

Исх. №АЯ-04/8867 от 20.07.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев обращение заказчика ФЕДЕРАЛЬНОЕ КАЗЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "КАЗАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КАЗЕННЫЙ ПОРОХОВОЙ ЗАВОД" (вх. № 9148 от 07.07.2021 г.) о включении сведений в отношении ООО "Вектор" (ИНН: 1648042595, КПП: 164801001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32110349424 на предмет: Поставка кабельной продукции, в присутствии:

- представители заказчика – <...> – (должностное лицо) (доверенность №31 от 13.04.2021 г.),

- представителя ООО "Вектор" – <...> – (должностное лицо) (доверенность №1 от 15.07.2021 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение заказчика ФЕДЕРАЛЬНОЕ КАЗЕННОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ "КАЗАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КАЗЕННЫЙ ПОРОХОВОЙ ЗАВОД" (вх. № 9148 от 07.07.2021 г.) о включении сведений в отношении ООО "Вектор" (ИНН: 1648042595, КПП: 164801001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32110349424 на предмет: Поставка кабельной продукции.

Извещение о проведении закупки № 32110349424 размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru - 03.06.2021 г.

Начальная (максимальная) цена договора - 2 637 147,50 руб.;

Дата и время окончания подачи заявок - 11.06.2021 в 07:00;

В соответствии с протоколом № 32110349424-1 рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства заявка ООО "ВЕКТОР" признана соответствующей требованиям аукционной документации с ценовым предложением в 2 637 147,50 рублей. Указанный протокол был размещен в Единой информационной системе в сфере закупок 15 июня 2021 года.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а

также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ФЕДЕРАЛЬНОГО КАЗЕННОГО ПРЕДПРИЯТИЯ «КАЗАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ КАЗЕННЫЙ ПОРОХОВОЙ ЗАВОД» (далее – Положение).

22.06.2021 г. проект договора был направлен участнику на подпись.

25.06.2021 г. ООО "ВЕКТОР" направил протокол разногласий в форме письма исх. №78 от 24.06.2021 г. о невозможности подписания (исполнения) обязательств, ввиду нестабильной экономической ситуации на рынке кабельной продукции в Российской Федерации.

29.06.2021 г. Заказчиком был повторно направлен проект договора без внесения изменений с ответом на протокол разногласий (исх.№78 от 24.06.2021 г.), что в соответствии с п. 1.11.2 Положения и части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, 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 Положением, извещением о конкурентной закупке в электронной форме по срокам заключения договора, договор должен быть заключен не ранее 26.06.2021 г. и не позднее 05.07.2021 г.

По состоянию на 06.07.2021 года проект договора ООО "ВЕКТОР" не был подписан.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1.11.5 Положения участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, когда не представил подписанный договор (отказался от заключения договора) в редакции Заказчика в срок, определенный настоящим Положением.

В связи с тем, что в установленный законодательством срок, а именно до 05 июля 2021 года ООО "ВЕКТОР" не подписало направленный договор, заказчиком было принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

В ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России представитель ООО "ВЕКТОР" пояснил, что договор не подписан по причине повышения цен на товар, поставка которого предусмотрена в рамках данного договора. В качестве подтверждения указанного факта были приложены подтверждающие документы, в том числе, коммерческие предложения организации по товару, который должен был быть поставлен в рамках рассматриваемой закупки.

Так, 16.06.2021 г. ООО "ВЕКТОР" получило коммерческое предложение от ООО «ЭТМ», согласно которому цена поставляемой продукции составит 3 038 136,60 рублей за 35 наименований товара, что существенно превышает цену рассматриваемого Договора.

В случае заключения Договора и выполнения его на основании предусмотренной п. 2.1. Договора цены, ООО "ВЕКТОР" понесёт убытки, как минимум, в размере 400 988,50 руб. Более того, убыток в размере 400 988,50 руб. будет иметь место только при закупке товара, без учета доставки, которая также осуществляется силами Поставщика.

Согласно пояснениям ООО "ВЕКТОР" умышленных намерений уклоняться от заключения контракта у ООО "ВЕКТОР" не имелось, однако обстоятельства, связанные с существенным несоответствием цен, указанным в расчете НМЦД и фактическими ценами, приводят к экономической нецелесообразности заключения

рассматриваемого договора.

