

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 058/10/5-808/2020

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

«20» ноября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на которую в соответствии с приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 возложены полномочия по проверке сведений (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- П<...> – заместителя председателя Комиссии, заместителя руководителя управления;
- К<...> – члена Комиссии, начальника отдела контроля органов власти;
- В<...> – члена Комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

при участии заказчика – представителей акционерного общества «Пензенское производственное объединение «Электроприбор» М<...> (доверенность № 137/30-15049 от 18.11.2020), Ф<...> (доверенность № 137/30-15145 от 20.11.2020);

лица, признанного уклонившимся от заключения договора – представителя общества с ограниченной ответственностью «СмоленскПромМаш» П<...> (доверенность б/н от 01.10.2020);

рассмотрев посредством системы видео-конференц-связи обращение акционерного общества «Пензенское производственное объединение «Электроприбор» (ИНН 5835094992, ОГРН 1125835000170, пр. Победы, д. 69, г. Пенза, 440011) о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении общества с ограниченной ответственностью «СмоленскПромМаш» (ИНН 6732173958, ОГРН 1196733001651, ул. Матросова, д. 8, оф. F8, г. Смоленск, 214013) в связи с уклонением победителя закупки - ООО «СмоленскПромМаш» от заключения договора по результатам открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку координатно-шлифовального станка (извещение № 32009235427 от 11.06.2020, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

12.11.2020 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступило обращение акционерного общества «Пензенское производственное объединение «Электроприбор» (далее – АО ППО «Электроприбор», ИНН 5835094992, ОГРН 1125835000170, пр. Победы, д. 69, г. Пенза, 440011) о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении общества с ограниченной ответственностью «СмоленскПромМаш» (далее - ООО «СмоленскПромМаш», ИНН 6732173958, ОГРН 1196733001651, ул. Матросова, д. 8, оф. F8, г. Смоленск, 214013) в связи с уклонением победителя закупки - ООО «СмоленскПромМаш» от заключения договора по результатам открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку координатно-шлифовального станка (извещение № 32009235427 от 11.06.2020, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru).

АО ППО «Электроприбор» для включения сведений об ООО «СмоленскПромМаш» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), 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» представлены:

- наименование юридического лица: общество с ограниченной ответственностью «СмоленскПромМаш» (ООО «СмоленскПромМаш»);

- сведения о месте нахождения юридического лица: ул. Матросова, д. 8, оф. F8, г. Смоленск, 214013;

- идентификационный номер налогоплательщика: ИНН 6732173958;

- дата подведения итогов закупки: 13.08.2020 с приложением копии протокола от 13.08.2020 № 32009235427 СЗК-3);

- сведения о договоре:

1. наименование предмета договора - поставка координатно-шлифовального станка;

2. код ОКПД 2 - 28.41.23.130 «Станки шлифовальные металлообрабатывающие»;

3. валюта - российский рубль;

4. цена договора - 13 878 000,00 (тринадцать миллионов восемьсот семьдесят восемь тысяч) руб. 00 коп.;

5. срок исполнения договора - не позднее 30.12.2020;

6. код по ОКВ - 643 RUB.

- копия протокола от 18.09.2020 № 32009235427 СЗК-4 о признании ООО «СмоленскПромМаш» уклонившимся от заключения договора по результатам электронного аукциона;

- копия извещения и документации о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку координатно-шлифовального станка (извещение № 32009235427 от 11.06.2020, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru).

Таким образом, обращение АО ППО «Электроприбор» о включении сведений об ООО «СмоленскПромМаш» в реестр недобросовестных поставщиков соответствует требованиям Закона о закупках, постановления 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».

Заседание Комиссии по рассмотрению обращения о включении сведений об ООО «СмоленскПромМаш» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с уведомлением-требованием от 17.11.2020 № 2435-3э назначено и проведено 19.11.2020 в 10 часов 00 минут посредством системы видео-конференц-связи.

