

Заключение № 05-04.1/36-20 РНП

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

20.11.2020

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, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение акционерного общества «Омский завод транспортного машиностроения» (далее – АО «Омсктрансмаш», Заявитель, Заказчик) (вх. от 11.11.2020 № 12456) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью Инвестиционная компания «Демидов» (ИНН 6685134660) (далее – ООО ИК «Демидов», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя АО «Омсктрансмаш», заявившего ходатайство о рассмотрении обращения в его отсутствие (вх. от 16.11.2020 № 12689),

в отсутствие представителя ООО ИК «Демидов», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 11.11.2020 поступило заявление АО «Омсктрансмаш» о включении сведений об ООО ИК «Демидов» (ИНН 6685134660) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры № ЗК-134/09/2020 (извещение № 32009521173).

В соответствии с протоколом № ЗК-134/09/2020 от 07.10.2020 заявка ООО ИК «Демидов» – единственного участника запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку проката листового в рамках государственного контракта № 2021187417891412237203737 от 22.05.2020 (извещение № 32009521173 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка) признана соответствующей условиям закупочной документацией. Заказчиком принято решение о заключении договора с участником закупки с идентификационным номером 185930 (ООО ИК «Демидов»).

Согласно пункту 4.20.9 документации о закупке лицо, с которым заключается договор, в течение 5 рабочих дней после получения проекта договора направляет Заказчику подписанный со своей стороны проект договора.

Однако, Общество в установленный срок не подписало договор, а направило в адрес Заказчика протокол разногласий в части изменения ответственности за нарушение обязательств по договору. В свою очередь, АО «Омсктрансмаш» направило в адрес ООО ИК «Демидов» письмо исх. № 493/306-20 от 16.10.2020 о необходимости подписания договора и поставки продукции, вместе с тем, Общество договор не предоставило.

Пунктом 20.6.1 (3) Единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех», утвержденного Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке), установлено, что участник признается уклонившимся от заключения договора в случае поступления заказчику в письменной форме либо в электронной форме заявления об отказе от подписания договора.

На основании изложенного, АО «Омсктрансмаш» просит внести сведения об ООО ИК «Демидов» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. На заседание Комиссии 20.11.2020 Общество, надлежащим образом извещенное о месте и времени рассмотрения обращения Заказчика по существу, представителя не направило. В материалы настоящего дела ООО ИК «Демидов» представлены письменные пояснения, относительно доводов, изложенных в заявлении АО «Омсктрансмаш» (вх. от

19.11.2020 № 12881э).

В соответствии с Федеральным законом от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» ООО ИК «Демидов» относится к субъектам малого предпринимательства, имеет ограниченные финансовые ресурсы и возможности.

Общество было готово осуществить поставку в срок не позднее 30.11.2020, что соответствует срокам закупочной процедуры и заключаемого договора.

По мнению Ответчика, направленным протоколом разногласий ООО ИК «Демидов» не изменяло существенных условий договора, таких как: качественные и количественные характеристики товара, сроки их поставки, ответственность поставщика.

Вместе с тем, проведенный Обществом анализ судебной практики позволил сделать вывод о регулярном нарушении сроков оплаты поставленной продукции со стороны АО «Омсктрансмаш».

Подписанный протокол разногласий, в части симметричных санкций за нарушение обязательств по договору, является гарантией возврата Обществу денежных средств, вложенных в исполнение договора. Такие условия ответственности за нарушение сроков исполнения обязательств ставят обе стороны договора в равное положение.

ООО ИК «Демидов» направленным через электронную площадку письмом № 345 от 16.10.2020 предложило заключить договор с протоколом разногласий и осуществить поставку товара и оплату в соответствии с условиями договора. АО «Омсктрансмаш» отклонило протокол разногласий.

Общество указывает, что 26.10.2020 на электронной площадке им был подписан договор, при этом, не изменяя его условий, однако, договор был отклонен и не подписан со стороны Заказчика.

