ЗАКЛЮЧЕНИЕ по делу № 014/10/5-10/2022

о рассмотрении сведений для включения в реестр

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Якутск 20 января 2022 года

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя-начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), председателя Комиссии;

<...> – заместителя начальника отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), члена Комиссии,

при участии:

от заказчика, филиала «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (ФГУП «Госкорпорация по ОрВД») (далее – Заказчик, филиал «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири»):<...> (представитель по доверенности);

от заинтересованного лица, общества с ограниченной ответственностью «ТрилайнСистемс» (далее – Заинтересованное лицо, ООО «ТрилайнСистемс»): генеральный директор ООО «ТрилайнСистемс» <...> <...> <...> (представители по доверенности),

рассмотрев посредством системы видеоконференцсвязи сведения, представленные заказчиком филиалом «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» письмом исх.№01-08/3245 от 30.12.2021 (вх.№161э от 13.01.2022) об участнике закупки ООО «ТрилайнСистемс» в связи с уклонением от заключения договора по итогам запроса котировок в электронной форме на агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса УЗС Якутск-3 (извещение №32110774813) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пункта 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия)

поступили сведения, представленные заказчиком филиалом «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» об уклонении участника закупки ООО «ТрилайнСистемс» (ИНН 7717789712, ОГРН 1147746827832; юридический адрес: 129515, г. Москва, ул. Академика Королева, д.13, строение 1, помещение II, комната 65) от заключения договора по итогам запроса котировок в электронной форме на агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса УЗС Якутск-3 (извещение №32110774813).

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика пояснил, что заинтересованное лицо было признано уклонившимся от заключения договора.

Из представленных письменных пояснений и выступления представителей заинтересованного лица следует, что проект договора был подписан посредством функционала электронной торговой площадки АО «Сбербанк-АСТ» и направлен Заказчику через ЭТП в срок, установленный документацией о закупке, что подтверждает сам Заказчик в протоколе о признании участника уклонившимся от заключения договора от 30.11.2021.

Просят в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Комиссия, изучив представленные заказчиком документы, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил 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), установила следующее.

Заказчик осуществляет закупки товаров, работ, услуг в соответствии с требованиями Закона о закупках и Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», утвержденным приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 24.09.2021 №555-п (далее – Положение).

Из размещенных на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок «https://zakupki.gov.ru» и электронной торговой площадки АО «Сбербанк-АСТ» «http://utp.sberbank-ast.ru» сведений установлено следующее.

1. Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на Агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса УЗС Якутск-3 (извещение №32110774813) (далее – Извещение, Закупка) размещены в ЕИС 28.10.2021.
2. Начальная (максимальная) цена договора: 4 996 000.00 рублей.
3. Дата начала срока подачи заявок: 28.10.2021.
4. Дата окончания подачи заявок: 15.11.2021.
5. Дата подведения итогов закупки: 18.11.2021.
6. На участие в запросе котировок в электронной форме подано 2 заявки признанных соответствующими требованиям.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие и подведения итогов запроса котировок в электронной форме от 18.11.2021 №32110774813-01 (SBR003-210000810701670) на момент окончания срока подачи заявок на участие поданы

заявки от ООО «ТрилайнСистемс» и ООО «Инсвязь», которые признаны соответствующими требованиям, установленным в Извещении.

По результатам оценки и рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме победителем был признан участник ООО «ТрилайнСистемс», второе место присуждено участнику ООО «Инсвязь».

19.11.2021 в ЕИС был опубликован протокол №32110774813-01 от 18.11.2021.

23.11.2021 Заказчиком в адрес ООО «ТрилайнСистемс» был направлен проект договора.

28.11.2021 ООО «ТрилайнСистемс» в адрес Заказчика направило подписанный проект договора. При этом ООО «ТрилайнСистемс» подписало проект договора, но не направило документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора.

Порядок заключения договора предусмотрен статьей 47 Положения о закупках.

