Заключение № 05-08/37-21 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

01.10.2021 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:

<…>– начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<…>– главного 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) от 22.09.2021 № 178/306-д (вх. Омского УФАС России от 23.09.2021 № 9458) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Эбонит Пром» (ИНН 2901241809) (далее – ООО «Эбонит Пром», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие АО «ОмскТрансМаш», заявившего ходатайство о рассмотрении настоящего дела в его отсутствие (вх. от 28.09.2021 № 9607э) ;

при участии представителя ООО «Эбонит Пром»: <…> (доверенность <…>, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 29.09.2021 в Омское УФАС России поступило обращение АО «ОмскТрансМаш» о включении сведений об ООО «Эбонит Пром» (ИНН 2901241809) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении Общества, победителя закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку <…> (закупка № <…>, размещена на сайте оператора электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» (далее – ЭТП) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов, информации, размещенной на ЭТП, АО «ОмскТрансМаш» проведен закрытый запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку <…> (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», утвержденного Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. №2).

Согласно протоколу от 18.08.2021 № ЗЗК/07/2021 победителем закупки определено ООО «Эбонит Пром», как участник, предложивший лучшие условия исполнения договора. Указанный протокол опубликован на ЭТП 20.08.2021.

В связи с непредставлением в срок ООО «Эбонит Пром» подписанного уполномоченным лицом договора, Заказчиком принято решение признать Общество уклонившимся от заключения договора (протокол № ЗК-153/07/2021 15.09.2021) и заключить договор с участником закупки, заявке которого присвоен второй номер.

На основании изложенного, АО «ОмскТрансМаш» просит внести сведения об ООО «Эбонит Пром» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 27.09.2021 № 05-27.09 Ответчиком представлены письменные пояснения относительно фактов, изложенных в заявлении АО «ОмскТрансМаш».

ООО «Эбонит Пром» указывает, что в период срока, отведенного на подписание договора, вело переписку с Заказчиком, но заключить договор в срок не представилось возможным, ввиду перебоев с электропитанием на территории Общества.

На основании изложенного, Ответчик просит не включать сведения об ООО «Эбонит Пром» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. С заявлением АО «ОмскТрансМаш» от 24.07.2020 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 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 ОКПД2	валюта договора код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Эбонит Пром»	Россия	163000, Архангельская обл., г. Архангельск	ул. Урицкого, д. 17	2901241809	18.08.2021	-	Протокол № ЗЗК-153/07/2021 от 18.08.2021	<…>	20.30.22.220	рубль 643	2 449 481,00	31.12.2021	-

В соответствии со статьей 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 № 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 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 части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При проведении закупки Заказчик руководствовался единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех», утвержденным наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18 марта 2015 г. №2) (далее – Положение о закупке).

Согласно пункту 20.2.1 Положения о закупке договор по итогам процедуры в проведения конкурентной закупки

заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок, начиная с одиннадцатого дня, не был указан в извещении и (или) документации о закупке.

При заключении договора в электронной форме в электронной форме обмен документами в процессе заключения договора осуществляется с использованием программно-аппаратных средств ЭТП, ЗЭТП, ЕАТ, договор подписывается электронной подписью лица, имеющего право действовать соответственно от имени заказчика и лица, с которым заключается договор (пункт 20.2.7 Положения о закупке).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 20.2.8 Положения о закупке 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.

В силу пункта 20.2.11 Положения о закупке в целях оптимизации документооборота допускается предварительное согласование проекта договора, а также обмен иными документами, представляемыми на этапе заключения договора, с использованием электронной почты и / или функционала ЭТП, ЗЭТП при соблюдении следующих ограничений:

– заказчик, организатор закупки, лицо, с которым заключается договор, обязаны обеспечить возможность сохранения истории направления электронных писем, включая дату и время направления письма, содержания прикрепленных документов, а также подтверждения получения письма адресатом;

– электронное письмо направляется заказчику по адресу, указанному в извещении, документации о закупке, либо лицу, с которым заключается договор, по адресу, указанному в заявке;

– направление проекта договора лицом, с которым заключается договор, по адресу электронной почты заказчика не может заменить направление проекта договора в официальном порядке, предусмотренном Положением и/или Регламентом ЭТП, ЗЭТП и/или извещением, документацией о закупке.

Лицо, с которым заключается договор, **в течение 5 (пяти) рабочих дней** после получения проекта договора направляет в адрес заказчика подписанный со своей стороны проект договора (подпункт 1 пункта 20.2.12 Положения о закупке).

Согласно подпункту 1 пункта 20.6.1 Положения о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки.

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 (для заказчиков I группы), в реестр недобросовестных поставщиков ГК «Ростех» (для заказчиков I и II группы) (подпункт 2 пункта 20.6.3 Положения о закупке).

Так, Комиссией Омского УФАС России, установлено, что АО «ОмскТрансМаш» проведен запрос котировок (закупка № <…> размещена на ЭТП).

В соответствии с протоколом от 18.08.2021 № ЗЗК/07/2021 по результатам проведения переторжки ООО «Эбонит Пром» признано победителем запроса котировок с предложенной суммой договора –2 449 481,00 рублей. Протокол от 18.08.2021 № ЗЗК/07/2021 размещен на ЭТП 20.08.2021.

Проект договора в соответствии подпунктом 1 пункта 20.2.8 Положения о закупке 26.08.2021 направлен Заказчиком Обществу для его подписания в течение 5 рабочих дней, тем самым, срок подписания договора по результатам закупки приходился в период с 26.08.2021 по 02.09.2021. Между тем, в нарушение пункта 20.2.12 Положения о закупке на 02.09.2021 со стороны Общества на ЭТП договор подписан не был, что явилось основанием для направления Заказчиком в Омское УФАС России обращения о включении ООО «Эбонит Пром» в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие).

Ввиду этой меры в каждом конкретном случае антимонопольный орган должен решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении определенного нарушителя исходя из значимого комплекса обстоятельств.

Вместе с тем, по настоящему делу действия Общества, направленные на умышленное уклонение от заключения договора, не подтверждены.

По мнению Комиссии, не подписание договора в установленный законом срок не обусловлено в данном случае недобросовестным поведением участника (ООО «Эбонит Пром») и намеренным уклонением от подписания договора.

Так, представленные в материалы настоящего дела сведения и документы свидетельствуют, что с 24.08.2021 по 10.09.2021 между АО «ОмскТрансМаш» и ООО «Эбонит Пром» посредством электронной почты велась переписка по вопросу заключения договора (письма от 24.08.2021, 27.08.2021, 31.08.2021, 03.09.2021, 06.09.2021, 09.09.2021, 10.09.2021), что, по мнению Комиссии, свидетельствует об отсутствии у Общества намерения уклониться от заключения договора.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание тот факт, что 03.09.2021 (исх. № 707/306-21), то есть за сроком, предусмотренным на подписание Обществом проекта договора, АО «ОмскТрансМаш» в адрес ООО «Эбонит Пром» направило письмо о необходимости подписания договора. В ответ на указанное письмо ООО «Эбонит Пром» 03.09.2021 (исх. № 401) уведомило Заказчика о наличии технических проблем ввиду отсутствия электропитания на территории Общества, а также просило повторно опубликовать проект договора.

Невозможность подписания проекта договора 03.09.2021 на ЭТП Общество обуславливает спецификой работы ЭТП, которая не позволяет совершить указанные действия после окончания срока, предусмотренного для подписания договора.

Также Обществом в материалы дела представлено письмо арендодателя (ООО «Эксперсс») от 27.08.2021 о проведении ремонтно-восстановительных работ и возможных перебоев в подаче электроснабжения с 28.08.2021, вплоть до полного отключения электропередачи. Указанное уведомление, в том числе направлялось Обществом в адрес Заказчика.

Таким образом, Комиссией при анализе совокупности представленных сведений и документов, не установлено обстоятельств, свидетельствующих о недобросовестном поведении ООО «Эбонит Пром», его умышленных действиях (бездействии), которые привели к уклонению от заключения договора, в связи с чем, у Комиссии не имеется достаточных оснований для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки АО «ОмскТрансМаш» сведений в отношении ООО «Эбонит Пром» (ИНН 2901241809), 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «ОмскТрансМаш»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью ООО «Эбонит Пром» (ИНН 2901241809, ОГРН 1132901010890, место нахождение: 163000, г. Архангельск, ул. Урицкого, д. 17) – победителе закрытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку <…> (закупка № <…> размещена на ЭТП) – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

Заместитель председателя Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>