

Заключение № 05-08/14-21РНП

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

04.06.2021

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, члена Комиссии;

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

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

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

рассмотрев обращение АО «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – Заявитель) (вх. 5180э от 26.05.2021) о включении сведений об ООО «Завод Агрокабель» (ИНН 5311007801) (далее – Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей АО «Транснефть - Западная Сибирь» - <...>, <...>,

в присутствии представителя ООО «Завод Агрокабель» по средством видеоконференцсвязи - <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 26.05.2021 поступило заявление АО «Транснефть - Западная Сибирь» о включении сведений об ООО «Завод Агрокабель» (ИНН 5311007801)

в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры № 0001-202-К-04-03168-2021/И (извещение № 32109895592).

В соответствии с протоколом № 0001-202-К-04-03168-2021/И от 05.03.2021 заявка ООО «Завод Агрокабель» – участника конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку товаров (лот 0001-202-К-04-03168-2021 «Кабельная продукция») (извещение № 32109895592 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее-ЕИС) www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Конкурс, закупка) признана соответствующей условиям закупочной документации. Заказчиком принято решение о заключении договора с участником № 4 (ООО «Завод Агрокабель»).

09.03.2021 ПАО «Транснефть» (далее – Организатор торгов) направило победителю закупки уведомление (исх. № ПАО-34-07-03/9745) о том, что ООО «Завод Агрокабель» признано победителем закупки и ему необходимо не позднее 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки. Кроме того, необходимо не позднее 5 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола предоставить документы: подтверждающие возможность выполнения обязательств по договору; подтверждающие цепочку собственников (бенефициаров); подтверждающие одобрение сделки; подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пунктом 12.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019, протокол №5 (далее - Положение о закупке), Организатор торгов в адрес ООО «Завод Агрокабель» направил на электронную площадку заполненный проект договора на поставку товаров (лот 0001-202-К-04-03168-2021 «Кабельная продукция»). Общество не подписало вышеуказанный договор в срок, установленный пунктом 15.3 Инструкции о закупке.

Письмом от 12.03.2021 № 4052А ООО «Завод Агрокабель» отказалось от заключения договора.

Победитель признан уклонившимся от заключения договора по предмету закупки.

На основании изложенного, АО «Транснефть - Западная Сибирь» просит внести сведения об ООО «Завод Агрокабель» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 31.05.2021 № 05-5270 ООО «Завод Агрокабель» представлены пояснения относительно фактов, изложенных в обращении Заявителя (вх. № 5496 от 02.06.2021), а также копии документов.

На заседании Комиссии 04.06.2021 представитель Ответчика с доводами обращения Заявителя не согласился, высказался согласно возражениям ООО «Завод Агрокабель» на обращение АО «Транснефть - Западная Сибирь», отметив, что у Общества отсутствовала возможность подписания договора в связи с увеличением стоимости основного сырья для производства продукции.

На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «Завод Агрокабель» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 26.05.2021 от АО «Транснефть - Западная Сибирь» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-8 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			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 ОКПД	валюта договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора (указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Завод Агрокабель»	Россия	174350, Новгородская область, г.Окуловка.	ул. Титова, д.11.	5311007801	05.03.2021	-	Протокол № 0001-202-К-04-03168-2021/И	Кабельная продукция	27.32.13 Проводники электрические прочие на напряжение не более 1 кВ. 27.32.13.143 Кабели контрольные	рубли 643	298 298,68	30.06.2021	-

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), 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.

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 № 1211 (далее – Правила направления сведений), 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.

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, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении конкурса в электронной форме ПАО «Транснефть» руководствовалось положением о закупке, товаров, работ и услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05 апреля 2019 года протоколом № 5, инструкцией для участника закупки (для закупок, проводимых в электронной форме способом «конкурс», «аукцион», «запрос предложений» или «запрос котировок» (далее - инструкция).

Согласно пункту 12.2 Положения о закупке победитель закупки, участниками которой могут быть **любые лица**, в том числе субъекты МСП, обязан подписать договор по месту нахождения организатора закупки или путем обмена подписанными экземплярами договоров экспресс-почтой в порядке, определенном в Уведомлении, в том числе, в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола), если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

В силу пункта 12.5 Положения о закупке если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный п.п. 12.1 - 12.4 настоящего Положения о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Положением о закупке.

Пунктом 12.6 Положения о закупке установлено, что в случае уклонения победителя закупки от подписания (заключения) договора либо в случае отклонения заявки победителя закупки от дальнейшего участия в закупке до заключения договора, при наличии предусмотренных настоящим Положением о закупке оснований заказчик, организатор закупки при необходимости принимает решение об определении нового победителя, которым является участник закупки, заявка которого признана наилучшей после заявки победителя, указанного в предыдущем итоговом протоколе. В ЕИС размещается итоговый протокол, в котором отражается решение о невозможности подписания договора с победителем с указанием причин и о признании нового победителя закупки.

Согласно пункту 12.7 Положения о закупке Заказчик подписывает договор по результатам закупки не ранее чем через 10 календарных дней и не позднее чем через 20 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, а при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки на условиях, содержащихся в заявке, представленной победителем закупки.

Пунктом 28 Извещения об осуществлении закупки установлено, что победитель закупки обязан подписать договор в сроки, установленные Положением о закупке. Если победитель закупки не подписывает договор в указанные сроки, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 15.2 инструкции договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика.

