

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 067/10/5-631/2022

01 декабря 2022 года
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия) в составе:

<...>,

<...>,

<...>

при участии в дистанционном режиме рассмотрения обращения представителей:

- заказчика - АО «Концерн Росэнергоатом» в лице филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Смоленская атомная станция» (Смоленская АЭС): <...> (доверенность, паспорт);

в отсутствие ответчика – ООО «К», уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрении обращения, а также о возможности рассмотрения обращения в дистанционном режиме; поступило ходатайство о рассмотрении обращения без участия его представителей,

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России 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 (далее - Правила), рассмотрев в дистанционном режиме обращение АО «Концерн Росэнергоатом» в лице филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Смоленская атомная станция» (Смоленская АЭС) (далее – Смоленская АЭС, заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «К» (далее также общество) – победителе запроса котировок в электронной форме на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины (извещение № 32211672686 опубликовано на сайте <http://www.zakupki.gov.ru>), уклонившемся от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 21.11.2022 поступило обращение заказчика в связи с признанием ООО «К» уклонившимся от заключения договора на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины.

Из представленных материалов следует, что Смоленской АЭС был проведен запрос котировок в электронной форме на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины.

Победителем данной закупочной процедуры признан участник - ООО «К», который в регламентированный срок (не позднее 26.10.2022) не подписал проект договора.

В связи с изложенным Заказчик просит Комиссию Смоленского УФАС России рассмотреть вопрос о включении сведений об ООО «К» в Реестр недобросовестных поставщиков (далее также РНП).

ООО «К» представило письменные пояснения, согласно которым просит не признавать его уклонившимся от заключения договора и сведения о нём в РНП не включать.

В ходе проверки факта уклонения ООО «К» от заключения договора, проведенной в соответствии с полномочиями, предоставленными пунктом 5.7 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015, пунктом 8 Правил, Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

06.09.2022 заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно – телекоммуникационной сети «Интернет» <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 32211672686 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины.

Закупка осуществлялась в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Закупочная деятельность заказчика регламентируется Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» с изменениями, утвержденными решением наблюдательного совета Госкорпорации «Росатом» (протокол от 04.08.2022 № 165), с учетом приказа генерального директора Госкорпорации «Росатом» от 27.02.2019 № 1/191-П (в редакции приказов Госкорпорации «Росатом» от 21.05.2021 № 1/623-П, от 11.08.2021 №1/1006-П, от 03.06.2022 №1/692-П) (далее – Положение о закупке).

Согласно извещению о закупке:

Наименование товара – подшипник 9168288Ю ГОСТ 520-2011.

Дата начала срока подачи заявок – 06.09.2022.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 14.09.2022 в 08:30.

Дата проведения отборочной стадии и подведения итогов запроса котировок - не позднее 04.10.2022.

Начальная (максимальная) цена договора - 5 826 559, 99 руб.

Согласно протоколу № 3089572-1 заочного заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии по запросу котировок от 21.09.2022 на участие в запросе котировок от участников было подано три заявки, а именно:

- заявка участника с регистрационным номером 14215676 – ООО «К» (ценовое предложение участника – 5 826 559,92 руб., включая НДС);
- заявка участника с регистрационным номером 14221936 – ООО «Т» (ценовое предложение участника – 4 500 000, 00 руб., включая НДС);
- заявка участника с регистрационным номером 14194330 – ООО «С» (ценовое предложение участника – 5 779 200,00 руб., включая НДС).

Согласно данному протоколу закупочной комиссией приняты следующие решения:

- о допуске участника ООО «С» к дальнейшему участию в запросе котировок;
- об отказе в допуске участнику ООО «Т» к дальнейшему участию в процедуре;
- о направлении участнику ООО «К» запроса по уточнению его заявки на участие в запросе котировок.

Согласно протоколу № 3089572-2 от 29.09.2022 по результатам повторного рассмотрения заявок с учетом документов, дополнительно представленных участниками процедуры в ответ на направленные запросы по уточнению заявок, закупочной комиссией принято решение о допуске к дальнейшему участию в запросе котировок участников ООО «К» и ООО «С». Также закупочной комиссией принято решение о проведении переторжки.

