

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 024/10/5-110/2024

25 января 2024 года г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков:

председатель Комиссии – ., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии: ., начальник отдела, ., заместитель начальника отдела (далее – Комиссия),

рассмотрев обращение АО «НТЭК» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ИКПЦ-НПР» (ИНН 2457089770) в связи с уклонением от заключения договора Общества – победителя конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному и текущему ремонту электродвигателей ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3, УТВС АО «НТЭК» (извещение № 32312796555) (далее – Обращение),

при участии посредством видео-конференц-связи представителя АО «НТЭК» Мурзагильдина И.И. (доверенность от 01.01.2024 № НТЭК-32/175), в отсутствие представителя ООО «ИКПЦ-НПР», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения Обращения,

УСТАНОВИЛА:

АО «НТЭК» в адрес Красноярского УФАС России в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), пунктом 4 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 Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, представлены сведения в отношении ООО «ИКПЦ-НПР» для включения в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр).

Руководствуясь письмом ФАС России № ИА/31163/14 от 04.08.2014, Красноярское УФАС России уведомило АО «НТЭК» и ООО «ИКПЦ-НПР» о поступлении вышеуказанного Обращения и о дате, времени и месте его рассмотрения.

Из материалов Обращения следует, что АО «НТЭК» 26.09.2023 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение работ по капитальному и текущему ремонту электродвигателей ТЭЦ-1, ТЭЦ-2, ТЭЦ-3, УТВС АО «НТЭК» (извещение № 32312796555) (далее – закупка).

Согласно протоколу подведения итогов закупки от 13.11.2023 № НТЭК-67/23-696-пр

победителем конкурса признано ООО «ИКПЦ-НПР».

Из части 15 статьи 3.2 Закона № 223-ФЗ следует, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Аналогичное требование к сроку заключения договора по результатам закупки установлено в разделе 9 «Срок и порядок заключения договора» закупочной документации.

Также указанный раздел закупочной документации содержит условие о том, что в случае если в закупочной документации была предусмотрена обязанность по представлению обеспечения исполнения обязательств по договору, такое обеспечение должно быть предоставлено победившим участником в срок, предусмотренный в закупочной документации и договоре. Если победитель закупки, подписавший договор, не предоставил в установленный срок обеспечение исполнения своих обязательств, то он признается уклонившимся от заключения договора.

Разделом 10 «Требования к обеспечению Договора и подтверждающим его документам» закупочной документации установлено, что срок предоставления обеспечения договора составляет 10 дней с момента размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Протокол подведения итогов закупки размещен в ЕИС 16.11.2023. Таким образом, крайний срок для подписания договоров по результатам закупки – 06.12.2023.

Частью 28 статьи 3.4 Закона №223-ФЗ установлено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона №223-ФЗ договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Из системного толкования указанных норм Закона № 223-ФЗ следует, что именно на заказчика возложена обязанность по направлению, путем использования программно-аппаратных средств электронной площадки, в адрес победителя закупки проекта договора, содержащего сведения, предусмотренные частью 29 статьи 3.4 Закона № 223-ФЗ.

Соответственно у победителя закупки обязанность по заключению договора (либо составлению протокола разногласий) возникает лишь после получения проекта договора подготовленного и направленного заказчиком.

Из материалов Обращения следует, что заполненный заказчиком проект договора размещен на электронной площадке «Фабрикант» и направлен в адрес ООО «ИКПЦ-НПР» на подписание 04.12.2023 (06:49).

Таким образом, проект договора направлен заказчиком за два дня до срока, предусмотренного для подписания сторонами договоров по результатам закупок, что исключает возможность победителя закупок на реализацию, в полной степени, права на совершение действий, связанных с заключением договора, в частности: на ознакомление, согласование, направление протокола разногласий, предоставление обеспечения исполнения договора, подписания.

При этом, решение о признании данного участника уклонившимся от заключения договора принято 04.12.2023, т.е. в день направления проекта контракта, несмотря на тот факт, что предельный 20-дневный срок для заключения контракта еще не истек.