На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об ООО ИК «Демидов» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 11.11.2020 от АО «Омсктрансмаш» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3–8 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 единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	индекс, 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 ОКДП	валюта договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)	
ООО ИК «Демидов»	Россия	620026, Свердловская область, г. Екатеринбург	ул. Белинского, д. 83, оф. 713	6685134660	07.10.2020	-	Протокол № ЗК-134/09/2020	Поставка проката листового	24.10.3 Прокат листовой горячекатаный стальной, без дополнительной обработки	рубли	1 832 072,09	31.12.2020	-	

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) 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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные Постановлением № 1211 (далее – Правила направления сведений), 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 договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.*

Из пункта 2 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки 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, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении Запроса котировок АО «Омсктрансмаш» руководствовалось Положением о закупке.

Согласно пункту 20.2.1 (1) Положения о закупке договор по итогам процедуры конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 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.

Согласно пункту 20.3.1 (1) лицом, с которым заключается договор по результатам закупки, является победитель закупки.

В силу пункта 20.6.1 (3) Положения о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае поступления заказчику в письменной форме либо в электронной форме заявления об отказе от подписания договора.

В соответствии с пунктом 20.6.3 (2) Положения о закупке при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, заказчик (организатор закупки) обязан направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС), Комиссией установлено следующее.

АО «Омсктрансмаш» проведен запрос котировок (извещение № 32009521173, размещено в ЕИС 24.09.2020)

Согласно протоколу № ЗК-134/09/2020 от 07.10.2020 на участие в запросе котировок поступила одна заявка № 185930 (ООО ИК «Демидов»), которая признана соответствующей требованиям документации запроса котировок. АО «Омсктрансмаш» принято решение о заключении договора с участником закупки с идентификационным номером 185930.

Порядок заключения договора по результатам запроса котировок установлен в разделе 4.20 документации запроса котировок.

В соответствии с пунктом 4.20.1 документации запроса котировок договор по итогам закупки заключается в срок, установленный в пункте 32 информационной карты.

В силу пункта 32 информационной карты (раздел 6) документации запроса котировок срок заключения договора составляет 20 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Так, протокол № ЗК-134/09/2020 от 07.10.2020 размещен в ЕИС – 08.10.2020, в связи с чем, последний день для заключения договора – 28.10.2020.

Пунктом 4.20.7 документации запроса котировок установлено, что проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется Заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 4.20.9 документации запроса котировок лицо, с которым заключается договор, в течение 5 рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику, в том числе протокол разногласий, в случае, предусмотренном пунктом 4.20.13.

В силу пункта 4.20.13 документации запроса котировок в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком согласно пункту 4.20.7, лицо, с которым заключается договор, в течение 2 рабочих дней

составляет и направляет заказчику протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов; проект договора при этом не подписывается. Заказчик в течение 2 рабочих дней рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания. Направление протокола разногласий осуществляется однократно.

Согласно пункту 4.20.20 (1) документации запроса котировок участник закупки признается уклонившимся от заключения договора, в случае предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, составленного с соблюдением требований извещения.

Ввиду того, что в установленный Положением о закупке, извещением о проведении запроса котировок срок, подписанный со стороны ООО ИК «Демидов» (участник № 185930) договор в адрес Заказчика не поступил, закупочная комиссия АО «Омсктрансмаш» составила протокол № ЗК-134-09-2020 (У) от 02.11.2020 о признании участника закупки с идентификационным номером 185930 (ООО ИК «Демидов») уклонившимся от подписания договора.

11.11.2020 Заказчик в соответствии с пунктом 20.6.3 (2) Положения о закупке направил сведения об Обществе в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, согласно Постановлению № 1211.

Комиссией установлено, что 15.10.2020 посредством электронной площадки ООО «ЭТП» по адресу в информационно-коммуникационной сети «Интернет» www.eprgf.ru Заказчиком в адрес Общества направлен проект договора.

Письмом от 16.10.2020 № 345 ООО ИК «Демидов» предложило Заказчику заключить договор с протоколом разногласий

В свою очередь, АО «Омсктрансмаш» письмом от 16.10.2020 № 493/306-20 уведомило Ответчика о невозможности подписания договора с протоколом разногласий.

В протоколе разногласий к проекту договору Общество просит изложить пункт 9.5 договора в следующей редакции: «В случае нарушения одной из сторон своих обязательств по настоящему договору другая сторона вправе предъявить требование об уплате неустойки в виде пени в размере 0,1% от размера стоимости неисполненного в срок обязательства за каждый день просрочки».

Согласно пункту 9.5 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о проведении запроса котировок, в случае нарушения Поставщиком своих обязательств по настоящему договору Покупатель вправе предъявить требование об уплате неустойки в виде пени в размере 0,1% от размера стоимости неисполненного в срок обязательства, за каждый день просрочки.

Частью 6 статьи 3 Закона о закупках установлено, что заказчик определяет требования к участникам закупки в документации о конкурентной закупке в соответствии с положением о закупке. Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 5 статьи 4 Закона о закупках в единой информационной системе размещается, в том числе проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке.

Договор, заключаемый по итогам закупки, составляется путем включения в него, в том числе условий, которые были предложены победителем закупки в его заявке.

Исходя из вышеизложенного, заключение договора на условиях, не предусмотренных документацией о закупке, будет противоречить пункту 2 части 1 статьи 3, части 6 статьи 3 Закона о закупках.

Установлено, что ООО ИК «Демидов» в заявке, поданной на участие в запросе котировок, указывает следующее: «Изучив извещение (включая все изменения и разъяснения к ней), размещенные 24 сентября 2020 г. № 32009521173, и безоговорочно принимая установленные в них требования и условия участия в закупке, в том числе в отношении порядка формирования проекта договора, заключаемого по итогам закупки, установленного пп. 4.20.7, 4.20.9, участник процедуры закупки: ООО ИК «Демидов», в лице директора Ребровой Натальи Николаевны, предлагает заключить договор на: 2102-2020-00103 Поставка проката листового».

Из указанной информации следует, что Общество, подавая заявку на участие в закупке, согласилось с условиями проекта договора, установленными Заказчиком.

Условия договора поставки были изложены и доведены до сведения Общества посредством опубликования извещения о проведении процедуры запроса котировок на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru и приняты ООО ИК «Демидов».

Ответчик, согласившись с установленными в извещении о проведении запроса котировок условиями закупки и став победителем запроса котировок, не представил АО «Омсктрансмаш» подписанный договор.

Довод Общества, что 26.10.2020 ООО ИК «Демидов» на электронной площадке подписало договор на условиях, установленных извещением о закупке, вместе с тем договор был отклонен АО «Омсктрансмаш», не нашел своего подтверждения.

Согласно снимку экрана компьютера с сайта электронной торговой площадки, представленному Заявителем, проект договора, подписанный АО «Омсктрансмаш», размещался Заказчиком на электронной площадке и направлялся участнику на подпись 15.10.2020, 16.10.2020, 20.10.2020.

15.10.2020 договор был отклонен ООО ИК «Демидов» со следующим комментарием: «Первоначальная редакция предусматривает ответственность только поставщика в виде 0,1% за каждый день просрочки. Изменение п. 9.5 договора ставит стороны в равные и честные условия в случае нарушения условий одной из сторон».

18.10.2020 договор был отклонен Обществом с комментарием: «Симметричные санкции в случае нарушения сторонами своих обязательств».

26.10.2020 договор также был отклонен ООО ИК «Демидов» со следующим комментарием: «Требование по листам сталь 20 КУВ1 невыполнимо в связи с необходимостью заказа каждой позиции от 30 тн. и сроком поставки от 120 дней».

Документов, подтверждающих отклонение Заказчиком 26.10.2020 договора, подписанного со стороны ООО ИК «Демидов», Ответчиком в материалы настоящего дела не представлено.

По результатам проверки представленных АО «Омсктрансмаш» сведений в отношении ООО ИК «Демидов» (ИНН 6685134660), 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 «Омсктрансмаш»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью Инвестиционная компания «Демидов» (ИНН 6685134660, ОГРН: 1176658058851, юридический адрес: 620026, Свердловская область, город Екатеринбург, улица Белинского, дом 83, офис 713) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением общества с ограниченной ответственностью Инвестиционная компания «Демидов» от заключения договора с акционерным обществом «Омский завод транспортного машиностроения» по результатам запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку проката листового в рамках государственного контракта № 2021187417891412237203737 от 22.05.2020 (извещение № 32009521173 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

<...>