

Заключение № 055/10/5-1157/2023

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившемся от заключения договора

27.10.2023

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, утвержденным 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;

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

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

рассмотрев обращение акционерного общества «Омскэлектро» (далее – АО «Омскэлектро», Заказчик, Заявитель) (вх. от 17.10.2023 № 9598/23) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «СтройКомСибирь» (ИНН 5507222722) (далее – ООО «СтройКомСибирь», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя: <...> (Доверенность от 03.05.2023

№ 06-10/94-юр, личность удостоверена паспортом), <...> (Доверенность от 26.10.2023

№ 06-10/221-юр, личность удостоверена паспортом), <...> (Доверенность от 26.10.2023

№ 06-10/222-юр, личность удостоверена паспортом),

в присутствии представителя Ответчика: директора Общества <...> (личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 17.10.2023 поступило обращение АО «Омскэлектро» о включении сведений об ООО «СтройКомСибирь» (ИНН 5507222722) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения договора.

Заказчиком 14.08.2023 в Электронном магазине города Омска zmo-omsk.rts-tender.ru (далее – электронный магазин) размещено извещение № 6468135 о проведении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска», участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по реконструкции административного здания по ул. Л. Чайкиной, д. 8 (Фасад, Часть 1) на объекте: «Реконструкция административного здания по ул. Л. Чайкиной, д. 8» (далее – закупка).

По окончании срока приема заявок на участие в закупке поступила одна заявка от ООО «СтройКомСибирь». 17.08.2023 заявка участника закупки была признана соответствующей требованиям документации, закупка была переведена на этап заключения договора.

28.08.2023 Советом директоров АО «Омскэлектро» принято решение о заключении данного договора с участником закупки, таким образом, крайней датой для подписания договора являлось 18.09.2023.

30.08.2023 посредством электронного магазина в адрес Общества направлен проект договора для подписания. 01.09.2023 в договоре была обнаружена ошибка, в связи с чем, проект договора был направлен повторно.

По состоянию на 18.09.2023 ООО «СтройКомСервис» в электронном магазине был подписан договор электронной подписью, вместе с тем, документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора, в адрес Заказчика не поступили. Также отсутствовала информация о независимой гарантии в реестрах независимых гарантий.

Согласно пункту 16 документации о закупке в случае, если участник закупки, с которым заключается договор, в установленный срок не предоставил Заказчику обеспечение исполнения договора, участник признается уклонившимся от заключения договора.

На основании изложенного, АО «Омскэлектро» просит внести сведения об ООО «СтройКомСервис» в реестр

недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 19.10.2023 № ГЛ/6490/23 Ответчиком представлены письменные пояснения относительно доводов, указанных в обращении АО «Омскэлектро» (вх. от 27.10.2023 № 9959/23), в которых Общество указывает следующее.

ООО «СтройКомСибирь» принимало участие в закупке № 6468135 в электронном магазине. При подаче заявки на участие в закупке Обществом было внесено обеспечение заявки путем внесения денежных средств на счет Заказчика (210 240,2 руб.), что подтверждается платежным поручением № 2045 от 14.08.2023. По итогам рассмотрения заявки Заказчиком было принято решение о соответствии заявки требованиям документации и о заключении договора с единственным участником закупки.

Посредством электронного магазина Обществу был направлен договор для подписания (30.08.2023), а затем исправленный вариант договора (01.09.2023). Данный договор был подписан ООО «СтройКомСибирь». Также для исполнения условий, указанных в документации о закупке, Обществом были направлены запросы в кредитные организации для получения банковской гарантии для обеспечения исполнения обязательств по договору. Отправленные запросы были отклонены, банки отказали в предоставлении банковской гарантии (причины отказов банками не указаны). По независящим от Общества причинам договор не был заключен.

На основании изложенного, Ответчик просит не включать сведения об ООО «СтройКомСибирь» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 17.10.2023 от АО «Омскэлектро» 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 – Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	индекс, 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 «СтройКомСибирь»	Россия	644112, Омская область, г. Омск	ул. Взлетная, д. 35, кв. 20	5507222722	17.08.2023	-	Протокол № 343-ЭМ	Выполнение работ по реконструкции административного здания по ул. Л. Чайкиной, д. 8 (Фасад, Часть 1)	43.29.19.190	рубли	10 512 010, 25	31.12.2023	-

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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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 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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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.

Из представленных АО «Омскэлектро» документов, Комиссией установлено, что Заказчиком проведена закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска», участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по реконструкции административного здания по ул. Л. Чайкиной, д. 8 (Фасад. Часть 1) (извещение № 6468135 размещено на сайте zmo-omsk.rfs-tender.ru).

Согласно пунктам 5, 7 извещения о закупке, пунктам 3, 8 документации о закупке предметом закупки являлось выполнение работ по реконструкции административного здания, начальная (максимальная) цена договора составляла 10 512 010,25 руб., в том числе НДС 20% 1 752 001,71 руб. Дата начала и окончания срока приема заявок: с 14.08.2023 по 16.08.2023. Дата подведения итогов закупки – не позднее 21.08.2023. Подача заявок осуществлялась посредством электронного магазина zmo-omsk.rfs-tender.ru.

Из протокола о рассмотрении заявок на участие в закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» (СМСП) № 343-ЭМ от 17.08.2023 следует, что на участие в закупке поступила 1 заявка, по результатам рассмотрения которой Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «СтройКомСибирь».

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным 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 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

Неконкурентной закупкой является закупка, условия осуществления которой не соответствуют условиям, предусмотренным частью 3 статьи 3 Закона о закупках. Способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке (часть 3.2 статьи 3 Закона о закупках).

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Омскэлектро» (ред. 10), утвержденным Советом директоров АО «Омскэлектро» 03.08.2022 (далее – Положение о закупке).

Согласно части 1 статьи 75 Положения о закупке закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, осуществляются с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» согласно Регламента осуществления закупок у единственного поставщика с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» и Положением о закупке. Особенности осуществления таких закупок предусматриваются в извещении (заявке) о закупке с учетом требований действующим законодательством Российской Федерации и принятыми во исполнение его нормативными правовыми актами, Положением о закупке.

В соответствии с пунктом 6.1 Регламента осуществления закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска», утвержденного директором

департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска 17.04.2023 (далее – Регламент), условия и срок проведения закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) заказчик устанавливает самостоятельно в заявке на закупку в электронном магазине.

Пунктом 8.1 Регламента предусмотрено, что заказчиками, осуществляющими закупки в соответствии с Законом о закупках, контракт заключается по итогам закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в сроки, установленные в Положении о закупке.

Формирование проекта контракта для подписания с участником закупки инициируется заказчиком. Заказчик имеет возможность в личном кабинете электронного магазина загрузить документ с текстом контракта и направить его участнику закупки, с которым заключается контракт, после чего документ с текстом отображается в личном кабинете такого участника (пункт 8.3 Регламента).

В силу пункта 18 документации о закупке Заказчик заключает договор с подрядчиком, который предложил лучшие условия исполнения договора в соответствии с условиями заявки Заказчика по наименьшей цене участника закупки.

Договор заключается в электронной форме и должен быть подписан электронной подписью лиц, уполномоченных действовать от имени подрядчика и Заказчика. Договор заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения обязательств по договору в размере, установленном в документации.

В течение рабочего дня, следующего за днем рассмотрения предложений подрядчик, с которым заключается договор, обязан направить в адрес Заказчика (на электронную почту) проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке путем включения в него цены и прочих условий, указанных в его заявке, а также оформить приложения к нему. Заказчик в течение 1 рабочего дня со дня получения от подрядчика проекта договора проверяет его на соответствие заявке на закупку и предложению подрядчика. Заказчик вправе внести изменения в проект договора, предоставленный подрядчиком, в том числе в случае несоответствия проекта договора заявке на закупку и предложению подрядчика.

До заключения договора участник закупки, с которым заключается договор, обязан направить в адрес Заказчика (на электронную почту) документ, подтверждающий обеспечение обязательств по договору (скан-копию платежного поручения либо независимую гарантию).

После проверки Заказчик посредством функционала электронного магазина направляет договор подрядчику. Не позднее 1 рабочего дня с момента направления заказчиком договора подрядчик обязан подписать договор.

Договор считается заключенным с момента его подписания уполномоченным лицом подрядчика и уполномоченным лицом Заказчика. Плановая дата заключения договора: 23.08.2023, но не более 20 дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления Заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) Заказчика при осуществлении обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора. Заказчик вправе отказаться от подписания договора до того момента пока договор им не подписан.