Согласно пункту 15.3 инструкции победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

Согласно пункту 15.4 инструкции победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной

площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Комиссией установлено следующее.

ПАО «Транснефть» проведен конкурс в электронной форме (извещение № 32109895592, размещено в ЕИС 15.01.2021). Согласно протоколу № 0001-202-К-04-03168-2021/И от 05.03.2021 на участие в конкурсе поступило 5 заявок, среди которых участником № 4 являлось ООО «Завод Агрокабель», которое стало победителем Конкурса. ПАО «Транснефть» было принято решение о заключении договора с участником конкурса № 4.

Как указывалось ранее, победитель обязан подписать договор в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. Так, протокол № 0001-202-К-04-03168-2021/И от 05.03.2021 размещен в ЕИС – 09.03.2021, в связи с чем, последний день для подписания ООО «Завод Агрокабель» договора – 22.03.2021.

Из материалов дела следует, что 09.03.2021 ПАО «Транснефть» было направлено уведомление в адрес «Завод Агрокабель» № ПАО-34-07-03/9745 о том, что ООО «Завод Агрокабель» признано победителем закупки и ему необходимо не позднее 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки. Кроме того, необходимо не позднее 5 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола предоставить документы: подтверждающие возможность выполнения обязательств по договору; подтверждающие цепочку собственников (бенефициаров); подтверждающие одобрение сделки; подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора.

В свою очередь, 12.03.2021 ООО «Завод Агрокабель» направило в адрес ПАО «Транснефть» письмо, в котором сообщило, что в период с 02.11.2020 по 12.03.2021 произошел значительный рост цен на основное сырье, используемое для производства кабеля: цена меди увеличилась на 33%, увеличение цены на нефть повлекло за собой рост стоимости ПВХ на 8%, что привело к убытку по ранее подписанным договорам на поставку кабельной продукции. В результате возникшего роста цен, совокупный убыток ООО «Завод Агрокабель» по лоту, по состоянию на 12.03.2021, составляет около 27,5 млн. руб. при общей рентабельности минус 22,9%, что может привести к банкротству предприятия. В связи с чем, у ООО «Завод Агрокабель» отсутствует возможность подписать договор.

Таким образом, Комиссией установлено, что ООО «Завод Агрокабель» в установленный срок (22.03.2021) не предоставило подписанный со своей стороны договор, чем нарушило положение пункта 15.3 инструкции.

02.06.2021 ООО «Завод Агрокабель» предоставило письменные пояснения, в которых сообщает, что для исполнения обязательств по поставкам кабельно-проводниковой продукции в указанные сроки Общество планировало часть продукции изготовить самостоятельно, а оставшуюся часть закупить у сторонних производителей - АО «Кабельный завод «Кавказкабель ТМ», АО «Электротехмаш». В связи с увеличением стоимости основного сырья для производства продукции у сторонних производителей, у ООО «Завод Агрокабель» отсутствовала возможность подписать договор.

В обоснование своей позиции ООО «Завод Агрокабель» предоставило копию письма АО «Кабельный завод «Кавказкабель ТМ» от 05.03.2021 № 15, в котором последнее сообщает, что, в связи с ростом цены на медную катанку и на основные ПВХ, используемые для изоляции медных жил, отпускные цены на кабельную продукцию с 19.02.2021 выросли в среднем на 25%.

Кроме того, ООО «Завод Агрокабель» пояснило, что 05.03.2021 и 10.03.2021 АО «Электротехмаш» известило о повышении стоимости своей продукции, предоставило копии счетов на оплату товара № ЦБ-4645 от 05.03.2021, № ЦБ-4939 от 10.03.2021 АО «Электротехмаш», в которых последнее оставляет за собой право на изменение цены на продукцию, размещенную в производство, в случае роста цены на медь по данным LME (Лондонской биржи металлов) более чем на 3% или изменения курса доллара более чем на 5% по данным ЦБ РФ.

Также Ответчик пояснил, что на момент подачи заявки на участие в Конкурсе все расчеты рентабельности поставок осуществлялись с учетом средней цены на катанку медную из расчета 700 742, 04 рубля с НДС за тонну и действующих на тот момент коммерческих предложений от сторонних производителей.

Заявка ООО «Завод Агрокабель» на участие в Конкурсе была подана 29.01.2021, а уведомления о повышении цен на медную продукцию от сторонних производителей Общество получило 05.03.2021 и 10.03.2021. ООО «Завод Агрокабель» утверждает, что не могло предвидеть столь существенного изменения цен, из-за которых Общество оказалось неспособным исполнить обязательства по заключаемому договору.

Вместе с тем, 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 лицо, не исполнившее обязательство 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.

Вместе с тем, Комиссия, учитывая вышеустановленные обстоятельства, намеренного уклонения Общества от заключения договора с Заказчиком не установила.

Бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение ООО «Завод Агрокабель» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

По результатам проверки представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» сведений в отношении ООО «Завод Агрокабель» (ИНН 5311007801), учитывая установленные по делу № 05-08/14-21РП обстоятельства, 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 Омского УФАС России

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об ООО «Завод Агрокабель» (ИНН 5311007801, ОГРН 1125302000548, юридический адрес: ул. Титова, д.11, г. Окуловка, Новгородская область, 174352 – победителе закупки на право заключения договора на поставку товаров (лот 0001-202-К-04-03168-2021 «Кабельная продукция») (извещение № 32109895592) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>