

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Заключение № 05-08/25-22РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,
уклонившимся от заключения договора

04.05.2022

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, заместителя председателя Комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

** – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение АО «ОмскВодоканал» (далее также Заказчик) о включении сведений об ООО «Акватехкомплект» (далее также Общество) (ИНН 7721399850) (вх. Омского УФАС России от 25.04.2022 № 4272) в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном 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»,

при участии представителей АО «ОмскВодоканал»: ** (доверенность № 21 от 10.01.2022, личность удостоверена паспортом),
**** (доверенность № 197 от 24.02.2022, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Общества посредством системы видеоконференц-связи: ** (доверенность от 28.04.2022 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 25.04.2022 в Омское УФАС России поступило обращение АО «ОмскВодоканал» о включении сведений об ООО «Акватехкомплект» (ИНН 7721399850) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении Общества, победителя конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке (ЭТП ГПБ) на право заключения договора поставки деталей трубопровода (муфты универсальные соединительные, хомуты ремонтные, ремонтные уплотнения раструбных соединений) в 2022 году для нужд АО «ОмскВодоканал» (извещение № 32211093591) (далее – конкурентный отбор, закупка) от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, АО «ОмскВодоканал» проведен конкурентный отбор 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), положением АО «ОмскВодоканал» о закупке товаров, работ, услуг, утвержденным советом директоров АО «ОмскВодоканал», протокол № 13/21 от 21.06.2021 (далее – Положение о закупке).

Согласно протоколу заседания Тендерного комитета АО «ОмскВодоканал» № 09-4 от 01.03.2022 (далее – Протокол от 01.03.2022) Заказчиком принято решение заключить договор с ООО «Акватехкомплект» по цене договора 2 016 117,60 руб., в т.ч. НДС 20 %.

Протоколом заседания Тендерного комитета АО «ОмскВодоканал» № 14-10 от 05.04.2022 (далее – протокол от 05.04.2022) ООО «Акватехкомплект» признано уклонившимся от заключения договора в соответствии с пунктом 8.1.9 Положения о закупке по причине непредоставления подписанного договора в установленный пунктом 8.1.2 Положения о закупке срок.

В связи с изложенным, АО «ОмскВодоканал» просит внести сведения об ООО «Акватехкомплект» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 27.04.2022

№ 05-3556 Обществом представлены

письменные пояснения относительно фактов, изложенных в обращении АО «ОмскВодоканал».

ООО «Акватехкомплект» указывает, что в действиях Общества отсутствует намеренное уклонение от заключения договора по результатам конкурентного отбора, поскольку причиной неподписания проекта договора, является нарушение Заказчиком сроков размещения проекта договора на электронной торговой площадке ООО «ЭТП ГПБ» (далее – ЭТП).

На основании изложенного, ООО «Акватехкомплект» просит не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

3. С обращением АО «ОмскВодоканал» от 25.04.2022 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, наименование 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	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора связи с существенным нарушением поставщиком условий договора, документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Акватехкомплект»	Россия	109428, г. Москва, Московская обл.	Пр-т Рязанский, д. 8 А, стр. 1, э. 4, помещ. VI, к. 2, оф. 423	7721399850	01.03.2022	-	Протокол заседания Тендерного комитета № 09-4 от 01.03.2022	Поставка деталей трубопровода(муфты универсальные соединительные, хомуты ремонтные, ремонтные уплотнения раструбных соединений)	24.20.40	рубли	2 016 117,60	31.12.2022	-

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 исполнения 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 Положением о закупке

АО «ОмскВодоканал».

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора** или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки **договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения** или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Аналогичное положение предусмотрено частями 8.1.1, 8.1.3 Положения о закупке.

Соответствующее положение также установлено заказчиком в *пункте 44.2 раздела 44 документации* конкурентном отборе в электронной форме на электронной торговой площадке (ЭТП ГПБ) на право заключения договора поставки деталей трубопровода (муфты универсальные соединительные, хомуты ремонтные, ремонтные уплотнения раструбных соединений) в 2022 году для нужд АО «ОмскВодоканал», утвержденной председателем тендерного отдела (далее – Документация).

Договор по результатам закупки в электронной форме может быть заключен в электронной форме посредством направления проекта договора в электронном виде с использованием функционала ЭТП (пункт 8.1.4 Положения о закупке).

Согласно пункту 8.1.9 Положения о закупке победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора, в том числе в случаях прямого письменного отказа победителя закупки от подписания договора или непредставления победителем закупки Заказчику подписанного договора в установленный в пункте 8.1.2. Положения о закупке срок.

Победитель закупки не может быть признан уклонившимся от заключения договора по основаниям, указанным в пункте 8.1.9 Положения о закупке, в случае, если непредставление подписанного победителем закупки договора в установленный срок вызвано нарушением сроков подписания договора со стороны Заказчика (пункт 8.1.10 Положения о закупке).