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил, что также запрашивал коммерческие предложения по товарам, закупаемым в рассматриваемой закупке и так же подтвердил, что в настоящее время, наименьшая цена договора, предлагаемая в коммерческом предложении почти на 1 844 000 рублей выше, чем начальная (максимальная) цена договора по рассматриваемой закупке.

Как усматривается из настоящей закупочной процедуры, снижения цены со стороны ООО "ВЕКТОР" не было, заявку на участие в электронном аукционе подала только одна компания.

Согласно пояснениям ООО "ВЕКТОР", именно существенные расхождения между расчетом НМЦД и фактической стоимостью товара приводят к экономической нецелесообразности заключения данного договора, о чем Заказчику также было сообщено при подаче протокола разногласий.

Принимая во внимание, что требуемая к поставке кабельная продукция является изделием из металла, следует учесть, что существенный рост цены на продукцию связан с резким ростом цены на металл, в связи с чем Федеральной антимонопольной службой РФ проводится проверка поставщиков металла. Указанная информация размещена в открытом доступе в сети «Интернет».

Более того, согласно новостному заголовку с сайта ФАС России от 22.04.2021 г., антимонопольным органом были установлены признаки картельного сговора между АО «Сталепромышленная компания», ООО «Сервисный центр металлопроката», ООО «Предприятие «Стройтехцентр», ООО «А Групп», ООО «УРАЛМЕТАЛЛСТРОЙ», ООО «Управление комплектации и снабжения», ООО Металлоторговая компания «КРАСО» в связи с резким ростом цен на металлопрокат (арматуру, листовую и фасонный металл, трубы, иные металлоконструкции).

По данным, размещенным на <https://metalinфо.ru>, <https://minstroyrf.gov.ru> стоимость металлоконструкций в первом полугодии 2021 г. выросла с 67,1 тыс. руб. до 80,6 тыс. руб. за тонну, при отсутствии роста цен на сырье и другие затраты, связанные с их производством.

При таких обстоятельствах, заключение и исполнение Договора на условиях, сформированных в ценах, которые не являются актуальными, представляется экономически нецелесообразным и влечет за собой несение Подрядчиком существенных убытков.

Стабильное ценовое исполнение контракта в условиях нестабильной экономической ситуации не может быть реализовано нашей компанией по независящим от нас обстоятельствам.

Как следует из положений п. 1 ст. 451 ГК РФ, существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Участие в конкурентных процедурах путем направления заявки, является, по сути заключением договора, посредством акцепта Подрядчиком оферты Заказчика.

Если бы Заказчик и Подрядчик исходили из того, что ожидается столь существенный рост стоимости металлопродукции, то цена, указанная в извещении о проведении закупки, должна была быть пересмотрена в сторону увеличения пропорционально росту стоимости материалов, либо оферта не была бы направлена Заказчиком и не акцептована Подрядчиком.

В ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России было установлено, что ООО «Вектор» имеет успешный опыт выполнения подобного рода работ, что подтверждается сведениями о заключенных контрактах, информация о которых содержится в единой информационной системе.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Согласно части 3 статьи 5 Закон о закупках 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 пункту 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 Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 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:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. N 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки

или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе 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;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Комиссия Татарстанского УФАС России изучив документацию, иные представленные материалы приходит к выводу, о не включении сведений в отношении ООО "Вектор" (ИНН: 1648042595, КПП: 164801001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32110349424 на предмет: Поставка кабельной продукции.

При принятии решения, Комиссия учитывала тот факт, что ранее обращений о включении ООО "Вектор" в Реестр недобросовестных поставщиков в Татарстанское УФАС России не поступало.

Также Комиссия Татарстанского УФАС России отмечает, что Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации" утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с п. 1 названных Правил ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляет антимонопольный орган. Согласно п. 13 Правил рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Таким образом, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений Закона о закупках и Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин "уклонение от заключения контракта (договора)" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт (договор), в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя закупки.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание положения письма ФАС России от 18 марта 2020 г. № ИА/21684/20 О проведении закупок, направленных на профилактику, предупреждение, ликвидацию последствий распространения коронавирусной инфекции (COVID-19) на территории РФ, согласно которому, ситуация, связанная с распространением новой коронавирусной инфекции, является обстоятельством непреодолимой силы.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211 Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения в отношении ООО "Вектор" (ИНН: 1648042595, КПП: 164801001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32110349424 на предмет: Поставка кабельной продукции.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)