Согласно протоколу № 3089572-ИП от 06.10.2022 в ходе проведения процедуры переторжки участниками были поданы следующие ценовые предложения:

- ООО «К» - ценовое предложение участника – 4 420 000,08 руб., включая НДС;
- ООО «С» - ценовое предложение участника – 5 587 200,00 руб., включая НДС.

По результатам ранжирования заявок на участие в запросе котировок закупочной комиссией было принято решение о признании победителем процедуры ООО «К».

Победителем был предложен товар - подшипник 5-9168288ЮТ ГОСТ 520-2011 производства ООО «А».

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом «а» части 1 статьи 9.1 Положения о закупке при проведении конкурентных закупок: договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после размещения на официальном сайте протокола подведения итогов конкурентной закупки (для заказчиков второй группы - не ранее 5 дней и не позднее 20 дней после размещения на официальном сайте протокола подведения итогов или иного указанного в извещении и закупочной документации срока).

Аналогичные условия предусмотрены пунктом 19 Извещения о проведении закупки.

Пунктом 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что 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.

Согласно пункту «б» части 1 статьи 9.5 Положения о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренный для этого в документации о закупке срок.

Ввиду того, что протокол заседания закупочной комиссии о подведении итогов проведения процедуры (протокол № 3089572-ИП от 06.10.2022) был опубликован в ЕИС 07.10.2022, регламентированный срок подписания договора сторонами – до 27.10.2022 включительно.

В соответствии с пунктом 19 Извещения о проведении закупки заказчик в течение 5 рабочих дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с

которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации. Заказчик должен обеспечить получение подтверждения от лица, с которым заключается договор, что данный проект договора таким лицом получен. Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор с проставлением даты подписания (оригинал или сканированную копию) в течение 10 календарных дней со дня направления указанного договора.

Согласно протоколу заочного заседания закупочной комиссии Смоленской АЭС № 9/Ф08/5859-Пр от 26.10.2022 заказчиком в адрес ООО «К» 14.10.2022 был направлен проект договора, полученный победителем в тот же день. Регламентированный срок для подписания обществом договора - до 24.10.2022 включительно.

По состоянию на 25.10.2022 победителем закупки договор на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины подписан не был.

В этой связи закупочной комиссией 26.10.2022 было принято решение о признании победителя закупки ООО «К» уклонившимся от заключения договора на основании пункта «б» части 1 статьи 9.5 Положения о закупке, о чем 27.10.2022 (исх.№ 9/Ф08/172885) в адрес общества было направлено соответствующее уведомление.

В представленных материалах представлены сведения о том, что данное уведомление получено обществом 27.10.2022.

Комиссией установлено, что заказчиком 07.10.2022 в адрес поставщика ООО «К» было направлено письмо (исх. № 9/Ф08/160495) о том, что до заключения договора на поставку Смоленская АЭС с привлечением Союза производителей подшипников - «МРК «Подшипник» планирует провести аудит производства завода-изготовителя ООО «А».

В адрес заказчика обществом 10.10.2022 было направлено письмо (исх. № 1543) о готовности и согласовании сроков проведения аудита. В данном письме также содержалась просьба о предоставлении программы проведения аудита с указанием информации о характере, сроках проведения (дни, часы), объеме аудиторских процедур, ответственных лиц.

Согласно письму от 14.10.2022 (исх. № 9/Ф08/164806) заказчиком в адрес ООО «К» была направлена программа проведения аудита, а также список специалистов, ответственных за проведение аудита, а именно:

- <...> - инженер УПТУ САЭС;

- <...> – представитель Союза производителей подшипников - «МРК «Подшипник».

Проведение аудита было запланировано с 18.10.2022 по 20.10.2022.

В ответ на вышеуказанное письмо 17.10.2022 общество сообщило (исх. № 1561) о готовности завода-изготовителя ООО «А» принять комиссию для проведения аудита в сроки, указанные в письме заказчика от 14.10.2022 № 9/Ф08/164806.

Согласно пояснениям ООО «К» 19.10.2022 завод ООО «А» посетил только сотрудник Смоленской АЭС - инженер УПТК САЭС <...>, представители Союза производителей подшипников - «МРК «Подшипник» завод в указанную дату не посетили.

