

## Заключение № 05-04.1/2-19 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

06.02.2019

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:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии,

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

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

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

рассмотрев обращение акционерного общества «Омсктрансмаш» (далее – АО «Омсктрансмаш», Заявитель, Заказчик) от 23.01.2019 № ГД-76 (вх. Омского УФАС России № 571 от 23.01.2019) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Транспортно-логистическая компания «Динакс» (ИНН 6679023270) (далее – ООО «ТАК «Динакс», Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителей АО «Омсктрансмаш» - <...> (Доверенность № 46/18 от 30.01.2018, личность удостоверена паспортом), <...> (Доверенность № 42/19 от 01.02.2019, личность удостоверена паспортом),

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

### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 23.01.2019 поступило обращение АО «Омсктрансмаш» о включении сведений об ООО «ТАК «Динакс» (ИНН 6679023270) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Ответчика от заключения договора на поставку лома Б22, 2Б-22.

Как следует из представленных Заказчиком документов, АО «Омсктрансмаш» проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку лома 2А, 3А, Б-22, 2Б-22 (извещение № 31807193936) (далее – Аукцион, Закупка). Закупка многолотовая: лот № 1: 2102-2018-02420 поставка лома 2А, 3А; лот № 2: 2102-2018-02421 поставка лома Б-22, 2Б-22. Начальная (максимальная) цена договора по лоту № 1: 9 434 700,00, по лоту № 2: 9 321 550,00.

АО «Омсктрансмаш» Аукцион проведен 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», утвержденного Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

В соответствии подпунктом 4.22.1 пункта 4.22 документации о закупке № А-0074/2018/10 по аукциону в электронной форме на право заключения договора на поставку лома 2А, 3А, Б-22, 2Б-22, утвержденной председателем закупочной комиссии АО «НПК «Уралвагонзавод» (далее – Документация), участник закупки, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора в размере, указанном в пункте 38 информационной карты Документации.

В силу подпункта 4.21.10 (1) пункта 4.21 Документации проект договора, заключаемый по итогам закупки, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 38 информационной карты), 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.

ООО «ТАК «Динакс» является победителем Аукциона по лоту № 2: 2102-2018-02421 поставка лома Б-22, 2Б-22 (протокол № А-0078/2018/11 от 21.12.2018). В установленные сроки обеспечение исполнения договора Заказчику представлено не было.

Руководствуясь Положением о закупках и Документацией, АО «Омсктрансмаш» признало ООО «ТАК «Динакс» уклонившимся от заключения договора, направило обращение в Омское УФАС России о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

На основании изложенного, АО «Омсктрансмаш» просит внести сведения об ООО «ТАК «Динакс» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с непредоставлением обеспечения исполнения договора.

2. На заседании Комиссии 06.02.2019 Ответчик, надлежащим образом извещенный о месте и времени рассмотрения обращения по существу, не явился. ООО «ТАК «Динакс» представило письменные пояснения, в которых указало следующее.

В соответствии с Документацией проект договора, а также обеспечение исполнения договора 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 (подпункт 4.21.10 (1) пункта 4.21 Документации).

Протокол № А-0078/2018/11 от 21.12.2018 опубликован в единой информационной системе 25.12.2018, следовательно, датой предоставления документов является 09.01.2019 (30.12.2018 нерабочий день). Учитывая, что протокол № А-0078/2018/11 от 21.12.2018 был опубликован Заказчиком перед длительными праздничными днями, получить в установленные сроки банковскую гарантию ООО «ТАК «Динакс» не успело.

ООО «ТАК «Динакс» 26.12.2018 обратилось в ООО «Микрокредитная компания «РусТендер» (далее – ООО МКК «РусТендер») за получением банковской гарантии. ООО «ТАК «Динакс» 09.01.2019 предпринимало попытки ускорить процесс получения банковской гарантии, однако ООО МКК «РусТендер» не осуществило повторный запрос в банк. 10.01.2019, получив от банка проект банковской гарантии, ООО «ТАК «Динакс» незамедлительно направило в адрес Заказчика подписанные со своей стороны проект договора и

проект банковской гарантии.

