

Заключение № 05-08/20-22 РНП

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

20.04.2022

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,

рассмотрев обращение акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть – Западная Сибирь», Заказчик, Заявитель) (вх. от 13.04.2022 № 3847Э) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «НПО Киров ТЭК» (ИНН 7842159147, ОГРН 1187847226742, юридический адрес: ш. Петергофское, д. 73, Литера У, пом. 6-Н, оф. 111, г. Санкт-Петербург, 198206) (далее – ООО «НПО Киров ТЭК», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя: <...> (Доверенность № 287/21/22 от 09.06.2021, личность удостоверена паспортом), <...> (Доверенность № 770/21/22 от 03.12.2021, личность удостоверена паспортом),

в присутствии представителя Ответчика: <...> (Доверенность от 18.04.2022 б/н, удостоверение № 9826),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 13.04.2022 поступило обращение АО «Транснефть – Западная Сибирь» о включении сведений об ООО «НПО Киров ТЭК» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры: аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 1100-A01-K-17-00823-2022 «Средства связи» (извещение № 32211152407 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – аукцион, закупка).

В соответствии с пунктами 15.2 – 15.3 Инструкции для участника закупки и пункта 3 извещения о проведении аукциона предусмотрено предоставление документов победителем закупки: обеспечения исполнения договора в срок не позднее 13 календарных дней с даты опубликования протокола. Протокол опубликован 25.03.2022. По состоянию на 08.04.2022 обеспечение исполнений условий договора не представлено.

Итоговым протоколом № 1100-A01-K-17-00823-2022/И заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть – Западная Сибирь» от 08.04.2022 ООО «НПО Киров ТЭК» было отклонено за непредставление участником закупки, после признания его победителем, заказчику, организатору закупки в установленный срок определенных документов в соответствии с извещением об осуществлении закупки.

На основании изложенного, АО «Транснефть – Западная Сибирь» просит внести сведения об ООО «НПО Киров ТЭК» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

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 целях проверки факта уклонения Общества от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «НПО Киров ТЭК» запрос (исх. от 14.04.2022 № 05-3154) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 14.04.2022 № 05-3154 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения АО «Транснефть – Западная Сибирь».

19.04.2022 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 4090Э), в которых последнее возражает относительно включения ООО «НПО Киров ТЭК» в реестр недобросовестных поставщиков.

Так, Общество указало, что в нарушение пункта 14.6.4 Инструкции для участника закупки, пункта 13.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» протоколом № 5 от 05.04.2019 (далее – Положение о закупке), АО «Транснефть – Западная Сибирь» не размещен итоговый протокол по закупке в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС). На сайте электронной площадки АО «Сбербанк – АСТ» итоговый протокол размещен лишь 11.04.2022. При этом, проект договора ООО «НПО Киров ТЭК» не направлялся.

Также в своих пояснениях ООО «НПО Киров ТЭК» указывает, что извещение о проведении аукциона было размещено в ЕИС 21.02.2022, то есть до начала специальной военной операции Российской Федерации на Украине и последовавшими за этим санкциями, изменением курса валют, массовым уходом из России зарубежных производителей оборудования.

К моменту проведения аукциона уже было очевидно, что заключить и исполнить договор на условиях, указанных в документации о закупке, не возможно, в связи с чем, ООО «НПО Киров ТЭК» направило Заказчику письмо № 17-07 с просьбой не рассматривать его заявку или рассмотреть возможность поставки аналогов закупаемой техники, все еще имеющейся на складах в Российской Федерации. Однако, данное письмо оставлено Заказчиком без ответа.

При этом, к настоящему моменту в ПАО «Транснефть» уже принято решение о мерах поддержки поставщиков в сложившейся ситуации, позволяющее изменять как стоимость договоров, так и расторгать их, если поставка невозможна.

Таким образом, по мнению ООО «НПО Киров ТЭК», Общество со своей стороны действовало абсолютно добросовестно, в связи с чем, никаких оснований для включения его в реестр недобросовестных поставщиков не имеется.

3. В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о закупках 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 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 – Правила направления заказчиками сведений), 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 3 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган 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 – Перечень сведений).

13.04.2022 в Омское УФАС России от АО «Транснефть – Западная Сибирь» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений.

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре		
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименования 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 ОКДП	валюта договора код валюты договора
ООО «НПО Киров ТЭК»	Россия	198206, г. Санкт-Петербург	ш. Петергофское, д. 73, Литера У, пом. 6-Н, оф. 111	7842159147	24.03.2022	-	Протокол № 1100-A01-K-17-00823-2022/И	Поставка средств связи	26.30.11.110 Средства связи, выполняющие функцию систем коммутации	рубель 643

* По результатам проведенной АО «Транснефть – Западная Сибирь» закупки договор с ООО «НПО Киров ТЭК» заключен не был.

