ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 023/07/5-2386/2020

о включении в Реестр недобросовестных поставщиков

02 июня 2020 г. г.
Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия), в составе:

в отсутствие надлежащим образом уведомленного представителя МУП г. Сочи «Водоканал» (далее - Организатор торгов), при участии представителя ООО «Инженерные и строительные системы» (далее - Победитель торгов) Л.Н.Н. ассмотрев сведения, представленные Заказчиком о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Инженерные и строительные системы» - победителя аукциона в электронной форме на право поставки фитингов литых и электросварных,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения Организатора торгов МУП г. Сочи «Водоканал» о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Инженерные и строительные системы» - победителя аукциона в электронной форме на право поставки фитингов литых и электросварных.

Заседание комиссии Краснодарского УФАС России по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков назначено на 02.06.2020 в 10:30.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные

материалы, установила следующее.

04 февраля 2019 года МУП г. Сочи «Водоканал» объявлен аукцион в электронной форме №32008842000 «Поставка фитингов литых и электросварных».

Предельная цена договора 8 500 000,00 (восемь миллионов пятьсот тысяч рублей) 00 копеек. Начальная (максимальная) цена единицы товара 1 071 166,35 (один миллион семьдесят одна тысяча сто шестьдесят шесть рублей) 53 копеек.

По данной процедуре закупки подано семь заявок участников закупки, в аукционе участвовало четыре участника:

- ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ»;

- ООО «ГРУППА КОМПАНИЙ «ПЛАСТИК»;

- ООО «Производственно-Строительная фирма «КУБТЕХЭЛЕКТРО»;

- ООО «АКВАТЕХСТРОЙ».

По результатам подведения итогов аукциона в электронной форме 11.03.2020 года победителем закупки признан участник ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ» с предложением цены единиц товара 790 000 рублей 00 копеек.

11.03.2020 года в Единой информационной системе размещен протокол подведения итогов аукциона в электронной форме.

23.03.2020 года ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ» направило письмо о возможности поставки товара с отличными качествами от товара, указанного в документации об аукционе техническими характеристиками.

30.03.2020 года МУП г. Сочи «Водоканал» направлен письменный ответ, о необходимости поставки товара в соответствии с техническими характеристиками, указанными в документации об аукционе в электронной форме.

Согласно п. 15 ст. 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-03 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», и п. 26.2. Положения о закупках МУП г. Сочи «Водоканал» (далее - Положение 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 ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Обязанность заключения договора с заказчиком возлагается на участника, признанного победителем конкурентной процедуры закупки (п. 26.3 Положения о закупках).

Согласно предоставленным на рассмотрение Комиссии Краснодарского УФАС документам, 31.03.2020 года ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ» направило письмо № 01 об отказе от заключения договора по причине полученного письменного отказа МУП г. Сочи «Водоканал» в замене товара характеристики которого отличаются от отражённых в конкурсной документации.

По правилам пп. 1 п. 26.4. Положения о закупках победитель закупки считается уклонившимся от заключения договора при предоставлении участником закупки письменного отказа от заключения договора.

Отказ от заключения договора ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ» прямо выразило в своём уведомлении от 31.03.2020 г. исх.№01, в последнем абзаце которого указано: «мы вынуждены отказаться от подписания».

Согласно, части 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.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных указанным Законом, в случае совершения либо не совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним как лицом, признанным победителем закупки.

Таким образом, 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.

Согласно п. 3 ст. 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской

деятельности, несёт ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Пунктом 1.3. Положения о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (приложение к постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23 декабря 2015 г. № 173-14), к обстоятельствам непреодолимой силы относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, независящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

Кроме того, к таким обстоятельствам не могут быть отнесены предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное, а также другие обстоятельства, которые стороны договорных отношений исключили из таковых.

Вместе с тем, п. 8 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Таким образом доводы ООО «ИНЖЕНЕРНЫЕ И СТРОИТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ» изложенные в уведомлении об отказе в заключении договора, послужившие основанием для принятия Обществом такого решения, являются несостоятельными, не имеющими правового значения для принятия решения о заключении, либо не заключении договора.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. От 30.12.2012) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

В соответствии с п. 1 Правил направления заказчиками сведений о

недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), направляются сведения 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.

В установленный регламентированный срок Победитель торгов не разместил в единой информационной системе:

- проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона.

- документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора.

Согласно п. 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утверждённых Постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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) Организатор торгов 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.

Направленные МУП г. Сочи «Водоканал» документы соответствуют п. 2 Постановления Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 и содержат сведения о победителе открытого аукциона, который уклонился от подписания договора. Исходя из представленных на рассмотрение материалов Комиссией установлено, что Победитель торгов не представил Организатору торгов подписанный договор, а также надлежащее обеспечение исполнения договора в срок, установленный конкурсной документацией.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ (ред. от 12.03.2014) «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия Краснодарского УФАС России,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МУП г. Сочи «Водоканал в отношении поставщика ООО «Инженерные и строительные системы» включить в реестр недобросовестных поставщиков.