

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 28.06.2021г.

Решение в полном объеме изготовлено 30.06.2021г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия), на которую возложены полномочия 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 22.11.2012г. №1211, в составе:

Председатель Комиссии: ,

Члены Комиссии: ,

при участии представителя заказчика - ПАО «Корпорация «Иркут» в лице Иркутского авиационного завода -(доверенность),

в отсутствие представителя участника закупки - ООО «Зенит», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения обращения, заявившего ходатайство рассмотрения обращения в отсутствие представителя,

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Зенит», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ПАО «Корпорация «Иркут» в лице филиала Иркутского авиационного завода, поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Зенит» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме

на поставку, изготовление контейнеров для отходов гальванического производства для нужд ИАЗ - филиала ПАО «Корпорация «Иркут», извещение № 32110141454.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения организатора торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Единым положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее — Положение о закупке), утвержденным наблюдательным советом от 18.03.2015г.

Заказчиком 31.03.2021г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32110141454 о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку, изготовление контейнеров для отходов гальванического производства для нужд ИАЗ - филиала ПАО «Корпорация «Иркут».

Ознакомившись с вышеуказанной информацией ООО «Зенит» подана заявка на участие в аукционе.

Согласно протоколу заседания комиссии от 27.04.2021г., победителем признано ООО «Зенит».

Согласно пункту 20.2.1 Положения о закупке договор по итогам процедуры закупки заключается 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.

Аналогичное положение установлено в пункте 33 Информационной карты документации.

В соответствии с пунктом 20.2.5 Положения о закупке договор по итогам конкурентного способа закупки, проводимого в электронной форме, заключается только в электронной форме с использованием функционала ЭТП, ЗЭТП.

Пунктом 4.22.15 документации установлено, что заключение договора в электронной форме осуществляется в соответствии с регламентом и функционалом ЭТП, с использованием которой проводилась закупка. Договор подписывается ЭП лица, имеющего право действовать соответственно от имени заказчика и лица, с которым заключается договор.

Согласно пункту 4.22.7 документации 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.

В пункте 4.22.9 документации указано, что лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора.

На основании пункта 4.22.19 документации участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные документацией о закупке сроки.

Как следует из представленных заказчиком скриншотов, подписанный договор со стороны заказчика был направлен в адрес ООО «Зенит» путем размещения договора на ЭТП 13.05.2021 года.

Соответственно, ООО «Зенит» должно было подписать договор в электронной форме в срок до 21.05.2021г.

В установленный срок подписанный договор со стороны ООО «Зенит» в адрес Иркутского авиационного завода представлен не был.

Протоколом от 31.05.2021 года, ООО «Зенит» было признано уклонившимся от заключения договора.

Как следует из пояснений ООО «Зенит», на дату проведения переторжки цены в России на закупку металла, из которого изготавливаются контейнеры резко увеличились на 20-30%, в связи с чем, изготовление контейнеров по цене 1668500,00 руб. для ООО «Зенит» было бы убыточно.

При проведении переторжки 23.04.2021г. функционал электронной площадки ЕЭТП, на которой проводилась закупка физически не позволил ООО «Зенит» увеличить стоимость первоначально заявленной стоимости, поскольку такой функции на площадке просто не существует, кроме того функционал площадки также не предоставляет участнику закупки возможности при проведении переторжки отозвать ранее направленную заявку с ценной 1668500,00 руб.

Поскольку на электронную площадку за электронной цифровой подписью не было физической возможности увеличить стоимость изготовления контейнеров ООО «Зенит» до вынесения решения по закупке (протокол от 27 апреля 2021г.) 26 апреля 2021 года направило в адрес организатора закупки по указанному в документации о закупке единственному адресу электронной почты: golovan_ae@irkut.ru уведомление об увеличении стоимости на сумму 1860000,00 руб.

Согласно пояснениям участника закупки, «организатор закупки проигнорировал направленное в его адрес 26 апреля 2021 года уведомление об увеличении стоимости продукции, хотя у него в течение суток было время для его рассмотрения, протокол по закупке был подписан только 27 апреля 2021 года. И уже 13 мая 2021 года направил на ЭТП проект договора с ценой в 1668500,00 руб. против воли участника закупки, которая была выражена в стоимости 1860000,00».

Вместе с тем, как установлено Комиссией Иркутского УФАС, согласно пункту 10 Информационной карты документации начальная максимальная цена договора составляет 1 933 646,27 рублей. ООО «Зенит» подало предложение цены, составляющее 1 668 500,00 рублей.