Согласно пункту 16 документации о закупке Заказчиком установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора. Так, исполнение обязательств по договору обеспечивается независимой гарантией или обеспечительным платежом.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно из способов, предусмотренных извещением. Размер обеспечения обязательств по договору – 525 600,51 руб., что составляет 5% начальной (максимальной) цены договора, установленной пунктом 8 документации о закупке, если договором не предусмотрена выплата аванса. Если договором предусмотрена выплата аванса, размер обеспечения равняется размеру аванса.

Участник закупки, с которым заключается договор, обязан предоставить Заказчику обеспечение исполнения обязательств по договору до заключения договора.

В случае, если участник закупки, с которым заключается договор, в вышеуказанный срок не предоставил Заказчику обеспечение исполнения договора, участник, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Пунктом 10 документации о закупке, пунктом 4.4 проекта договора предусмотрено, что Заказчик производит авансовый расчет в размере 50% от цены договора путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика в течение 7 рабочих дней с момента подписания договора. Окончательный расчет Заказчик производит в течение 7 рабочих дней после окончания выполнения работ и подписания сторонами документов о приемке выполненных работ по форме КС-2 и справки стоимости работ по форме КС-3 за вычетом авансового платежа.

Комиссия, проанализировав представленные АО «Омскэлектро», ООО «СтройКомСибирь» документы и сведения, в частности действия Заказчика и Общества на стадии подписания договора по результатам закупки, установила следующее.

В соответствии с протоколом о рассмотрении заявок на участие в закупке у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) с использованием сервиса «Электронный магазин города Омска» от 17.08.2023 № 343-ЭМ Заказчиком

принято решение о заключении договора с единственным участником закупки – ООО «СтройКомСибирь» на сумму 10 512 010,25 руб.

Согласно выписке из протокола от 28.08.2023 № 18/23 заседания Совета директоров АО «Омскэлектро» Советом директоров АО «Омскэлектро» одобрено заключение договора подряда с ООО «СтройКомСибирь» по результатам проведенной закупки. Соответственно срок подписания договора – 18.09.2023.

30.08.2023 Заказчиком посредством электронного магазина в адрес Общества направлен проект договора для подписания. 01.09.2023 в проекте договора Заказчиком была обнаружена ошибка, в связи с чем, 01.09.2023 проект договора был направлен повторно. Регламентированный срок подписания договора участником и предоставления обеспечения исполнения договора в соответствии с документацией о закупке – 04.09.2023.

04.09.2023 ООО «СтройКомСибирь» в электронном магазине подписало договор. Вместе с тем, по состоянию на 18.09.2023 Обществом не было предоставлено обеспечение исполнения договора. Протоколом от 18.09.2023 № 343/1-ЭМ ООО «СтройКомСибирь» признано уклонившимся от заключения договора.

Из представленных Ответчиком пояснений и документов следует, что Обществом были направлены запросы в кредитные организации для получения банковской гарантии. Вместе с тем, отправленные запросы были отклонены банками, Обществу было отказано в выдаче банковской гарантии в целях обеспечения исполнения обязательств по договору.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие).

Ввиду этой меры в каждом конкретном случае антимонопольный орган должен решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении определенного нарушителя исходя из значимого комплекса обстоятельств.

Вместе с тем, по настоящему делу действия ООО «СтройКомСибирь», направленные на умышленное уклонение от заключения договора, не установлены. Комиссия отмечает, что Обществом совершены действия, направленные на получение надлежащей банковской гарантии. Кроме того, ООО «СтройКомСибирь» в электронном магазине подписан договор.

Таким образом, Комиссией при анализе совокупности представленных сведений и документов, не установлено обстоятельств, свидетельствующих о недобросовестном поведении ООО «СтройКомСибирь», его умышленных действиях (бездействии), которые привели к не заключению договора, в связи с чем, у Комиссии не имеется достаточных оснований для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки представленных АО «Омскэлектро» сведений в отношении ООО «СтройКомСибирь» (ИНН 5507222722), 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 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», 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 «Омскэлектро»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «СтройКомСибирь» (ИНН 5507222722, ОГРН 1115543003762, юридический адрес: 644112, Омская область, город Омск, улица Взлетная, дом 3Б, квартира 20) в

реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>