

Заключение № 05-04.1/34-20 РНП

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

09.10.2020

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;

<...>– 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 акционерного общества «Омскоблводопровод» (далее – АО «Омскоблводопровод», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 30.09.2020 № 10722э) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Промышленное оборудование» (ИНН 6311124835) (далее – ООО «Промышленное оборудование», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя АО «Омскоблводопровод» – <...> (доверенность <...>, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя ООО «Промышленное оборудование» посредством системы средств видеоконференцсвязи - директора Общества <...> (личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 30.09.2020 в Омское УФАС России поступило обращение АО «Омскоблводопровод» о включении сведений об ООО «Промышленное оборудование» в реестр недобросовестных поставщиков, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении ООО «Промышленное оборудование» от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, размещенной в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – ЕИС), АО «Омскоблводопровод» провело запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку насосного оборудования (извещение № 32009400672 размещено в ЕИС 14.08.2020) (далее – Запрос котировок, Закупка) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения о закупках товаров, работ услуг АО «Омскоблводопровод», утвержденного председателем Совета директоров АО

«Омскоблводопровод» от 30.12.2019 (далее – Положение о закупках), а также документации запроса котировок в электронной форме на поставку насосного оборудования (далее – Документация).

Согласно протоколу открытия доступа к заявкам на участие в закупке, рассмотрения и оценки заявок и подведения итогов закупки № 26 от 24.08.2020 в соответствии с пунктом 9.3 Положения о закупках, ввиду признания закупки несостоявшейся, Заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником Запроса котировок – ООО «Промышленное оборудование».

25.08.2020 АО «Омскоблводопровод» направило посредством функционала электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» заполненный договор на поставку насосного оборудования для подписания со стороны Общества.

Вместе тем, 25.08.2020 ООО «Промышленное оборудование» в адрес АО «Омскоблводопровод» направило письмо (исх. № 1806-08) о возможности заключения договора только при условии 100% предварительной оплаты, поскольку из открытых источников следовало, что Заказчик систематически не исполняет принятые на себя гражданско-правовые обязательства по заключенным договорам.

Руководствуясь статьей 5 Закона о закупках АО «Омскоблводопровод» направило сведения об ООО «Промышленное оборудование» в Омское УФАС России.

На основании изложенного, АО «Омскоблводопровод» просит внести сведения об ООО «Промышленное оборудование» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 01.10.2020 № 05-9400 Ответчиком 05.10.2020 (вх. № 10867э) представлены письменные пояснения на обращение АО «Омскоблводопровод».

В своих пояснениях Общество указывает, что причиной, по которой ООО «Промышленное оборудование» не смогло подписать договор поставки насосного оборудования, является срок оплаты поставленного товара – 500 дней, который противоречит постановлению Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1352).

По мнению Общества, проект договора, являющийся неотъемлемой частью Документации, противоречит положениям Постановления № 1352.

Кроме того, Ответчик указывает, что согласно картотеке арбитражных дел за 2020 год имеется 128 дел, в которых в качестве ответчика выступает АО «Омскоблводопровод».

Совокупность несоответствия проекта договора в части сроков оплаты товара Постановлению № 1352, а также наличие арбитражных дел в отношении Заказчика, явились основаниями невозможности заключения договора по независящим от Общества условиям, поскольку ни один банк при указанных обстоятельствах не одобрит заявку поставщика на кредитование.

На основании изложенного, Ответчик просит не включать сведения об ООО «Промышленное оборудование» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с отсутствием в его действиях недобросовестного поведения.

3. В заявлении АО «Омскоблводопровод» от 30.09.2020 в Омское УФАС России 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 – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения						Сведения о проведенной закупке		Сведения о договоре				
наименование юридического	страна	почтовый индекс, наименование	индекс, номер	улица, номер	ИНН	дата подведения	реквизиты подтверждающего	наименование товаров,	валюта договора	Код валюты	цена договора	срок исполнения

лица	единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	итогов закупки	документа	работ, услуг	код ОКДП	договора (месяц, год)		
ООО «Промышленное оборудование»	Россия 443011, Самарская обл., г. Самара	ул. Советской армии, д. 221, комн. 15	6311124835	24.08.2020	Протокол открытия доступа к заявкам на участие в закупке, рассмотрения и оценки заявок и подведения итогов закупки от 24.08.2020 № 26	Поставка насосного оборудования	28.13.14.110 рубль	643 2 114 268,58	28.02. 2022

В соответствии частями 1-3 статьи 5 Закона 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.