Согласно пункту 4.15.6 документации предложения участника закупки в рамках переторжки не рассматриваются, а его заявка остается действующей с ранее объявленной ценой в случае, если предложение направлено на увеличение первоначальной цены заявки. Аналогичное требование закреплено в пункте 8.5.10 Положения о закупке.

Исследовав все обстоятельства, комиссия антимонопольного органа не находит объективных обстоятельств, препятствующих обществу в подписании договора.

Согласно части 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Учитывая, что ООО «Зенит» не был представлен подписанный проект договора в установленный срок Иркутским авиационный заводом правомерно признано уклонившимся от заключения договора.

Согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Исходя из пояснений заявителя, неисполнение ООО «Зенит» обязанности заключить договор по результатам закупки на условиях закупочной документации и по предложенной обществом цене связано с увеличением цен на металл, из которого изготавливаются контейнеры.

По мнению Иркутского УФАС, указанное обстоятельство не может служить основанием для отказа исполнения обязательств, так как данное обстоятельство не является форс-мажорным, поскольку не носит чрезвычайный характер.

Как установлено Комиссией Иркутского УФАС, рост цен на металлопродукцию различного сортамента наблюдается с IV квартала 2020 года. Со второго полугодия 2020 года, особенно в I - II кварталах 2021г года, наблюдался существенный рост мировых цен на всю металлопродукцию: сырье, полуфабрикаты, плоский и сортовой прокат. Таким образом, ООО «Зенит» как профессиональный участник соответствующего рынка, подавая заявку на участие в конкурсе и формируя предложение о цене, могло прогнозировать и планировать рост цен на металл и соответственно заложить определенный процент повышения цены в свое предложение.

Кроме того, ООО «Зенит» при подаче заявки на участие в закупке были

приняты условия процедуры закупки, в том числе обязательства по заключению договора по итогам торгов, таким образом, принимая участие в закупке, участник ООО «Зенит» счел приемлемыми условия исполнения договора и реализуемой предложенную стоимость товара.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является 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.

Соответственно ООО «Зенит», подавшее заявку на участие в закупке, осуществляет такими действиями свою предпринимательскую деятельность, самостоятельно несет финансовые риски, в том числе риски, связанные с действиями с формированием ценового предложения.

Применительно к Закону о закупках лицо, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренным указанным Законом, в случае совершения либо не совершения им действий (бездействия) в противоречии требованиям этого Закона, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним как лицом, признанным победителем закупки.

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 подписания договора в регламентированный срок.

Иркутское УФАС полагает, что невозможность ООО «Зенит» заключить договор на условиях, предложенным обществом при участии в закупке установленных, не снимает с победителя закупки ответственность перед заказчиком.

При формировании предложения участнику необходимо учитывать все риски, связанные с участием в закупке и последующим исполнением договора, что в свою очередь ООО «Зенит» не предусмотрело.

Согласно части 3 статьи 401 ГК РФ 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.

ООО «Зенит», подавая заявку на участие в закупке, приняло все условия документации, в том числе было ознакомлено и согласно с установленным сроком для подписания договора. В связи с этим, общество должно было предполагать, с учетом складывающейся динамики роста цен на металл как на мировом, так и на российском рынке, что в период с момента подачи заявки (08.04.2021г.) до момента подписания договора (крайний срок - 13.05.2021г.) цены на металл и материалы соответственно вырастут. На основании этого, действуя разумно и осмотрительно, необходимо было формировать ценовое предложение.

Учитывая изложенное, Комиссия антимонопольного органа установила, что действие (бездействие) ООО «Зенит», выразившееся в неподписании договора в срок, установленный Положением о закупке, документации, свидетельствует о недобросовестном поведении и нарушении обязательств, принятых обществом при подаче заявки на участие в закупке, что подтверждает факт уклонения ООО «Зенит» от заключения договора по результатам по результатам запроса предложений в электронной форме на поставку, изготовление контейнеров для отходов гальванического производства для нужд ИАЗ - филиала ПАО «Корпорация «Иркут».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «Зенит» (Российская Федерация, 426034, г. Ижевск, ул. Зенитная, 5/1, ИНН

1833046594 , дата подведения итогов закупки: 27.04.2021г., сведения о договоре: предмет договора – поставка, изготовление контейнеров для отходов гальванического производства; код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2): 25.99.2, валюта договора – российские рубли, цена договора- 1 688 500 рублей 00 копеек, срок исполнения договора – с до 31.12.2021, код валюты договора – RUB-643), включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

2.Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии