

Заключение № 05-08/10-21 РНП

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

21.05.2021

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, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта 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 общества с ограниченной ответственностью «Магнит» (далее – ООО «Магнит», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 13.05.2021 № 4716) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Метапром» (ИНН 5507241482) (далее – ООО «Метапром», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя ООО «Магнит» – <...> (доверенность от 17.05.2021 № 61-21, личность удостоверена паспортом);

при участии представителя ООО «Метапром» – <...> (доверенность от 11.01.2019 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 13.05.2021 в Омское УФАС России поступило обращение ООО «Магнит» о включении сведений об ООО «Метапром» (ИНН 5507241482) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению ООО «Магнит», об уклонении Общества, победителя аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения (извещение о проведении закупки № 32110065682, размещенное в единой информационной системе в сфере закупок на сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)), от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов, информации, размещенной в единой информационной системе, 24.03.2021 ООО «Магнит» проведен аукцион в электронной форме № 32110065682 на право заключения договора на поставку стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения (далее – аукцион, закупка № 32110065682), с начальной (максимальной) ценой договора 14 910 000 руб., 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), Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Магнит», утвержденного решением Единственного участника ООО «Магнит» от 19.03.2021 № 19/03 (далее – Положение).

Согласно протоколу № 32110065682/ЗА-МСП подведения итогов аукциона от 25.03.2021 на участие в аукционе было подано семь заявок, в том числе заявка ООО «Метапром». Победителем аукциона было признано ООО «Метапром», с предложенной ценой исполнения договора – 10 437 000 руб. Второе место присвоено ООО Торговая компания «СнабСервис». Предложенная сумма исполнения договора – 10 809 750 руб.

Протокол подведения итогов аукциона был размещен в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) 28.03.2021.

31.03.2021 Заказчик в установленном порядке разместил проект договора на поставку стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения на электронной торговой площадке (ООО «Электронная торговая площадка ППБ»).

ООО «Метапром» в срок не позднее 07.04.2021 должно было подписать проект договора усиленной электронной подписью.

В указанный срок проект договора победителем аукциона – ООО «Метапром» не был подписан, протокол разногласий не направлен.

Протоколом № 32110065682/4А-МСП от 08.04.2021 ООО «Метапром» признано уклонившимся от заключения договора.

2. В силу раздела 2 Положения аукцион (в Положении – открытый аукцион в электронной форме, аукцион в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства) – это форма торгов, при которой победителем, с которым заключается договор, признается лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора (цену единицы продукции, сумму цен единиц продукции) путем снижения начальной (максимальной) цены договора (максимальной суммы цен единиц продукции), указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину («шаг аукциона»).

Из положений раздела 7 Положения следует, что договор заключается Заказчиком в порядке, установленном Положением, с учетом норм законодательства РФ. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законами и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Договор по результатам проведения конкурентной закупки в электронной форме Заказчик заключает не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по ее результатам, с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки в следующем порядке.

В проект договора, который прилагается к извещению и (или) документации о закупке, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась) с учетом проведенных преддоговорных переговоров.

В течение пяти рабочих 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 рабочих дней со дня размещения Заказчиком проекта договора подписывает его усиленной электронной подписью, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (если такое требование установлено в извещении и (или) документации о закупке).

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 и (или) документацией о закупке (если требование о предоставлении обеспечения установлено в извещении и (или) документации о закупке), подписывает договор усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, когда:

- не представил подписанный договор (отказался от заключения договора) в редакции Заказчика в срок, определенный Положением и (или) документацией (извещением) о закупке;
- направил Заказчику прямой письменный отказ от подписания договора;
- не предоставил обеспечение исполнения договора в срок, установленный документацией (извещением) о закупке, или предоставил с нарушением условий, указанных в документации (извещении) о закупке, – если требование о предоставлении такого обеспечения было предусмотрено документацией о закупке (извещением о запросе котировок в электронной форме) и проектом договора;
- предъявил при подписании договора встречные требования по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации (извещении) о закупке и (или) в заявке участника.

Аналогичные положения содержатся в пункте 24 документации о проведении аукциона.

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.

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 «Метапром» запрос (исх. от 17.05.2021 № 05-4707) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 17.05.2021 № 05-4707 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения Заказчика.

21.05.2021 в адрес Омского УФАС России поступили письменные пояснения по факту уклонения Общества от заключения договора, из которых следует, что ООО «Метапром» намеревалось до 31.03.2021 разместить весь объем проволоки в производство на заводе-производителе АО «Евраз объединенный ЗСМК». Однако, после победы в аукционе 29.03.2021 поступила информация о поломке станка, в связи с чем, прием заказов на мотки требуемого веса (150-200 кг) был приостановлен на неопределенное время. О чем Общество незамедлительно уведомило Заказчика.

ООО «Метапром» была предложена замена, а именно: поставка требуемой проволоки в бухтах большей массы (от 800 кг). Однако это не соответствовало требованиям Заказчика. Так же была проработана возможность производства проволоки на других заводах-производителях, а именно: НЛМК, ММК, ЧМК, БМК, Северсталь – однако данные заводы не производят требуемый товар в мотках запрошенного веса.

На протяжении всего периода Общество следило за ситуацией и надеялось на благоприятный исход (запуск оборудования и прием заказов в производство) и держало Заказчика в курсе сложившейся ситуации, но к моменту подписания проекта договора с ООО «Магнит» (до 07.04.2021) ситуация с датами запуска оборудования, сроками производства и поставки проволоки не прояснилась.

ООО «Метапром» не имело намерений уклониться от заключения договора. Однако, в силу обстоятельств это было вынужденной мерой. При подписании Обществом договора и нарушении сроков поставки или отказе от исполнения договора в одностороннем порядке ООО «Магнит» имело высокий риск не получить требуемый товар в установленные сроки и, как следствие, риски нарушения (остановки) производственного процесса. Также потребовалось бы повторное проведение аукциона.

При принятии решения о внесении ООО «Метапром» в реестр недобросовестных поставщиков Общество просит принять во внимание тот факт, что оно осуществляет работу в сфере поставок металлопроката с 2013 г. С 2017 г. работает по 44-ФЗ и 223-ФЗ и имеет внушительный перечень исполненных контрактов в рамках государственных закупок. Не имеет жалоб, нарушений, претензий, штрафов со стороны заказчиков, связанных с исполнением заключенных муниципальных и государственных контрактов. Имеет положительную деловую репутацию у государственных заказчиков. Отказ от заключения договора с ООО «Магнит» является первым и единственным вынужденным нарушением».

На заседании Комиссии 21.05.2021 представитель ООО «Метапром» поддержала позицию, изложенную в письменных пояснениях Общества. Пояснила, что ООО «Метапром», отказываясь от заключения договора, действовало осознанно и намеренно, знало о наступлении неблагоприятных последствий в виде возможности включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков. Также представитель Общества указала, что официальная переписка между ООО «Метапром» и ООО «Магнит», ООО «Метапром» и заводами-производителями отсутствует.

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 Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми 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.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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 неопределенностью 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, 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.

Таким образом, из совокупности имеющихся в деле № 05-08/10-21 РНП материалов Комиссия пришла к заключению, что ООО «Метапром», ставшее победителем аукциона, уклонилось от заключения договора поставки стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения (извещение № 32110065682).

3. В Омское УФАС России от ООО «Магнит» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденным Постановлением № 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
ООО «Метапром»*	Россия	644045, Омская область, г. Омск	ул. Блюхера, д. 20, кв. 35	5507241482	25.03.2021	-	№ 32110065682/ЗА-МСП от 25.03.2021	Поставка стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения	25.93.15.110 «Проволоки присадочные стержни, пластины»

\* По результатам проведенной ООО «Магнит» закупки № 32110065682 договор с ООО «Метапром» заключен не был.

Также ООО «Магнит» предоставило копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 13.05.2021 № 4716):

– протокол № 32110065682/ЗА-МСП от 25.03.2021;

– протокол № 32110065682/4А-МСП от 08.04.2021.

По результатам проверки представленных ООО «Магнит» сведений в отношении ООО «Метапром» (ИНН 5507241482), 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

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Метапром» (ИНН 5507241482, ул. Блюхера, д. 20, кв. 35, г. Омск, 644045) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года в связи уклонением общества с ограниченной ответственностью «Метапром» от заключения договора с обществом с ограниченной ответственностью «Магнит» по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку стальной низкоуглеродистой проволоки общего назначения (извещение № 32110065682).

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>