Кроме того, из письменных пояснений и документов, представленных ООО «ИКПЦ-НПР» следует намерение общества заключить договор по результатам закупки.

Частью 2 статьи 5 Закона-223-ФЗ установлено, что в Реестр включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По смыслу указанной нормы Закона №223-ФЗ основанием для включения в Реестр сведений является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение. Сам факт признания заказчиком победителя закупки уклонившимся от заключения договора по основаниям, определенным в закупочной документации, в частности, как указывает заказчик, за невнесение обеспечения исполнения обязательств по договору, основанием для признания победителя закупок уклонившимся от заключения договора не является безусловным основанием для включения в Реестр сведений о таком участнике.

Пунктом 8.1.7.7 Положения о закупках АО «НТЭК», утвержденного согласно части 1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ, участник закупки, выбранный в качестве победителя закупки, утрачивает статус победителя закупки, и его действия (бездействия) освидетельствуют об отказе от заключения договора в следующих случаях:

- а) не подписал протокол о результатах конкурса в установленный закупочной документацией срок (если применимо);
- б) не подписал по итогам проведения конкурса договор в срок, определенный закупочной документацией;
- в) внес в договор существенные изменения, ухудшающие условия договора.

Так, из протокола признания участника уклонившимся от заключения договора от 04.12.2023 следует, что основанием для признания ООО «ИКПЦ-НПР» уклонившимся от заключения договора является невыполнение требований о представлении до заключения договоров обеспечения исполнения обязательств по договорам.

Обеспечение исполнения договора – это денежное обязательство, которое предоставляет победитель закупки при заключении договора для покрытия возможного ущерба заказчика, если поставщик некачественно исполнит или не исполнит свои обязательства.

Из вышеизложенного следует, что такое денежное обязательство предоставляется для обеспечения условий конкретного договора, что подразумевает наличие у победителя закупки его проекта, подготовленного заказчиком.

Из положений закупочной документации следует, что до подписания договора победитель закупки обязан внести обеспечительный платеж в соответствии с разделом 10 Информационной карты конкурсной документации и разделом 3 «Проекта Договора» закупочной документации.

Пунктом 3.7.1 проекта договора установлено, что подрядчик до заключения сторонами договора внес на расчетный счет заказчика, указанный в разделе договора о реквизитах сторон, обеспечение исполнения обязательств по договору, в том числе в период гарантийного срока на весь срок действия договора, в том числе гарантийный срок, указанный в п. 5.15 - 5.16 договора, в размере 5 % (пяти процентов) от стоимости работ (без учета НДС), указанной в п. 3.1. договора.

Из вышеизложенного следует, что обеспечительный платеж вносится победителем закупки до заключения договора сторонами. Требование о внесении такого платежа до направления заказчиком проекта договора победителю закупки, до подписания договора победителем закупки в закупочной документации, проекте договора отсутствует.

Кроме того, раздел 9 «Срок и порядок заключения договора» конкурсной документации предусматривает основание для признания победителя закупки уклонившимся только в случае непредставления обеспечения исполнения подписанного таким победителем договора.

На основании вышеизложенного Комиссия не усматривает правовых оснований для признания ООО «ИКПЦ-НПР» уклонившимся от заключения договоров на основании непредставления обеспечительных платежей.

Таким образом, вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что со стороны ООО «ИКПЦ-НПР» не принимались действия, направленные на уклонение от заключения договора, а причиной его не подписания послужило истечение срока по вине заказчика.

Кроме того, Комиссия пришла к выводу об отсутствии у антимонопольного органа оснований, предусмотренных частью 2 статьи 5 Закона № 223-ФЗ, для включения сведений об ООО «ИКПЦ-НПР» в Реестр, поскольку отсутствие обеспечения исполнения договора без подписания договора сторонами не может являться самостоятельным основанием для признания участника закупки уклонившимся от

подписания договора в отсутствие направленного заказчиком договора.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь статьей 5 Закона № 223-ФЗ, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение Реестра, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, Приказом 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»

ЗАКЛЮЧИЛА:

Об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «ИКПЦ-НПР» (ИНН 2457089770) в реестр недобросовестных поставщиков.