Согласно правилам 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 г. № 1211 (далее – Правила), Правила 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Из пункта 2 Правил 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 Запроса предложений АО «Омскоблводопровод» руководствовалось Положением о закупках.

Согласно пункту 11.1.2 Положения о закупках заказчик обязан заключить договор с победителем процедуры закупки, участником закупки, подавшим единственную заявку, соответствующую установленным документацией о закупке требованиям, а такой участник не вправе отказаться от заключения договора.

Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 календарных дней

и не позднее чем через 20 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (пункт 11.1.3 Положения о закупках).

В соответствии с пунктом 11.1.4 Положения о закупках по результатам проведения конкурентной закупки заключается договор, на условиях, предусмотренных извещением и (или) документацией о закупке, по цене, предложенной победителем в заявке на участие в закупке.

Аналогичные положения изложены в разделе 11 Документации.

Как следует из пункта 11.1.5 Положения о закупках, в случае, если победитель закупки не представил заказчику подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора в срок, установленный в документации по закупке, победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора. Факт признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора фиксируется в протоколе единой комиссии. В случае уклонения от заключения договора внесенное обеспечение заявки на участие в закупке не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено заказчиком в документации о закупке), а заказчик включает сведения о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков, ведущийся в ЕИС, в порядке предусмотренным Постановлением № 1211.

Из представленных материалов и информации, размещенной в ЕИС, Комиссией установлено следующее.

АО «Омскоблводопровод» проведен Запрос котировок (извещение № 32009400672).

В соответствии с разделом 4 Документации участником закупки могло быть любое юридическое или физическое лицо (в том числе индивидуальный предприниматель) независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, которое соответствует требованиям главы 7 Положения о закупках и законодательства Российской Федерации.

Согласно протоколу открытия доступа к заявкам на участие в закупке, рассмотрения и оценки заявок и подведения итогов закупки № 26 от 24.08.2020 в соответствии с пунктом 9.3 Положения о закупках от 30.12.2019, ввиду признания закупки несостоявшейся, Заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником Запроса котировок – ООО «Промышленное оборудование».

АО «Омскоблводопровод» данный протокол в ЕИС разместило 24.08.2020. После чего, 25.08.2020 посредством ЭТП направило ООО «Промышленное оборудование» заполненный договор для подписания Обществом.

Между тем, ООО «Промышленное оборудование» письмом от 25.08.2020 № 1806-08 сообщило Заказчику о возможности подписания договора только при условии 100% предварительной оплаты в связи с тем, что АО «Омскоблводопровод» систематически не исполняет гражданско-правовые обязательства.

27.08.2020 Заказчиком направлено в адрес Общества письмо (исх. № 1245) о невозможности заключить договор на условиях, указанных в письме ООО «Промышленное оборудование» (от 25.08.2020 исх. N 1806-08), а также о разъяснении порядка подписания договора с указанием на возможные последствия, в случае не подписания договора.

Иная переписка между АО «Омскоблводопровод» и ООО «Промышленное оборудование» сторонами в материалы настоящего дела не представлена. Подписанный договор со стороны общества в адрес ООО АО «Омскоблводопровод» не представлен.

Из пояснений Общества следует, что причиной, по которой ООО «Промышленное оборудование» не смогло подписать договор поставки насосного оборудования является срок оплаты поставленного товара – 500 дней, который противоречит Закону о закупках и Постановлению № 1352, поскольку при осуществлении закупки срок оплаты поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) по договору (отдельному этапу договора), заключенному по результатам закупки с субъектом малого и среднего предпринимательства, должен составлять не более 15 рабочих дней со дня подписания заказчиком документа о приемке товара (выполнении работы, оказании услуги) по договору (отдельному этапу договора). Между тем, по мнению Общества, проект договора, являющийся неотъемлемой частью Документации, противоречит вышеуказанным положениям в части

установленного Заказчиком срока оплаты товара.