Согласно пункту 29 части 35.1 статьи 35 Устава АО «ОмскВодоканал», утвержденного решением внеочередного Общего собрания АО «ОмскВодоканал» от 07.09.2021 (протокол № 2 от 07.09.2021) (далее – Устав), к компетенции Совета директоров АО «ОмскВодоканал» относится принятие решений о совершении АО «ОмскВодоканал» сделок, связанных с приобретением имущества, стоимость которого составляет более 2 500 000,00 руб.

Таким образом, в случае совершения сделок АО «ОмскВодоканал», в частности по результатам закупочных процедур, на сумму более 2 500 000,00 руб., обязательным условием заключения таких договоров является их одобрение Советом директоров АО «ОмскВодоканал».

Согласно протоколу заседания Тендерного комитета АО «ОмскВодоканал» № 09-4 от 01.03.2022 Заказчиком принято решение заключить договор с ООО «Акватехкомплект» по цене договора 2 016 117,60 руб., в т.ч. НДС 20 %. В соответствии с условиями Документации опцион покупателя составляет «+50%» в сторону увеличения. В связи с чем, максимальная стоимость договора «с учетом опциона в сторону увеличения» составляет 3 024 176,40 руб. в т.ч. НДС 20 %.

Комиссия, проанализировав представленные АО «ОмскВодоканал», ООО «Акватехкомплект» документы и сведения, в частности действия Заказчика и Общества на стадии подписания договора по результатам закупки, установила следующее.

04.03.2022 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) опубликован протокол подведения итогов конкурентного отбора (Протокол от 04.03.2022).

28.03.2022 – Советом директоров АО «ОмскВодоканал» принято решение об одобрении сделки путем заключения рамочного договора поставки материально-технических ресурсов (с применением количественного опциона) с ООО «Акватехкомплект». Генеральному директору АО «ОмскВодоканал» поручено подписать договор с Обществом (выписка из протокола заседания Совета директоров АО «ОмскВодоканал» № 07/22 от 28.03.2022).

28.03.2022 – Заказчик разместил на ЭТП для подписания ООО «Акватехкомплект» проект договора.

30.03.2022 Заказчиком в адрес Общества направлено письмо о необходимости подписать проект договора.

30.03.2022 ООО «Акватехкомплект» в адрес АО «ОмскВодоканал» направлено письмо о нарушении Заказчиком срока заключения договора по результатам закупки, установленного Документацией и Законом о закупках.

04.04.2022 – регламентированная дата подписания ООО «Акватехкомплект» проекта договора.

08.04.2022 Заказчиком повторно направлено письмо в адрес Общества с предложением заключить договор, а также пояснения об отсутствии со стороны АО «ОмскВодоканал» нарушения срока заключения договора.

Таким образом, Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что Общество в установленный Положением о закупке, Документацией срок (с 28.03.2022 по 04.04.2022) не разместило на ЭТП подписанный со своей стороны проект договора, поскольку Общество полагало, что со стороны Заказчика имеется нарушение срока по заключению договора, установленного Документацией и Законом о закупках.

Как указывалось ранее, согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы, а также обстоятельств, не позволивших ему в установленном порядке подписать проект договора и направить его Заказчику, не представлено.

По мнению Комиссии, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

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.

Комиссия, проанализировав материалы настоящего дела, находит в действиях ООО «Акватехкомплект» признаки недобросовестности, поскольку после признания Общества победителем конкурентного отбора у последнего возникла обязанность по заключению договора на условиях, объявленных Заказчиком в Документации, однако договор со стороны Общества не подписан. При этом, наличие обстоятельств, объективно не позволивших ООО «Акватехкомплект» подписать договор с АО «ОмскВодоканал», Комиссией не установлено, Обществом не представлено.

Напротив, не подписание договора связано с прямым волеизъявлением Общества, выраженным в отказе от его подписания.

Кроме того, Комиссия отмечает, что согласно сведениям заявки ООО «Акватехкомплект», поданной на участие в конкурентном отборе, Общество выражает согласие на поставку товаров и подтверждает, что изучило извещение о проведении закупки и Документацию. Соответственно, изучило сроки подписания договора, в частности специальные сроки, установленные пунктом 44.2 Документации на основании части 15 статьи 3.2 Закона о закупках.

По результатам проверки АО «ОмскВодоканал» сведений в отношении ООО «Акватехкомплект» (ИНН 7721399850), 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 «ОмскВодоканал»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Акватехкомплект» (ИНН 7721399850, ОГРН 5157746160743, юридический адрес: 109428, г. Москва, пр-т Рязанский, д. 8 А, стр. 1, эт. 4, пом. VI, к. 2, оф. 423) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением общества с ограниченной ответственностью «Акватехкомплект» от заключения договора с АО «ОмскВодоканал» по результатам конкурентного отбора в электронной форме на электронной торговой площадке (ЭТП ГПБ) на право заключения договора поставки деталей трубопровода (муфты универсальные соединительные, хомуты ремонтные, ремонтные уплотнения раструбных соединений) в 2022 году для нужд АО «ОмскВодоканал» (извещение № 32211093591 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

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

Председатель Комиссии

**

Члены Комиссии

А**

**

**