В соответствии с частью 2 статьей 47 Положения, 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.

Согласно пункту 4 части 5 статьи 47 Положения, после направления участником закупки, с которым заключается договор, проекта договора, подписанного подписью лица, имеющего право действовать от имени такого участника закупки и предоставления таким участником закупки обеспечения исполнения договора, если требование обеспечения исполнения договора было предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке, заказчик в срок, установленный частью 2 настоящей статьи, обязан подписать договор подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

Пунктом 14 Извещения предусмотрено обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 14.1 Извещения, размер обеспечения исполнения договора устанавливается в размере авансового платежа (30 тридцать процентов от цены договора).

Подпунктом 1 пункта 14.2 Извещения, обеспечение исполнения договора может предоставляться участником закупки, с которым заключается договор, путем внесения денежных средств или предоставления банковской гарантии. Выбор способа обеспечения исполнения договора осуществляется участником закупки, с которым заключается договор.

Согласно подпункту 3 пункта 14.2 Извещения, в случае предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии, такая банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным статьей 20.2 Положения. Срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный договором срок исполнения обязательств по договору, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на два месяца.

Согласно подпункту 4 пункта 14.2 Извещения, договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора.

Согласно подпункту 5 пункта 14.2 Извещения, в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный частью 5 статьи 47 Положения, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения договора.

На момент подписания договора со стороны ООО «ТрилайнСистемс» денежные средства на указанный Заказчиком счет внесены не были, банковская гарантия не представлена.

Соответственно, обеспечение исполнения договора, установленное пунктом 14 Извещения, ООО «ТрилайнСистемс» представлено не было.

Согласно пункта 8 части 5 статьи 47 Положения о закупках, участник закупки, с которым заключается договор, признается заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого участника закупки, или не направил протокол разногласий, или не исполнил требования обеспечения исполнения договора, если требование обеспечения исполнения договора было предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке.

В этом случае комиссия по осуществлению закупок составляет протокол о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора.

Протокол размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее чем через три дня со дня подписания протокола.

Таким образом, ООО «ТриранСистем» считается уклонившимся от заключения договора, так как со стороны данного участника денежные средства на указанный Заказчиком счет внесены не были, банковская гарантия не представлена.

30.11.2021 закупочной комиссией Заказчика был составлен протокол о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения запроса котировок в электронной форме от 30.11.2021 №32110774813-02 (SBR003-210000810701670) (далее – Протокол отказа).

Согласно Протоколу отказа, филиалом «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» принято решение отказаться от заключения договора с победителем ООО «ТриранСистем».

При этом в Протоколе отказа отмечено, что ООО «ТрилайнСистемс» 28.11.2021 подписало проект договора, но обеспечение исполнения договора, согласно требованиям, установленным частью 5 статьи 47 Положения, не предоставлено в регламентированный срок.

В этой связи представителями заинтересованного лица было пояснено, что при направлении подписанного проекта договора в адрес Заказчика было также направлено гарантийное письмо следующего содержания.

«Настоящим письмом ООО «ТрилайнСистемс» ИНН 7717789712, КПП 771701001, 129515, г. Москва, ул. Академика Королева, дом №13, строение 1, Тел. +74996827157, гарантирует предоставление Банковской гарантии на сумму 1 344 051,48 (Один миллион триста сорок четыре тысячи пятьдесят один) рубль 48 копеек (30% от цены Договора), НДС не облагается, в качестве обеспечения Договора №19-653/з между Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (ФГУП «Госкорпорация по ОрВД») и Общество с ограниченной ответственностью «ТрилайнСистемс».

Данный факт обусловлен следующими обстоятельствами. обстоятельство вызвано тем фактом, что направленная ООО «ТрилайнСистемс» в адрес АО «Газпромбанк» заявка на получение банковской гарантии, из-за внутренних процедур согласования, не была выдана своевременно.

