

Заключение № 05-04.1/38-20 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном поставщике

09.12.2020

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;

<...> – начальника 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 «Омский завод транспортного машиностроения» (далее – АО «ОмскТрансМаш», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 30.11.2020 № 13356) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН 861004766207) (далее – ИП <...>, индивидуальный предприниматель) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя АО «ОмскТрансМаш», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

при участии представителя индивидуального предпринимателя – <...> (доверенность от <...>),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 30.12.2020 поступило обращение АО «ОмскТрансМаш» о включении сведений об ИП <...>. (ИНН 861004766207) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении ИП <...>. 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 «ОмскТрансМаш» провело запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку парусины полульняной арт. 11252 СКПВ (извещение № 32009533583 размещено в ЕИС 29.09.2020) (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), единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупках), а также извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку парусины полульняной арт. 11252 СКПВ (далее – Извещение).

Согласно протоколу № ЗК-139/09/2020 (2) от 21.10.2020 (размещен в ЕИС 23.10.2020) по итогам рассмотрения заявок на участие в Запросе котировок принято решение признать победителем Закупки участника Запроса котировок с идентификационным номером 186722 (ИП <...>).

В соответствии с протоколом № ЗК-139-09-2020 (У) от 18.11.2020 ИП <...> на основании пункта 4.20.20 Извещения признана уклонившейся от заключения договора по результатам Запроса котировок.

Руководствуясь подпунктом 2 пункта 4.20.20 Извещения, АО «ОмскТрансМаш» направило сведения об ИП <...> в Омское УФАС России для включения ее в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России № 05-11960 от 02.12.2020 ИП <...> представила пояснения относительно фактов, изложенных в обращении АО «ОмскТрансМаш» (вх. Омского УФАС России № 13629э от 07.12.2020), в которых сообщает следующее.

ИП <...> приняла участие в Запросе котировок и была признана его победителем. В ходе этапа переторжки из-за технической ошибки подано предложение ниже цены, предлагаемой производителем товара. В связи с чем, 21.10.2020 ИП <...> направила производителю товара письмо о предоставлении возможности приобретения товара по цене, предложенной ей при участии в Запросе котировок (242 422,00 руб.).

21.10.2020 между ИП <...> и производителем товара заключен договор поставки № ИП-21/10/20.

22.10.2020 ИП <...>. платежным поручением № 149 направила денежные средства по счету от 21.10.2020 № 16 в адрес производителя товара.

Тем самым, индивидуальный предприниматель отмечает, что намерения уклонится от заключения договора с Заказчиком не имела, но вследствие небрежности сотрудника, договор не был подписан в срок.

Таким образом, индивидуальный предприниматель просит антимонопольный орган отказать АО «ОмскТрансМаш» в удовлетворении обращения о включении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 30.11.2020 от АО «ОмскТрансМаш» 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, 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	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора связи существенных нарушениями поставщиком условий договора (документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
Индивидуальный предприниматель <...>	Россия	624260, Свердловская область, г. Асбест	ул. Обогатителей, д. 14	861004766207	21.10.2020		ЭК-139/09/2020 (2) от 21.10.2020	поставка парусины попутной арт. 11252 СКПВ	13.92.22.110	рубли	242 422,00	31.12.2021	-

* по результатам проведенной АО «ОмскТрансМаш» Закупки № 32009533583 договор с победителем Запроса котировок (ИП <...>) заключен не был.

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, 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 обеспечения 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 Запроса котировок АО «ОмскТрансМаш» руководствовалось Положением о закупках, Извещением.

Согласно пункту 4.13.1 Извещения после рассмотрения заявок непосредственно перед их оценкой и сопоставлением закупочная комиссия принимает решение о проведении или не проведении (в зависимости от наличия условий, указанных в п. 4.13.2, 4.13.3) процедуры переторжки, то есть предоставлении участникам закупки возможности добровольно повысить предпочтительность своих ранее поданных заявок путем снижения первоначальных цен заявок. Снижение цены заявки не должно повлечь за собой изменение иных предложений и условий, изложенных в заявке.

Пунктом 4.13.2 Извещения установлено, что переторжка проводится однократно при выполнении в совокупности следующих

условий:

- по результатам рассмотрения заявок до дальнейшего участия в процедуре закупки допущено не менее 2 (двух) участников закупки;
- отклонение средней цены заявок участников закупки от размера НМЦ, установленной в извещении и п. 10 информационной карты, составляет менее 15% (пятнадцати процентов) от данной НМЦ.

В соответствии с пунктом 4.14.8 Извещения при проведении процедуры рассмотрения заявок, оценки и сопоставлении заявок закупочной комиссией оформляется соответствующий протокол подведения итогов закупки (итоговый протокол).

Кроме того, согласно пункту 4.14.9 Извещения протокол, предусмотренный пунктом 4.14.8 Извещения, является протоколом подведения итогов закупки (итоговым протоколом) в случае, если он формируется:

- по итогам процедуры рассмотрения заявок, оценки и сопоставления заявок и закупочной комиссией не принималось решения о проведении переторжки;
- по итогам оценки и сопоставления заявок после проведения переторжки.

Из пункта 4.14.10 Извещения следует, что протокол должен быть официально размещен в срок не позднее 3 (трех) дней со дня подписания такого протокола.

В соответствии с пунктом 4.20.3 Извещения порядок заключения и исполнения договора, заключаемого по итогам закупки, регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, Положением о закупке, иными правовыми актами заказчика.

Пункт 4.20.1 Извещения устанавливает, что договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в пункте 32 раздела 6 «Информационная карта».

В силу пункта 32 Информационной карты договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

В соответствии с пунктом 33 Информационной карты договор по итогам закупки заключается в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки.

Согласно пункту 4.20.7 Извещения проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты:

- *официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор;*
- поступления участнику закупки, заявке которого присвоено второе место в итоговой ранжировке конкурентного способа закупки, уведомления об официальном размещении протокола об отстранении победителя закупки или о его уклонении от заключения договора;
- поступления участнику закупки, заявке которого присвоено третье место в итоговой ранжировке конкурентного способа закупки, уведомления об официальном размещении протокола об отстранении участника, заявке которого присвоено второе место в итоговой ранжировке или о его уклонении от заключения договора, и при условии отстранения победителя закупки или его уклонения от заключения договора;
- проведения преддоговорных переговоров в случае, если они проводились.

Из пункта 4.20.9 Извещения следует, что лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора, либо в случае, предусмотренном пунктом 4.20.13 Извещения, протокол разногласий.

В силу пункта 4.20.13 Извещения в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком согласно пункту 4.20.7 Извещения, лицо, с которым заключается договор, в течение 2 (двух) рабочих дней составляет и направляет заказчику протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов; проект договора при этом не подписывается. Заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания. Направление протокола разногласий осуществляется однократно.

В силу пункта 4.20.20 Извещения участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

- *непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные извещением сроки;*
- непредставления им обеспечения исполнения договора в течение срока, указанного в пункте 4.20.12 Извещения, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований извещения или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме;
- поступления заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора;
- предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, составленного с соблюдением требований извещения;
- не предоставления документов, предусмотренных в пункте 4.20.7 Извещения, и/или предоставление недостоверных

сведений в составе таких документов с учетом особенностей, предусмотренных в пункте 4.20.20(2) Извещения.

Согласно подпункту 2 пункта 4.20.21 Извещения при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, заказчик, организатор закупки обязан направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Из представленных сторонами материалов и информации, размещенной в ЕИС, Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

АО «ОмскТрансМаш» проведен запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку парусины полутьльной арт. 11252 СКПВ (извещение № 32009533583).

Комиссией установлено, что ИП <...>. подала заявку на участие в Запросе котировок.

Согласно протоколу № ЗК-139/09/2020 от 14.10.2020 на участие в Запросе котировок поступило три заявки, все участники допущены к участию в закупке. На основании пункта 4.13.2 Извещения закупочной комиссией принято решение провести переторжку.

В соответствии с протоколом № 139/09/2020 (2) от 21.10.2020 ИП <...> признан победителем Запроса котировок, с предложенной суммой исполнения договора 242 422 рубля.

Установлено, что АО «ОмскТрансМаш» итоговый протокол в ЕИС разместило 23.10.2020.

Далее 29.10.2020 АО «ОмскТрансМаш» направило ИП <...> проект договора для подписания.

В свою очередь, 02.11.2020 ИП <...> Заказчику направлен протокол разногласий.

03.11.2020 Заказчиком ИП <...> направлен доработанный проект договора.

Таким образом, ИП <...> в силу пункта 4.20.9 Извещения должна была подписать со своей стороны проект договора в срок по 11.11.2020 (5-й рабочий день).

Не получив от ИП <...> подписанного проекта договора, АО «ОмскТрансМаш» 11.11.2020 направило в её адрес письмо № 291/306-з, в котором указало на необходимость подписания договора. Также Заказчик в данном письме сообщил, что в случае не подписания ею до 13.11.2020 проекта договора, АО «ОмскТрансМаш» оставляет за собой право обратиться в Омское УФАС России с заявлением о включении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

Поскольку в установленный срок от победителя Запроса котировок – ИП <...> не поступил подписанный договор, 18.11.2020 АО «ОмскТрансМаш» составило протокол № ЗК-139-09-2020 (У) о признании индивидуального предпринимателя уклонившимся от заключения договора на поставку парусины полутьльной арт. 11252 СКПВ.

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.

В своих письменных пояснениях, представленных в Омское УФАС России, ИП <...> сообщает, что не имела намерения уклоняться от заключения договора на поставку парусины полутьльной арт. 11252 СКПВ, что подтверждается совершением ею действий, направленных на заключение договора поставки с производителем товара.

В материалы настоящего дела ИП <...> представлено коммерческое предложение ООО «Коралл Групп» (исх. 86 от 06.10.2020) на её имя на поставку парусины полутьльной арт. 11252 по цене 125 рублей с учетом НДС.

21.10.2020 индивидуальным предпринимателем в адрес ООО «Коралл Групп» направлено письмо (исх. № 89) с просьбой рассмотреть возможность поставки парусины полутьльной арт. 11252 на сумму 242 422 рубля.

В этот же день между ИП <...> и ООО «Коралл Групп» заключен договор поставки № ИП-21/10/20.

21.10.2020 ООО «Коралл групп» выставлен счет на оплату № 16 на сумму 242 422 рубля ИП <...> Платежным поручением № 149 от 22.10.2020 индивидуальный предприниматель направил денежные средства на оплату по счету № 16 от 21.10.2020.

Таким образом, ИП <...>, действительно, совершила действия по приобретению товара - парусины полутьльной. Вместе с тем, в установленный срок подписанный договор в адрес АО «ОмскТрансМаш» со своей стороны не направила, при этом, имея на это достаточное время.

Комиссия считает, что, подавая заявку на участие в Запросе котировок, ИП <...> выразила согласие поставить товар, соответствующий требованиям закупочной документации, на условиях, предусмотренных Извещением и проектом договора. ИП <...> добровольно приняла участие в процедуре переторжки, с целью повысить предпочтительность своей ранее поданной заявки.

Как следует из заявки ИП <...> на участие в Запросе котировок, данный участник продекларировал, что изучив Извещение,

безоговорочно принимает установленные в нем требования и условия участия в закупке, в том числе в отношении *порядка формирования проекта договора*, заключаемого по итогам закупки, установленного пунктами 4.20.7, 4.20.9 Извещения, следовательно, ИП <...> была ознакомлена со сроками заключения договора.

В связи с чем, Комиссия, рассмотрев доводы ИП <...>, считает их несостоятельными.

ИП <...> в Омское УФАС России доказательств, которые возможно было оценить в качестве объективных причин при той степени заботливости и осмотрительности, которая требуется от лица, ставшего победителем закупки, представлено не было.

Учитывая вышеуказанные обстоятельства, Комиссия Омского УФАС России усматривает в действиях ИП <...> поведение, выразившееся в уклонении от заключения договора, на условиях, предусмотренных Извещением.

По результатам проверки представленных АО «ОмскТрансМаш» сведений в отношении ИП <...> (ИНН 861004766207), 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 «ОмскТрансМаш»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об индивидуальном предпринимателе <...>– победителе запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку парусины полутьняной арт. 11252 СКПВ (извещение № 32009533583 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Председатель
Комиссии

<...>

Члены
Комиссии

<...>

<...>

<...>