19.11.2020 ООО «СмоленскПромМаш» представило в Пензенское УФАС России письменные объяснения, указав, что после получения проекта договора, Общество приступило к оформлению банковской гарантии, поскольку не имело на счете требуемой суммы для внесения обеспечения исполнения договора. Генеральный директор ООО «СмоленскПромМаш», Комков И.Н. имеет гражданство Республики Беларусь и с момента начала пандемии (Covid19), не имел возможности пересечь границу государств в связи с их закрытием. Для оформления банковской гарантии, банки выдвинули требования личного присутствия генерального директора для ее получения, о чем свидетельствует переписка Общества по вопросу оформления банковской гарантии.

На заседании Комиссии Управления 19.11.2020 представители АО ППО «Электроприбор» пояснили, что в установленный Документацией о закупке срок заказчиком направлен в адрес победителя аукциона – ООО «СмоленскПромМаш» проект договора на поставку координатно-шлифовального станка. В свою очередь, ООО «СмоленскПромМаш» не предоставило заказчику обеспечение исполнения договора, что послужило основанием для признания ООО «СмоленскПромМаш» уклонившимся от заключения договора.

Представитель ООО «СмоленскПромМаш» поддержал позицию, изложенную в ранее представленных письменных пояснениях.

Для дополнительного выяснения обстоятельств дела Комиссией Управления принято решение рассмотрение обращения отложить.

Заседание Комиссии в соответствии с уведомлением-требованием от 19.11.2020 №

2452-3э назначено и проведено 20.11.2020 в 10 часов 00 минут посредством системы видео-конференц-связи.

На заседании Комиссии 20.11.2020 представителями сторон поддержана ранее изложенная позиция.

Представителем ООО «СмоленскПромМаш» в материалы дела представлены дополнительные доказательства.

Комиссия, изучив представленные материалы, заслушав лиц, участвующих в рассмотрении обращения, установила следующее.

11.06.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru заказчиком – АО ППО «Электроприбор» размещено извещение № 32009235427 о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку координатно-шлифовального станка (извещение № 32009235427 от 11.06.2020, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru).

Закупка осуществлялась в соответствии с требованиями Закона о закупках и на основании Единого положения о закупке Государственной корпорации «Ростех» (протокол № 87 от 22.01.2020).

Закупка проводилась с использованием функционала электронной торговой площадки АО «Агентство по государственному заказу Республики Татарстан» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://etp.zakazrf.ru>.

Дата начала срока подачи заявок – 11.06.2020.

Дата и время окончания подачи заявок – 29.07.2020 в 12:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок - 03.08.2020.

Дата проведения аукциона - 05.08.2020.

Дата рассмотрения вторых частей заявок - 10.08.2020.

Дата подведения итогов закупки - 13.08.2020.

Согласно Протоколу от 13.08.2020 № 32009235427 СЗК-3 на участие в закупке поступило 5 (пять) заявок, количество отклоненных заявок (первых частей заявок) - 1 (одна), количество отклоненных заявок (вторых частей заявок) - 1 (одна), ценовые предложения допущенных участников закупки следующие:

п/п	Идентификационный номер участника	Предложение о цене договора, руб.
1	146977	13 878 000, 00 (с НДС)
2	145212	13 982 018. 00 (с НДС)

3	143443	20 071 880, 00 (с НДС)
---	--------	------------------------

На основании ранжировки заявок победителем аукциона признан участник закупки с идентификационным номером 146977 (ООО «СмоленскПромМаш»); лицом, занявшим второе место, признан участник закупки с идентификационным номером 145212 (АО «Гигант»); лицом, занявшим третье место, признан участник закупки с идентификационным номером 143443 (ЗАО «СТАН-Самара»).