При проведении закупки АО «Транснефть – Западная Сибирь» руководствовалось Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» протоколом № 5 от 05.04.2019 (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 12.3 Положения о закупке при осуществлении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – МСП), заказчик, организатор закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки победителю закупки для подписания заполненный проект договора в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС 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.

Победитель конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, обязан подписать с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки договор в течение 1 рабочего дня с даты направления заказчиком, организатором закупки заполненного проекта договора.

Пунктом 12.5 Положения о закупке установлено, что если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный пунктами 12.1 – 12.4 Положения о закупке, и/или не предоставляет документы (а именно: обеспечение исполнения договора, заявка, откорректированная в части цены договора (цены лота) и/или в части цен единиц товаров, работ, услуг после проведения процедуры сопоставления

дополнительных ценовых предложений участников закупки), обязанность предоставления которых победителем закупки заказчику, организатору закупки установлена извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке.

В извещении об осуществлении закупки Заказчиком установлено требование о предоставлении организатору закупки участником закупки после признания его победителем документов подтверждающих внесение обеспечения исполнения договора.

В силу пункта 15.1 Инструкции для участника закупки договор по результатам закупки заключается заказчиком с победителем закупки с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика.

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 календарных дней с даты размещения в 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 (пункт 15.2 Инструкции для участника закупки).

В соответствии с пунктом 15.3 Инструкции для участника закупки обеспечение исполнения договора предоставляется победителем закупки на каждый заключаемый по результатам закупки договор.

Пунктами 15.5-15.7 Инструкции для участника закупки установлено, что способ обеспечения выбирает победитель закупки, с учетом условий проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке.

В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантии победитель закупки не позднее 10 календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) копию безотзывной банковской гарантии (оформляется по Форме 7 «Гарантия исполнения условий договора») любого банка, отвечающего критериям отбора банков-гарантов ПАО «Транснефть», размещенным на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть» или одного из банков, включенных в рекомендуемый Перечень банков-гарантов, гарантии которых принимаются организациями системы «Транснефть», размещенный на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть».

В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения договора в виде внесения денежных средств, победитель закупки не позднее 10 календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен представить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) копию платежного поручения о перечислении денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора. Реквизиты перечисления средств в качестве обеспечения исполнения договора указаны в извещении об осуществлении закупки.

Согласно пункту 15.8 Инструкции для участника закупки в случае непредставления со стороны победителя закупки обеспечения исполнения договора в установленный срок, договор с таким лицом не заключается, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке. Соответствующие решения конкурсной комиссии оформляются протоколом, который размещается в ЕИС и на электронной площадке.

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

В соответствии с протоколом № 1100-A01-K-17-00823-2022/И заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть – Западная Сибирь» по лоту № 1100-A01-K-17-00823-2022 «Средства связи» от 24.03.2022 закупка признана несостоявшейся, принято решение заключить договор с единственным участником закупки ООО «НПО Киров ТЭК» (участник 5) с ценой исполнения договора 3 753 558,18 руб.

Указанный протокол в ЕИС АО «Транснефть – Западная Сибирь» размещен не был.

30.03.2022 в адрес АО «Транснефть – Западная Сибирь» поступило письмо ООО «НПО Киров ТЭК» № 17-07 с просьбой не рассматривать заявку Общества по лоту № 1100-A01-K-17-00823-2022 «Средства связи» и не заключать с ним договор ввиду невозможности осуществления поставок электротехнической продукции в связи с проведением военной спецоперации в Украине или рассмотреть возможность поставки аналогов закупаемой техники, все еще имеющейся на складах в Российской Федерации.

Протоколом № 1100-A01-K-17-00823-2022/И заседания конкурсной комиссии АО «Транснефть – Западная Сибирь» по лоту № 1100-A01-K-17-00823-2022 «Средства связи» от 08.04.2022 конкурсной комиссией Заказчика на основании пункта 7.5.2 Положения о закупке принято решение об отклонении заявки ООО «НПО Киров ТЭК» по причине непредставления участником закупки после признания его победителем заказчику, организатору закупки в установленный срок определенных документов в соответствии с извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке (непредоставление документов, подтверждающих внесение обеспечения исполнения договора).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

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 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства 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 по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Рассмотрев материалы дела и оценив доводы Ответчика, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ООО «НПО Киров ТЭК» отсутствовало недобросовестное поведение, направленное на намеренное уклонение от заключения договора по результатам аукциона, проведенного АО «Транснефть – Западная Сибирь».

По результатам проверки представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» сведений в отношении ООО «НПО Киров ТЭК» (ИНН 7842159147), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «Транснефть – Западная Сибирь»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «НПО Киров ТЭК» (ИНН 7842159147, ОГРН 1187847226742, юридический адрес: ш. Петергофское, д. 73, Литера У, пом. 6-Н, оф. 111, г. Санкт-Петербург, 198206) – победителе аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 1100-А01-К-17-00823-2022 «Средства связи» (извещение № 32211152407 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – 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

<...>