Вместе с тем, АО «Омсктрансмаш» 17.01.2019 опубликовало протокол № А-0078/2018/11 от 17.01.2019 о признании ООО «ТЛК «Динакс» уклонившимся от заключения договора.

25.01.2019 ООО «ТЛК «Динакс» в адрес Заказчика направило письмо (исх. № 8) с пояснениями по поводу возникшей ситуации и просьбой отменить протокол.

25.01.2019 ООО «ТЛК «Динакс» получена банковская гарантия № 1257983, которая 28.01.2019 была направлена в адрес Заказчика.

Таким образом, ООО «ТЛК «Динакс» пояснило, что предприняло все возможные меры для заключения договора. Умысел уклониться от заключения договора отсутствовал, нарушение сроков вызвано продолжительными праздничными (нерабочими) днями.

На основании изложенного, ООО «ТЛК «Динакс» просит антимонопольный орган не включать сведения об ООО «ТЛК «Динакс» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 23.01.2019 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 недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			
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
ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс»	Россия	620023 Екатеринбург, г.	ул. Рошинская, 74-106	6679023270	21.12.2018	-	№ А-0078/2018/11	Поставы лома Е 22

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 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.

[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 (часть 3 статьи 5 Закона о закупках).

Согласно Правилам направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211, правила 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.

Согласно пункту 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 (далее – Правила направления сведений), 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 сведения, установленные этим же пунктом.

В соответствии с подпунктом 10.11.1 пункта 10.11 Положения о закупках при проведении процедуры закупки организатор закупки вправе установить требование об обеспечении участником закупки, с которым заключается договор, надлежащего исполнения его обязательств по договору (обеспечение исполнения договора).

В силу подпункта 20.2.16 пункта 20.2 Положения о закупках, в случае если при проведении процедуры закупки было установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными извещением, документацией о закупке.

Согласно подпункту 20.6.1 (2) пункта 20.6 Положения о закупках участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредоставления им обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере, предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований извещения, документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

В соответствии с подпунктом 20.6.3 (2) пункта 20.6 Положения о закупках при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, заказчик (организатор закупки) обязан направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках (для заказчиков I группы).

Согласно подпункту 20.6.4 пункта 20.6 Положения о закупках в случае уклонения победителя процедуры закупки от заключения договора заказчик вправе, в том числе прекратить процедуру закупки без заключения договора и объявить процедуру закупки повторно.

В силу подпункта 4.21.1 пункта 4.21 Документации договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в пункте 36 информационной карты Документации (не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки).

В соответствии с подпунктом 4.21.7 пункта 4.21 Документации, если в пункте 38 информационной карты Документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.22 Документации.

В силу подпункта 4.21.10 (1) пункта 4.21 Документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в пункте 38 информационной карты) 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.

Согласно подпункту 4.22.1 пункта 4.22 Документации, если это указано в пункте 38 информационной карты Документации, участник закупки, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 38 информационной карты (глава 6 Документации) обеспечение исполнения договора установлено в размере 50 % от цены договора.

Согласно протоколу № А-0078/2018/11 от 21.12.2018 на участие в Аукционе по лоту № 2 (2102-2018-02421 поставка лома Б-22, 2Б-22) поступило две заявки (ООО «АЛЬЯНСКОМПЛЕКТ» с идентификационным номером № 24315, ООО «ТЛК «Динакс» с идентификационным номером № 24314). Все заявки соответствуют требованиям Документации. Победителем Аукциона по лоту № 2 2102-2018-02421 поставка лома Б-22, 2Б-22 признано ООО «ТЛК «Динакс».

Протокол № А-0078/2018/11 от 21.12.2018 размещен в ЕИС 25.12.2018 и в силу подпункта 4.21.10 (1) пункта 4.21 Документации последним днем направления победителем Закупки проекта договора, а также обеспечения исполнения договора является 30.12.2018. Поскольку 30.12.2018 приходится на не рабочий день, в силу статьи 161 Гражданского кодекса Российской Федерации днем окончания срока направления победителем Закупки проекта договора, а также обеспечения исполнения договора является – 09.01.2019.