Как пояснили представители заинтересованного лица, по условия рамочного договора №20024ГТ/20-Р от 10.11.2020, заключенного между ООО «ТрилайнСистемс» и АО «Газпромбанк», для предоставления банковской гарантии ООО «ТрилайнСистемс» обязан предоставить копию контракта, предусматривающую проведение всех расчетов через счета, открытые в данном банке, то есть с заполненными реквизитами сторон.

24.11.2021 ООО «ТрилайнСистемс» обратился в АО «Газпромбанк» за получением банковской гарантии, однако из-за внутренних согласований самого банка, не зависящих от ООО «ТрилайнСистемс», банком был нарушен срок выдачи банковской гарантии, что в свою очередь привело к тому, что ООО «ТрилайнСистемс» не смог своевременно предоставить обеспечение исполнения договора Заказчику.

При этом, ООО «ТрилайнСистемс» по условиям договора №20024ГТ/20-Р от 10.11.2020 с АО «Газпромбанк» ограничен в возможностях обращения в другие банки.

При этом представители ООО «ТрилайнСистемс» также пояснили, что подписанный экземпляр договора был также направлен в адрес Заказчика почтой 10.12.2021 с приложенной копией платежного поручения от 09.12.2021 №3358 на сумму 1 344 051,48 руб. и назначением платежа: *«Обеспечение исполнения договора на агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса УЗС Якутск-3 по итогам запроса котировок в электронной форме, изв.32110774813 без налога НДС»*.

Представителями заинтересованного лица было отмечено, что ООО «ТрилайнСистемс» в это же время участвовал в проводимой филиалом «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» для выполнения аналогичных по содержанию работ закупке – запрос котировок на агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса АЗС Жиганск-1 (извещение №32110774181).

Согласно размещенному в ЕИС протоколу рассмотрения заявок на участие и подведения итогов запроса котировок в электронной форме от 23.11.2021 №32110774181-2 (SBR003-210000810701669), победителем было признано ООО

«ТрилайнСистемс» с ценовым предложение 4 311 066,20 рублей, второе место присуждено ООО «Инсвязь».

При этом банковская гарантия была предоставлена победителю ООО «ТрилайнСистемс» своевременно и договор между Заказчиком филиалом «Аэронавигация Северо-Восточной Сибири» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» и ООО «ТрилайнСистемс» был заключен в установленный срок.

Комиссия, заслушав участвующих в деле лиц и исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков, Требованиями к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков утверждены Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Ни Закон о закупках, ни вышеперечисленные правила не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Из разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации, изложенных в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, следует, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе

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

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

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

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

В соответствии с частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса 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.

Согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Исходя из изложенного, незаключение договора с ООО «ТрилайнСистемс» не может быть связано умышленным уклонением победителя от заключения договора, а явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы.

По мнению Комиссии Якутского УФАС России, приведенные обстоятельства дела указывают, на то, что у ООО «ТрилайнСистемс» сложились причины и следствия

возникновение которых можно отнести к непредвиденным и не зависящим от воли ООО «ТрилайнСистемс», следовательно, в действиях участника не установлена недобросовестность или умысел.

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу, что ООО «ТрилайнСистемс» не имело умысла уклониться от подписания договора и предпринимало доступные действия для его заключения.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные экономические последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

На основании пункта 7 Правил уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4 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 Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211.

Уполномоченный орган осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, в установленном им порядке (пункт 8 Правил).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», приказом 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»,

заключила:

сведения об ООО «ТрилайнСистемс» (ИНН 7717789712; ОГРН 1147746827832; юридический адрес: 129515, г. Москва, ул. Академика Королева, дом 13, строение 1, помещение II, комната 65) по факту уклонения от заключения договора по итогам запроса котировок в электронной форме на агрегатный ремонт оборудования ЗССС типа «Мост» с целью обеспечения частичного восстановления ресурса УЗС Якутск-3 (извещение № 32110774813) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии: <...> <...>