Кроме того, Ответчик указывает, что согласно картотеке арбитражных дел за 2020 год имеется 128 дел, в которых в качестве ответчика выступает АО «Омскоблводопровод».

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что ООО «Промышленное оборудование» обращалось в различные банки посредством онлайн заявок, но получило отказ в кредитовании Общества по вышеуказанным причинам, в том числе из-за большого срока оплаты – 500 дней.

Оценив указанные доводы Общества, Комиссия Омского УФАС России сообщает, что они не могут быть признаны обоснованными, поскольку проводимый Заказчиком Запрос котировок не являлся закупкой, участниками которой с учетом особенностей, установленных Постановлением № 1352, положениями Закона о закупках, могли быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, а значит, условие об оплате Заказчиком поставленного товара не более чем в течение пятнадцати дней с даты подписания им документов о приемке работ не должно было включаться в Документацию и в проект договора.

Принадлежность ООО «Промышленное оборудование» к субъектам малого и среднего предпринимательства не могло являться основанием для оплаты поставленного товара в сроки, установленные в Постановлением № 1352, поскольку данный хозяйствующий субъект (ООО «Промышленное оборудование») должен был принимать участие в закупке на общих (единых) условиях, указанных в Документации, вместе с другими участниками.

Положение о закупках и размещенная Документация не предусматривают возможность изменения условий опубликованного проекта договора в части порядка оплаты поставленного товара после определения победителя закупки на этапе заключения договора, при выявлении победителем закупки неисполнения гражданско-правовых обязанностей Заказчиком. Изменение условия об оплате товара после его приемки заказчиком на внесение предварительной оплаты товара являлось бы дополнительным преимуществом победителя, которое иному участнику закупки не предлагалось. Кроме того, Общество могло выяснить вопросы платежеспособности заказчика до участия в Закупке и при наличии сомнений в платежеспособности Заказчика участие в Закупке не принимать.

Кроме того, как следует из представленной АО «Омскоблводопровод» на заседание Комиссии заявки Общества на участие в Закупке, ООО «Промышленное оборудование» обязалось в случае признания его победителем Закупки *заключить договор в соответствии с Документацией и проектом договора* Закупки на условиях Заказчика в срок, предусмотренный законодательством РФ, и с учетом цены и иных условий исполнения договора, предложенных в заявке Общества на участие в Запросе котировок.

При таких обстоятельствах, у Общества отсутствовали основания для не подписания в установленный срок договора со ссылкой на необходимость изменения условия договора, касающегося порядка оплаты поставленного товара.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В силу статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, Комиссия, проанализировав материалы настоящего дела, находит, что в действиях ООО «Промышленное оборудование» имеются признаки недобросовестности, поскольку после признания Общества победителем по результатам Запроса котировок у последнего *возникла*

обязанность по заключению договора на условиях, объявленных Заказчиком в Документации, однако договор со стороны Общества не подписан. При этом, наличие обстоятельств, объективно не позволивших ООО «Промышленное оборудование» подписать договор с АО «Омскоблводопровод», Комиссией не установлено.

По результатам проверки представленных АО «Омскоблводопровод» сведений в отношении ООО «Промышленное оборудование» (ИНН 6311124835), 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «Омскоблводопровод»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Промышленное оборудование» (ИНН 6311124835, ОГРН 1106311007208, юридический адрес: 443011, Самарская обл., г. Самара, ул. Советской армии, д. 221, комн. 15) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением ООО «Промышленное оборудование» от заключения договора с АО «Омскоблводопровод» по результатам осуществления закупки в форме запроса котировок в электронной форме на поставку насосного оборудования (извещение № 32009400672 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

Т<...>

<...>

<...>