Комиссией установлено, что 26.12.2018 ООО «ТЛК «Динакс» обратилось в адрес ООО МКК «РусТендер» с запросом на выдачу банковской гарантии на сумму 4 520 951,75 по извещению № 31807193936. В процессе работы по подбору банков было получено одобрение ПАО «Совкомбанк» на выдачу банковской гарантии. Однако выпуск банковской гарантии выпал на затяжные новогодние праздники, и ее выпуск был перенесен на 09.01.2019.

ООО МКК «РусТендер» 09.01.2019 не осуществило повторный запрос в ПАО «Совкомбанк» на предмет оперативной выдачи банковской гарантии для ООО «ТЛК «Динакс». Указанные обстоятельства следуют из письма № б/н ООО МКК «РусТендер», адресованного ООО «ТЛК «Динакс». Таким образом, в срок до 09.01.2019 получить банковскую гарантию Ответчик не смог.

Из материалов дела следует, что 10.01.2019 ООО «ТЛК «Динакс» по электронной почте направило в адрес АО «Омсктрансмаш» подписанный со своей стороны договор поставки, без обеспечения исполнения договора (подписанный договор получен АО «Омсктрансмаш» 11.01.2019).

В свою очередь, АО «Омсктрансмаш», не получив в установленный срок обеспечение исполнения договора, руководствуясь подпунктом 20.6.1 (2) пункта 20.6 Положения о закупках, 17.01.2019 признало ООО «ТЛК «Динакс» уклонившимся от заключения договора. Закупочной комиссией принято решение о прекращении процедуры закупки без заключения договора, проведении повторной процедуры на основании подпункта 20.6.4 (3) Положения о закупках (протокол № А-0078/2018/11 от 17.01.2019).

25.01.2019 ООО «ТЛК «Динакс» направило в адрес АО «Омсктрансмаш» банковскую гарантию № 1257983 от 25.01.2019, выданную ПАО «Совкомбанк», на сумму 4 520 951, 75 (срок предоставления с 25.01.2019 по 30.08.2019), а также письмо (исх. № 8), в котором просит отменить протокол о признании общества уклонившимся, принять банковскую гарантию и заключить договор поставки в установленном порядке.

Таким образом, хронология вышеуказанных обстоятельств свидетельствует, что ООО «ТЛК «Динакс», являясь победителем Аукциона по лоту № 2, в установленный Документацией срок не предоставило Заказчику обеспечение исполнения договора. Обеспечение исполнение договора поставки в виде банковской гарантии представлено в адрес Заказчика лишь 25.01.2019, тогда как по условиям

Документации последний срок ее предоставления приходился на 09.01.2019.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его *недобросовестное поведение*.

Согласно части 1 [статьи 401](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 (подрядных организаций) является санкцией за *недобросовестное поведение* поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в *намеренном уклонении от заключения договора*, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 04.08.2016 № ИА/31163/14 по вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках, Комиссия осуществляет проверку сведений на предмет непосредственного установления факта уклонения участника закупки от заключения договора по результатам закупки.

Учитывая, что ООО «ТЛК «Динакс» желает заключить договор с АО «Омсктрансмаш» и направило последнему подписанный со своей стороны договор, Комиссия Омского УФАС России в действиях ООО «ТЛК «Динакс» факта уклонения от заключения договора не установила.

По результатам проверки представленных АО «Омсктрансмаш» сведений в отношении ООО «ТЛК «Динакс» (ИНН 6679023270), 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 АО «Омсктрансмаш»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Транспортно-логистическая компания «Динакс» (ИНН 6679023270) – победителе аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку лома 2А, 3А, Б-22, 2Б-22 (лот № 2: 2102-2018-02421 поставка лома Б-22, 2Б-22) (извещение № 31807193936, размещенное на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.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.