В связи с непредставлением победителем аукциона (ООО «СмоленскПромМаш») обеспечения исполнения договора, данный участник закупки был признан уклонившимся от подписания договора на основании пункта 4.21.18 (2) документации о закупке, о чем был составлен протокол от 18.09.2020 № 32009235427 СЗК-4. Согласно указанному протоколу закупочной комиссией было принято решение рекомендовать заказчику в соответствии с пунктом 4.21.20 (1) документации о закупке рассмотреть возможность заключения договора с участником закупки с идентификационным номером 145212 (АО «Гигант»), заявке которого присвоен второй номер (место в ранжировке), по согласованию с таким участником на следующих условиях: цена договора 13 982 018, 00 руб., с НДС, объем поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, срок исполнения договора: в соответствии с проектом договора.

Согласно протоколу от 12.10.2020 № 32009235427 СКЗ-5 закупочной комиссией было принято решение признать участника закупки с идентификационным номером 145212 (АО «Гигант») уклонившимся от подписания договора на основании пункта 4.21.18 (2) Документации о закупке, в связи с предоставлением обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме, а также рекомендовать заказчику в соответствии с пунктом 4.21.21 (1) документации о закупке рассмотреть возможность заключения договора с участником закупки с идентификационным номером 143443 (ЗАО «СТАН-Самара»), заявке которого присвоен третий номер (место в ранжировке), по согласованию с таким участником на следующих условиях: цена договора 20 071 880, 00 руб. с НДС, объем поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, срок исполнения договора: в соответствии с проектом договора.

03.11.2020 АО ППО «Электроприбор» с ЗАО «СТАН-Самара» заключен договор № 257/9475 на поставку координатно-шлифовального станка.

Порядок заключения и исполнения договоров по результатам закупки, проведенной АО ППО «Электроприбор», регулируется разделом 20 главы 8 Единого положения о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке) (в редакции, действовавшей на момент проведения закупки).

Согласно подпункту 1 пункта 20.2.1 Положения о закупке договор по итогам

процедуры закупки заключается в случае проведения конкурентной закупки заказчиками I группы – не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее 20 (двадцати) 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.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 20.2.5 Положения о закупке договор по итогам конкурентного способа закупки, проводимого в электронной форме, заключается только в электронной форме в случае проведения закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Подпунктом 1 пункта 4.21.7 Документации о закупке предусмотрено, что 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.

Комиссией Управления установлено, что 13.08.2020 АО ППО «Электроприбор» на сайтах электронной торговой площадки (<http://223etp.zakazrf.ru>) и единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещен протокол № 32009235427 СЗК-З подведения итогов закупки.

19.08.2020 заказчиком посредством электронной торговой площадки направлен в адрес ООО «СмоленскПромМаш» для подписания проект договора на поставку координатно-шлифовального станка.

В соответствии с подпунктами 1-2 пункта 4.21.9 Документации о закупке лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 39 информационной карты) в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.22 с учетом, при необходимости, требований к выполнению антидемпинговых мероприятий.

Пунктом 39 Информационной карты установлены требования к обеспечению исполнения договора, а именно:

- обеспечение исполнения договора может быть предоставлено в виде безотзывной независимой банковской гарантии, выданной банком, требования к которому установлены Положением и указаны в документации о закупке; требования к содержанию независимой банковской гарантии устанавливаются в документации о закупке;
- путем перечисления денежных средств заказчику в соответствии с требованиями Документации о закупке.

Из изложенного следует, что подписанный со стороны ООО «СмоленскПромМаш» проект договора и обеспечение исполнения договора должны быть представлены Обществом в срок до 26.08.2020 (включительно).

Из материалов дела следует, что 19.08.2020 ООО «СмоленскПромМаш» подписало проект договора поставки без предоставления обеспечения исполнения договора.

Пунктом 4.22.3 Документации о закупке предусмотрено, что документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен заказчику до момента заключения договора в сроки, предусмотренные пунктом 4.21.9. В случае непредоставления обеспечения исполнения договора в указанный срок, такое обеспечение должно быть предоставлено не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до истечения предельного срока, указанного в пункте 37 Информационной карты.

