

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 067/10/5-3/2021

11 января 2021 года
Смоленск

г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров по правилам, предусмотренным статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, (далее – Комиссия) в составе:

<...>

<...>

<...>

<...>,

в отсутствие представителей заказчика - МУП «Смоленсктеплосеть» и ответчика – ООО «ЭЙДОС», уведомленных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения обращения - о дистанционном порядке его рассмотрения; при этом от заказчика и ответчика поступили ходатайства о рассмотрении данного обращения в отсутствие их представителей,

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России 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 (далее - Правила), рассмотрев представленные в адрес Смоленского УФАС России МУП «Смоленсктеплосеть» (далее – Заказчик) документы и сведения об уклонении ООО «ЭЙДОС» (далее – Общество, Ответчик) - победителе открытого аукциона в электронной форме на поставку труб стальных (извещение № 32009673683 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) (далее - Закупка), от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 28.12.2020 поступило обращение Заказчика (вх. № 2553/03) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ЭЙДОС» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – РНП) в связи с уклонением данного Общества от заключения договора на поставку труб стальных.

Согласно представленным материалам и информации, а также письменным пояснениям Заказчика, МУП «Смоленсктеплосеть» был проведен открытый аукцион в электронной форме на поставку труб стальных. Победителем данной закупочной процедуры признано ООО «ЭЙДОС», которое в установленный срок не подписало проект договора и не представило обеспечение исполнения договора, что послужило основанием для его признания уклонившемся от заключения договора.

Представители Общества в заседании Комиссии не участвовали; представлены письменные пояснения (исх.№350 от 11.01.2021).

Из указанных пояснений следует, что Общество участвовало в процедуре №32009673683 и предоставило лучшее предложение (4 211 690,23 руб.). Однако, в декабре 2020 года произошёл существенный скачок цен рулонного металлопроката, вызванный нестабильной экономической ситуацией на рынке, вследствие пандемии Covid-19, из-за чего ООО «ЭЙДОС» не имело возможности поставить товар по предлагаемой им цене.

На основании изложенного, Общество, с учетом положений части 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ), просит Комиссию не включать сведения о нём в РНП.

В ходе проверки факта уклонения ООО «ЭЙДОС» от заключения договора на поставку труб стальных, проведенной в соответствии с полномочиями, предоставленными пунктом 5.7 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом ФАС России от 26.01.2011, пунктом 8 Правил, Комиссией Смоленского УФАС России установлено следующее.

12.11.2020 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32009673683 о проведении открытого аукциона в электронной форме

на поставку труб стальных.

Согласно извещению о закупке:

- дата начала срока подачи заявок – 13 ноября 2020 года в 09-00 (время московское);
- дата и время окончания подачи заявок – 30 ноября 2020 года 09-00 (время московское);
- дата рассмотрения заявок – 30 ноября 2020 года;
- дата и время проведения аукциона – 01 декабря 2020 года в 09-00 (время московское);
- дата и время подведения итогов аукциона – 01 декабря 2020 года в 16-00 (время московское);
- начальная (максимальная) цена договора - 4 577 924,15 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 30.11.2020 на участие в процедуре было подано 4 (четыре) заявки, которые были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона №1912526 от 01.12.2020 ценовые предложения были сделаны следующими участниками:

- участник закупки №1 (ООО «ЭЙДОС») – 4 211 690,23 руб.;
- участник закупки №3 (ООО «А ГРУПП») – 4 257 469,47руб.;
- участник закупки №4 (ООО «ИНРОСТ-МСК») – 4 349 027,95 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе №1912526 от 01.12.2020 победителем аукциона признано ООО «ЭЙДОС».

Данная закупка осуществлялась в порядке, установленном Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд МУП «Смоленсктеплосеть», утвержденным приказом и.о. Генерального директора МУП «Смоленсктеплосеть» от 25.09.2018 №142/04 (далее также – Положение), аукционной документацией и извещением.

В соответствии с пунктом 4.1 главы 4 Положения по результатам конкурентной закупки товаров, работ, услуг между заказчиком и победителем заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке победителя, участника, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о конкурентной закупке.

Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, пункта 4.11 главы 4 Положения и пункта 6.2 статьи 6 аукционной документации договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом 4.8 главы 4 Положения в случае непредставления подписанного договора победителем, иным участником, с которым заключается договор в сроки, указанные в документации о конкурентной закупке, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Согласно пункту 4.9 главы 4 Положения в случае непредставления победителем, иным участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора (в случае наличия такого требования в документации) в сроки, указанные в документации о конкурентной закупке, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

В соответствии с пунктом 6.10 статьи 6 аукционной документации в случае, если Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора, договор заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в одном из видов из пункта 6.7 настоящей статьи, в размере обеспечения исполнения договора, предусмотренном в Информационной карте аукциона.

Согласно пункту 6.11 статьи 6 аукционной документации в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, указанный в пункте 6.2 настоящей статьи, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается.

Как указано выше, в соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе №1912526 от 01.12.2020 ООО «ЭЙДОС» было признано победителем аукциона и получило право заключить договор на поставку труб стальных.

Однако 02.12.2020 Общество, письмом от 02.12.2020 №48/28, уведомило МУП «Смоленсктеплосеть» об отказе от заключения договора по причине существенного повышения цен на товар, являющийся предметом открытого аукциона в электронной форме.

В ответ на данное письмо МУП «Смоленсктеплосеть» письмом от 04.12.2020 №9263/04 проинформировало Общество о том, что в случае неподписания договора, Заказчик будет вынужден признать ООО «ЭЙДОС» уклонившимся от его заключения. Обществу, с использованием функционала ООО «РТС-тендер», был направлен на подпись проект договора на поставку труб стальных. Конечный срок подписания проекта договора победителем - 11 декабря 2020 года. В указанный срок Общество не подписало проект договора, не представило надлежащее обеспечение исполнения договора, а также не направило протокол разногласий к проекту договора.

В связи с чем, ООО «ЭЙДОС» было признано уклонившимся от заключения договора (протокол отказа от заключения договора от 15.12.2020).

Комиссия, проанализировав вышеуказанное и изучив материалы обращения, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 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.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами.

Согласно пункту 1 Правил данные Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), 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.

Пунктом 2 Правил определено, что 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, предусмотренные данным пунктом.

Комиссия принимая решение по обращению, учитывает следующее.

В соответствии с абзацем 3 части 1 статьи 2 ГК РФ под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, ООО «ЭЙДОС» несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения договора с ним как с лицом, признанным победителем закупки.

Согласно части 3 статьи 401 ГК РФ 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. **К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.**

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке. В данном случае, Комиссия отмечает, что Законом о закупках предусмотрена императивная обязанность участника подписать договор. Каких-либо документов, свидетельствующих о невозможности подписать договор и представить обеспечение исполнения договора, а также о наличии обстоятельств, обладающих признаками чрезвычайности и непредотвратимости, ООО «ЭЙДОС» в материалы дела не представлены.

Кроме того, Комиссия отклоняет довод ООО «ЭЙДОС» о невозможности подписания и исполнения договора ввиду повышения (в условиях пандемии Covid-19) цен на товар, являющийся предметом закупки, поскольку нестабильная эпидемиологическая ситуация возникла задолго до объявления электронного аукциона и, принимая участие в спорной закупке, Общество должно было предусмотреть все свои предпринимательские риски в случае признания его победителем торгов (напр., отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, повышение цен на поставляемый товар, отсутствие у должника необходимых денежных средств и прочее).

При таких обстоятельствах, учитывая отсутствие документов, подтверждающих невозможность заключения и исполнения договора по не зависящим от Общества причинам, у Комиссии имеются основания расценивать действия ООО «ЭЙДОС» как недобросовестные, направленные на уклонение от заключения договора.

На основании изложенного и в соответствии со 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,

РЕШИЛА:

Включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «ЭЙДОС» - победителе открытого аукциона в электронной форме на поставку труб стальных (извещение № 32009673683 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) в связи с уклонением от заключения договора.

<...>

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, уклонившимся 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.