В тот же день, а именно 19.10.2022, заказчиком в адрес ООО «К» было направлено письмо (исх. № 9/Ф08/166979) с просьбой организовать 24.10.2022 встречу двух представителей Союза производителей подшипников - «МРК «Подшипник» для проведения ими аудита.

19.10.2022 обществом в адрес заказчика был направлен ответ (письмо исх. № AZ191022-1) об отсутствии у завода-изготовителя ООО «А» возможности 24.10.2022 принять представителей Союза производителей подшипников - «МРК «Подшипник»; ООО «К» предложило другой период для проведения повторного аудита - после 10.11.2022.

Согласно письменным пояснениям ООО «К», вышеуказанное письмо оставлено заказчиком без ответа.

Согласно пояснениям ООО «К», в соответствии с программой аудита в период с 18.10.2022 по 20.10.2022 сотрудником Смоленской АЭС <...> был проведен аудит производства завода-изготовителя ООО «А».

Общество также сообщило, что составленный по итогам аудита «Акт по результатам проведения аудита» не был подписан сотрудником Смоленской АЭС.

Никаких других документов, касающихся аудита производства завода-изготовителя ООО «А», от заказчика - Смоленской АЭС, ООО «К» не получало.

Согласно пояснениям заказчика, Смоленской АЭС 28.10.2022 в адрес Союза производителей подшипников «МРК «Подшипник» было направлено письмо (исх. № 9/ф08/173393) о предоставлении заключения предприятия — изготовителя ООО «А» по результатам проведения аудита.

В тот же день (28.10.2022) от Союза производителей подшипников «МРК «Подшипник» заказчиком получен ответ (исх. № 37/17-64) о том, что на заводе-изготовителе ООО «А» производство подшипников 6-8209Ю1Т по ТУ 4300 и

9168288Ю по ГОСТ 520-2011 невозможно.

Как было указано выше, пунктом 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что 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.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Таким образом, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на уклонение от подписания договора.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за **недобросовестное** поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в **намеренном** уклонении от заключения договора.

О причинах не подписания со своей стороны договора ООО «К» указало, что умысел на уклонение от подписания и исполнения контракта у общества отсутствовал; ООО «К» руководствовалось той последовательностью действий, которая была указана заказчиком в письме от 07.10.2022 (исх. № 9/Ф08/160495), а именно: «До заключения договора на поставку Смоленская АЭС с привлечением Союза производителей подшипников «МРК «Подшипник» планирует провести аудит производства завода изготовителя ООО «А».

ООО «К» пояснило, что руководствуясь содержанием вышеуказанного письма, обществом был сделан однозначный вывод о том, что договор должен быть подписан только после получения заказчиком результатов аудита.

Антимонопольный орган вправе принять решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора только в случае, если в ходе рассмотрения подтвердится недобросовестность такого участника, намеренное его уклонение от заключения договора.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя торгов.

Принимая во внимание, что ООО «К» готово было заключить договор с заказчиком по результатам поведения аудита завода-изготовителя, не препятствовала проведению аудита, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии достаточных оснований для включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, заказчик, направляя в адрес победителя письмо о необходимости проведения аудита до заключения договора, тем самым предопределил дальнейшие действия ООО «К», а именно подписание договора после проведения аудита производства завода-изготовителя.

При принятии решения, Комиссией также был учтен тот факт, что согласно сведениям, опубликованным в ЕИС, ООО «К» является профессиональным участником данного рынка, исполнило большое количество договоров/контрактов с аналогичным предметом, нарушений при исполнении которых не установлено.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

сведения, представленные АО «Концерн Росэнергоатом» в лице филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Смоленская атомная станция» (Смоленская АЭС) в отношении ООО «К» – победителя запроса котировок в электронной форме на поставку на поставку подшипников из нержавеющей стали для разгрузочно-загрузочной машины (извещение № 32211672686 опубликовано на сайте <http://www.zakupki.gov.ru>) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» включение сведений об участнике закупки, уклонившимся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано

заинтересованным лицом в судебном порядке.