Аналогичные требования содержатся в пункте 4.21.12 Документации о закупке, согласно которому в случае, если в пункте 39 Информационной карты установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, и такое обеспечение не было предоставлено согласно подпункту 2 пункта 4.21.9, лицо, с которым заключается договор обязуется предоставить обеспечение не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до истечения предельного срока, предусмотренного пунктом 37 Информационной карты. Договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными извещением, документацией о закупке.

Согласно пункту 4.21.1 Документации о закупке договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в пункте 37 Информационной карты.

Пунктом 37 Информационной карты установлен следующий срок заключения договора: не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

В соответствии с протоколом от 13.08.2020 № 32009235427 СЗК-3 закупочной комиссией заказчика подведены итоги электронного аукциона.

Таким образом, максимальным сроком для подписания договора является 02.09.2020.

С учетом положений пунктов 4.21.12 и 4.22.3 Документации о закупке в случае непредоставления ООО «СмоленскПромМаш» обеспечения согласно пункту 4.21.9 не позднее 26.08.2020, Общество было обязано предоставить обеспечение не позднее 28.08.2020.

В указанный срок ООО «СмоленскПромМаш» обеспечение исполнения

договора не представило.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 4.21.18 Документации о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредоставления им обеспечения исполнения договора в течение срока, указанного в пункте 4.21.12, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере, предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

На основании подпункта 2 пункта 4.21.18 Документации о закупке ООО «СмоленскПромМаш» признан уклонившимся от заключения договора.

При этом, Комиссия Управления считает необходимым отметить следующее.

Согласно имеющимся в материалах дела документам, а также пояснениям представителя ООО «СмоленскПромМаш», Обществом велась переписка с банком по вопросу получения банковской гарантии в рамках рассматриваемой закупки.

Кроме того, Обществом были предприняты действия по подготовке к исполнению договора, что подтверждается копией счета от 14.08.2020 № 20008101, полученного от ООО «ПРОМСЕРВИСМ», для внесения предоплаты в размере 30 % за координатно-шлифовальный станок.

Таким образом, ООО «СмоленскПромМаш» имело намерение заключить договор, не уклонялось от его заключения и предприняло соответствующие меры, направленные на его заключение.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Между тем, ни Закон о закупках, ни постановление 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» не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о недобросовестном участнике закупки в реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры проведения закупки обязательств. Последствием

включения сведений об участнике закупки в реестр может являться ограничением прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках, проводимых в соответствии с Законом о закупках.

Для признания участника закупки недобросовестным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия Управления не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения лицом законодательства о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий (бездействия) по уклонению от заключения договора.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий (бездействия), направленных на уклонение от заключения договора.

Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях ООО «СмоленскПромМаш» умысла по не заключению договора.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «СмоленскПромМаш» не содержат признаков недобросовестности.

Кроме того, Комиссия Управления считает необходимым отметить, что не заключение договора между АО ППО «Электроприбор» и ООО «СмоленскПромМаш» по результатам рассматриваемой закупки не повлекло существенных негативных последствий для заказчика, поскольку впоследствии договор по предмету закупки был заключен с другим участником закупки. Таким образом, потребность заказчика в товарах, являющихся предметом закупки, была удовлетворена.

В связи с изложенным, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 г. № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе» и от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Управления

ЗАКЛЮЧИЛА:

Основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении общества с ограниченной ответственностью «СмоленскПромМаш» (ИНН 6732173958, ОГРН 1196733001651, ул. Матросова, д. 8, оф. F8, г. Смоленск, 214013) в связи с уклонением победителя закупки - ООО

«СмоленскПромМаш» от заключения договора по результатам открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку координатно-шлифовального станка (извещение № 32009235427 от 11.06.2020, размещено на сайте www.zakupki.gov.ru) отсутствуют.