

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 023/10/5-1962/2021

о включении в Реестр недобросовестных поставщиков

11 мая 2021 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия), в составе:

Заместитель председателя комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

<...>;

при участии с использованием системы ВКС представителей ПАО «Новороссийский морской торговый порт» (далее - Организатор торгов/ПАО «НМТП»), при участии с использованием системы ВКС представителя ООО «Авто-Прайм» (далее - Победитель торгов) рассмотрев сведения, представленные Заказчиком о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Авто-Прайм» - победителя открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta (оборудование маркировки) (извещение № 32110028104 на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения ПАО «НМТП» о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Авто-Прайм» - победителя открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta (оборудование

маркировки) (извещение № 32110028104 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о поступлении заявления размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России по адресу: www.krasnodar.fas.gov.ru.

Заседание комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков назначено на 11.05.2021 в 11:30.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы, установила следующее.

25.02.2021 г. Организатор торгов разместил на сайтах www.zakupki.gov.ru и www.roseltorg.ru извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta.

31.03.2021 г. конкурсная комиссия подвела итоги закупки на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta, где признано победителем ООО «Авто-Прайм», что подтверждается итоговым протоколом заседания конкурсной комиссии № 45/848/19/2 от 31.03.2021 г., опубликованным 31.03.2021 г в Единой информационной системе по адресу: www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке по адресу: www.roseltorg.ru.

В соответствии с п.15.2 документации о закупке, победитель закупки обязан подписать договор в течение 10 календарных дней с момента размещения в ЕИС итогового протокола.

02.04.2021 г ПАО «НМТП» направлен договор с письмом уведомлением о признании ООО «Авто-Прайм» победителем закупки на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta № 1052-08/326 от 02.04.2021 г.

В указанный период ООО «Авто-Прайм» не представило подписанный договор.

02.04.2021 г. ООО «Авто-Прайм» направлено письмо Исх. № 4/20-02 от 02.04.2021 г., в котором Победитель торгов отказывается от подписания договора на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta на условиях своей заявки, по цене, указанной в договоре. Согласно письму, Победитель торгов неверно истолковал положения технического задания в части оригинальности происхождения деталей.

В письме Исх. № 4/20-02 от 02.04.2021 г. ООО «Авто-Прайм» предлагало ПАО «НМТП», либо заключить договор на поставку запасных частей со скидкой 15%, либо рассмотреть коммерческое предложение ООО «Авто-Прайм» с учётом поставки оригинального маркированного товара и изменением цены

договора.

В связи с тем, что подписанный договор от ООО «Авто-Прайм» не представлен в установленный срок, конкурсной комиссией принято решение о признании ООО «Авто-Прайм», уклонившимся от заключения договора на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta, с общей стоимостью предложения 4 486 587,00 (четыре миллиона четыреста восемьдесят шесть тысяч пятьсот восемьдесят семь) рублей 00 копеек с учетом НДС; сроком поставки товара 15 календарных дней с даты подписания Договора; гарантийным сроком на товар 12 месяцев с даты подписания покупателем накладной ТОРГ-12 или универсального передаточного документа. Поставщик обязуется без промедления бесплатно заменить вышедшую из строя СЗЧ в гарантийный период, доставить её покупателю, оплатив при этом все транспортные, таможенные и другие расходы, связанные с заменой, что подтверждается итоговым протоколом заседания конкурсной комиссии № 45/848/19/2 от 31.03.2021 г., опубликованным 31.03.2021 г. в Единой информационной системе по адресу: www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке по адресу: www.roseltorg.ru.

Таким образом ООО «Авто-Прайм» со своей стороны, не выполнил требования законодателя надлежащим образом, следовательно, является уклонившемся от заключения контракта в силу ч. 15 ст. 3.2. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), поскольку в сроки, предусмотренные ст. 3.2. Закона о закупках не направил проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя конкурса.

Согласно, части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение, прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных указанным Законом, в случае совершения либо не совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним как лицом, признанным победителем закупки.

Таким образом, уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает

необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания договора в регламентированный срок.

Согласно п. 3 ст. 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.

Пунктом 1.3. Положения о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (приложение к постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23 декабря 2015 г. № 173-14), к обстоятельствам непреодолимой силы относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, независящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

Кроме того, к таким обстоятельствам не могут быть отнесены предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное, а также другие обстоятельства, которые стороны договорных отношений исключили из таковых.

Вместе с тем, п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Таким образом доводы Победителя торгов о невозможности подписания договора ввиду изменения рыночной стоимости сепарационного материала, являются несостоятельными, не имеющими правового значения для принятия решения о заключении, либо не заключении договора.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. От 30.12.2012) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с п. 1 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), направляются сведения 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.

Согласно п. 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор) Организатор торгов 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:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято

решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Направленные ПАО «НМТП» документы соответствуют п. 2 Постановления Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 и содержат сведения о победителе открытого аукциона, который уклонился от подписания договора. Исходя из представленных на рассмотрение материалов Комиссией установлено, что Победитель торгов не представил Организатору торгов подписанный договор, а также надлежащее обеспечение исполнения договора в срок, установленный конкурсной документацией.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 12.03.2014) «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», Комиссия Краснодарского УФАС России,

ЗАКЛЮЧЕНИЕ:

Сведения, представленные ПАО «НМТП» о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом

от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Авто-Прайм» - победителя открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку сменно-запасных частей к автопогрузчикам с двигателем Volvo Penta (оборудование маркировки) (извещение № 32110028104 на сайте www.zakupki.gov.ru) включить в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии
>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения