запросе котировок на поставку задвижек, Общество дало согласие поставить товар в соответствии с условиями приложения к извещению о проведении запроса котировок и проекта договора. В связи с чем, изменения ООО «Компания АРМ» в пункт 5.4 договора не могут быть приняты.

В соответствии с частью 6 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.4 приложения к извещению Общество должно было ***в течение 3 рабочих дней*** с момента размещения на электронной площадке договора и ответа на протокол разногласий, а именно с 29.10.2021 разместить на электронной площадке подписанный со своей стороны договор.

Указом Президента Российской Федерации от 20.10.2021 № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре - ноябре 2021» установлены нерабочие дни с 30.10.2021 по 07.11.2021.

Таким образом, крайний срок для подписания договора ООО «Компания АРМ» – 09.11.2021.

По состоянию на 10.11.2021 договор ООО «Компания АРМ» подписан не был.

В соответствии с частью 13 статьи 18 Положения о закупках 10.11.2021 Заказчиком был составлен протокол № ППУ 441/21 признания участника уклонившимся от заключения договора по результатам проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, установлено, что Общество, приняв участие в запросе котировок на поставку задвижек (реестровый номер 51.441.21), согласившись с его условиями заключения договора, став победителем данного запроса котировок, в установленный частью 6 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.4 приложения к извещению срок (09.11.2021) не направило на электронную площадку подписанный со своей стороны проект договора по причине «ответственное лицо ООО «Компания АРМ» планировало подписать и разместить в единой информационной системе проект контракта, однако ввиду ошибки сотрудника этого не удалось сделать». Иных причин неподписания договора в установленный срок Обществом не указано.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными 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.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

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 неопределённостью 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 Омского УФАС России, 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.

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.

Комиссия, проанализировав материалы настоящего дела, находит в действиях ООО «Компания АРМ» признаки недобросовестности, поскольку после признания Общества победителем запроса котировок у последнего *возникла обязанность* по заключению договора на условиях, объявленных Заказчиком в закупочной документации, однако договор со стороны Общества не подписан. При этом, наличие обстоятельств, объективно не позволивших ООО «Компания АРМ» подписать договор с МП г. Омска «Тепловая компания», Комиссией не установлено.

Довод Общества относительно невнимательности сотрудника при той степени заботливости и осмотрительности, которые требуются от лица, ставшего победителем закупки, не может быть признан объективной причиной, в рассматриваемой ситуации освобождающей лицо от включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания», сведений в отношении ООО «Компания АРМ» (ИНН 5504225651), 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 МП г. Омска «Тепловая компания»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Компания АРМ» (ИНН 5504225651, ОГРН 1115543016621, юридический адрес: ул. 2-я Заречная, д. 7, г. Омск, Омская область, 644031) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением общества с ограниченной ответственностью «Компания АРМ» от заключения договора с МП г. Омска «Тепловая компания» по

результатам запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку задвижек (реестровый номер 51.441.21) (извещение № 32110701721 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

<...>