

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №014/07/5-838/2019 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

г. Якутск

21 июня 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии:

от заявителя – акционерного общества «Сахатранснефтегаз»: представитель по доверенности №157/19 от 09.01.2019 <...>, представитель по доверенности №326/19 от 18.06.2019 <...>, представитель по доверенности №296/19 от 08.05.2019 <...> ,

от заинтересованного лица – общества с ограниченной ответственностью «Уралпромстрой»: представитель по доверенности №4 от 01.01.2019 <...> ,

рассмотрев обращение, представленное акционерным обществом «Сахатранснефтегаз» (далее – АО «Сахатранснефтегаз», заказчик, общество), о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Уралпромстрой» (далее – ООО «Уралпромстрой», победитель) в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр),

у с т а н о в и л а :

14 июня 2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили сведения, представленные АО «Сахатранснефтегаз» для включения в реестр недобросовестных поставщиков участника открытого конкурса – ООО «Уралпромстрой» (место нахождения: 620049, Россия, Свердловская область, г. Екатеринбург, пер. Автоматики, дом 1, помещение 44, ОГРНИП 1136678007982, ИНН 6678029946) в связи с отказом от заключения договора поставки трубной продукции для выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км-191км» (№31907755779).

В ходе рассмотрения сведений представители АО «Сахатранснефтегаз» пояснили следующее.

Согласно пункту 20.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг акционерного общества «Сахатранснефтегаз», утвержденного советом директоров АО «Сахатранснефтегаз» протоколом от 05.12.2018 №5 (далее – Положение), в случае, если участник конкурентной закупки не предоставил заказчику в срок, указанный в документации о конкурентной закупке, подписанный им договор, либо не

предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника конкурентной закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено заказчиком).

Согласно пункту 26 документации о закупке срок, в течение которого победитель закупки должен подписать договор, составляет не позднее пяти календарных дней со дня размещения итогового протокола в единой информационной системе в сфере закупок.

Итоговый протокол был размещен 08 мая 2019 года, таким образом, общий срок заключения договора истек 28 мая 2019 года включительно.

В связи с невозможностью поставки продукции письмом исх. №11 от 16.05.2019 г., основываясь на письмо трубного завода ПАО «ТМК» №1-4-01-03/08 от 15.05.2019г., ООО «Уралпромстрой» отказался от заключения договора.

АО «Сахатранснефтегаз» письмами №3004МИ от 15.05.2019 г., №3244МИ от 27.05.2019 г. неоднократно уведомлял ООО «Уралпромстрой» о необходимости заключения договора по результатам закупки и предупреждал о возможных рисках не заключения договора, в срок предусмотренный документацией о закупке, в том числе о включении ООО «Уралпромстрой» в реестр недобросовестных поставщиков. Несмотря на вышеуказанные предупреждения, ООО «Уралпромстрой» не представил подписанный договор в регламентированные сроки и на основании пункта 20.6 Положения признан уклонившимся от заключения договора, о чем был уведомлен письмом №3625МИ от 10.06.2019 г.

Также представители АО «Сахатранснефтегаз» просили учесть, что обязанность заказчика по предоставлению сведений об участнике, уклонившимся от заключения договора, подкреплена Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, и у АО «Сахатранснефтегаз» не имеется заинтересованности по включению ООО «Уралпромстрой» в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно пояснениям представителя ООО «Уралпромстрой», после подведения итогов закупки и объявления ООО «Уралпромстрой» победителем менеджеры ООО «Уралпромстрой» приступили к согласованию с ПАО «ТМК», АО «ВМЗ» спецификаций на поставку трубной продукции, заявленной в закупке.

08 мая 2019 г. в адрес ПАО «ТМК» посредством электронной почты отправлена заявка на поставку трубной продукции, указаны требования к поставляемой продукции. Техническими специалистами ПАО «ТМК» были одобрены предъявляемые требования. После чего 13 мая 2019 г. ООО «Уралпромстрой» сформировало и отправило заявку на создание спецификации в отношении поставки труб прямошовных малых и средних диаметров. Однако ПАО «ТМК» не согласовало и не направило в адрес ООО «Уралпромстрой» подписанную спецификацию на поставку трубной продукции, заявленной в закупке.

В период с 13 по 17 мая 2019 года менеджерами ООО «Уралпромстрой» и АО «ВМЗ» велось согласование заявки на поставку необходимой продукции. 16 мая

2019 г. от АО «ВМЗ» получено коммерческое предложение на поставку электросварных прямошовных труб. 17 мая 2019 года в адрес АО «ВМЗ» направлены требования к поставляемой трубе, в ответ АО «ВМЗ» прислало отказ от поставки трубной продукции.

Из устных пояснений представителя ООО «Уралпромстрой» следует, что победитель закупки имел устную договорённость с заводами-изготовителями.

Таким образом, заводы-изготовители отказались от производства поставки трубной продукции, что неизбежно привело к отказу ООО «Уралпромстрой» от поставки продукции в адрес АО «Сахатранснефтегаз». ООО «Уралпромстрой» имело прямую заинтересованность в участии в закупке, победитель внес денежные средства в качестве обеспечения заявки в размере 11 156 797,21 рублей.

Комиссия в результате осуществления проверки представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил 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 (далее – Правила), руководствуясь приказом ФАС России от 18 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установила следующее.

11 апреля 2019 года заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора поставки трубной продукции для выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км-191км» (извещение № 31907755779) и документация о закупке №346/2019 Поставка трубной продукции для выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км-191км», утвержденная Генеральным директором АО «Сахатранснефтегаз» И.К. Макаровым от 11.04.2019 года.

Начальная (максимальная цена) договора по лоту №2 составляет 223 135 944,14 руб. без учета НДС.

30 апреля 2018 года закупочной комиссией второго уровня ПАО «Якутскэнерго» проведена процедура вскрытия поступивших конвертов с заявками участников и подписан протокол-1 №346/2019 (31907755779), согласно которому на участие в закупке поступило 3 (три) заявки, от участников ООО «А Групп», ООО «Металлоцентр Лидер-М», ООО «Уралпромстрой»

Согласно протоколу рассмотрения по открытому конкурсу №346/2019 (31907755779) от 06.05.2019, поступившие три заявки на участие в закупке допущены, и заказчиком принято решение провести процедуру оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

Согласно протоколу-3 №346/2019 (31907755779) заседания закупочной комиссии

АО «Сахатранснефтегаз» от 07.05.2019 г. ООО «Уралпромстрой» было признано победителем с ценовым предложением 208 000 128,00 рублей.

ООО «Уралпромстрой» внес обеспечение заявки на участие в закупке в размере 11 156 797,21 рублей.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, исследовав имеющиеся документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении сведений, приходит к заключению не включать в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации сведения об ООО «Уралпромстрой» по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно части 2 статьи 5 Закона 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.

В соответствии с пунктом 2 Правил 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), 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 и документы, определенные указанным пунктом.

Разделом 20 Положения о закупке установлен порядок заключения договоров.

Согласно пункту 20.3 договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Согласно пункту 20.6 Положения в случае, если участник конкурентной закупки не предоставил заказчику в срок, указанный в документации

о конкурентной закупке, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника конкурентной закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено заказчиком).

Протокол-3 №346/2019 (31907755779) выбора победителя опубликован на официальном сайте 08 мая 2019 года.

Таким образом, срок заключения договора по результатам проведенной закупки составляет период с 18 мая 2019 года по 28 мая 2019 года.

16 мая 2019 года ООО «Уралпромстрой» письмом исх.№ 11 отказался от заключения договора, в связи с отказом группы ПАО «ТМК» в производстве ранее согласованной трубы.

По мнению Комиссии Якутского УФАС России, приведенные обстоятельства не могут свидетельствовать о том, что действия ООО «Уралпромстрой» были направлены исключительно на уклонение от заключения с заказчиком договора, учитывая, что победителем были внесены денежные средства в качестве обеспечения заявки для участия в открытом конкурсе, которые удержаны заказчиком.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные экономические последствия в виде лишения хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

В пункте 1 Постановления от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» Пленум Верховного Суда Российской Федерации разъяснил, что оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота,

учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу, что ООО «Уралпромстрой» совершались действия, направленные на заключение договора и признаки его умышленного недобросовестного поведения не доказаны.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «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», приказом ФАС России от 18 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

з а к л ю ч и л а:

Сведения об ООО «Уралпромстрой» (ИНН 6678029946), представленные АО «Сахатранснефтегаз» (ИНН 1435142972) по факту уклонения победителя открытого конкурса от заключения договора поставки трубной продукции для выполнения строительно-монтажных работ по объекту: «Магистральный газопровод Таас-Тумус-Якутск. 2 нитка. Участок 173км-191км» (№31907755779) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.