

Заключение № 05-08/15-21 РНП

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

22.07.2021

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;

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

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

рассмотрев обращение муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Заказчик, Предприятие) (вх. Омского УФАС России от 12.07.2021 № 6915) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ТЭМ» (ИНН 1639023596) (далее – ООО «Торговый дом «ТЭМ», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя МП г. Омска «Тепловая компания» – <...> (Доверенность от 03.06.2021 № 3710-ИП/04),

при участии представителя ООО «Торговый дом «ТЭМ» посредством системы средств видеоконференцсвязи – <...> (Доверенность от 01.03.2021 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 12.07.2021 поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «Торговый дом «ТЭМ» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Предприятия, об уклонении Общества от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, размещенной в единой информационной системе в сфере закупок, МП г. Омска «Тепловая компания» проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных (реестровый номер 31.180.21) (извещение № 32110274982) (далее – аукцион, закупка) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания» (далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу № ПРЕА 180/21 от 03.06.2021, опубликованному в единой информационной системе 03.06.2021, на участие в аукционе была подана одна заявка – ООО «Торговый дом «ТЭМ», по результатам рассмотрения которой комиссией по осуществлению закупок МП г. Омска «Тепловая компания» принято решение о соответствии заявки Общества требованиям, установленным документацией о проведении аукциона.

В соответствии с частью 20 статьи 30 Положения о закупках аукцион признан несостоявшимся, Комиссией по осуществлению закупок МП г. Омска «Тепловая компания» принято решение заключить договор с ООО «Торговый дом «ТЭМ», как с единственным участником закупки, подавшим заявку, соответствующую требованиям документации о закупке.

Протоколом № ППУ 180/21 от 21.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках ООО «Торговый дом «ТЭМ» признано уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона.

2. В соответствии с частью 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.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Общества от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «Торговый дом «ТЭМ» запрос (исх. от 13.07.2021 № 05-6875) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 13.07.2021 № 05-6875 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения МП г. Омска «Тепловая компания».

22.07.2021 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 7386э), в которых последнее указывает, что 18.05.2021 в соответствии с извещением о проведении аукциона ООО «Торговый дом «ТЭМ» направило заявку на участие в аукционе с предложением поставки трубы стальной электросварной прямошовной на общую сумму 4 498 200 рублей. В заявке, в том числе было отражено, что:

– цена указана с НДС, с учетом доставки автотранспортом до склада Заказчика в г. Омск;

– отгрузка и приемка товара осуществляется по теоретическому весу;

– толеранс +/-10%;

– срок действия предложения: до 14.06.2021;

– условия оплаты: обсуждаются при подписании всего объема.

03.06.2021 протоколом ООО «Торговый дом «ТЭМ» признано победителем.

07.06.2021 Заказчик разместил на электронной площадке проект договора, согласно пункту 4.7. которого оплата поставленного товара производится



ООО «Торговый дом «ТЭМ»	Россия	423800,  Республика Татарстан, Набережные Челны	Моторная,  38 г.	1639023596	03.06.2021	-	протокол  № ПРЕА рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе 180/21 от 03.06.2021	Трубы стальные	24.20.13.130	рубли	4 5
									643		

\* По результатам проведенной МП г. Омска «Тепловая компания» закупки № 32110274982 договор с ООО «Торговый дом «ТЭМ» заключен не был.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Положения о закупках договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о закупках.

Частью 1 статьи 18 Положения о закупках установлено, что по результатам конкурентной закупки договор заключается с победителем закупки, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником данной закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Частью 2 статьи 18 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке.

В течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий (часть 3 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.1 документации о проведении аукциона).

В соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.2 документации о проведении аукциона течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 18 Положения о закупках, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение 3 рабочих дней с даты размещения победителем закупки на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает на электронной площадке доработанный проект договора либо повторно размещает на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя закупки. При этом размещение на электронной площадке Заказчиком проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках (часть 5 статья 18 Положения о закупках, пункт 6.5.3 документации о проведении аукциона).

В течение 3 рабочих дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 18 Положения о закупках, победитель закупки размещает на электронной площадке проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, и подписанные электронной подписью указанного лица (часть 6 статья 18 Положения о закупках, пункт 6.5.4 документации о проведении аукциона).

В части 7 статьи 18 Положения о закупках установлено, что в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно части 13 статьи 18 Положения о закупках и пункту 6.5.5 документации о проведении аукциона победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках (пунктом 6.5 документации о проведении аукциона), он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 18 Положения о закупках (пунктом 6.5.2 документации о проведении аукциона).

При рассмотрении дела № 05-08/15-21 РНП Комиссия установила, что согласно протоколу № ПРЕА 180/21 от 03.06.2021, опубликованному в единой информационной системе 03.06.2021, на участие в аукционе была подана одна заявка – ООО «Торговый дом «ТЭМ», по результатам рассмотрения которой комиссией по осуществлению закупок МП г. Омска «Тепловая компания» принято решение о соответствии заявки Общества требованиям, установленным документацией о проведении аукциона.

07.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на электронной площадке ООО «РТС-тендер» размещен проект договора на поставку товара.

11.06.2021 ООО «Торговый дом «ТЭМ» на электронной площадке ООО «РТС-тендер» размещены доверенность от 08.06.2021 № 50, подписанный со стороны Общества проект договора поставки товара, протокол разногласий к договору на поставку товара от 09.06.2021.

15.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на электронной площадке ООО «РТС-тендер» вновь размещен проект договора на поставку товара, доверенность от 29.12.2020 № 8668-ИП/04, а также письмо Предприятия от 15.06.2021 № 4026-ИП/13, в котором последнее сообщает, что предложенные Обществом «изменения не могут быть приняты, за исключением документов, подтверждающих право подписи финансово-хозяйственных документов ООО «Торговый дом «ТЭМ» (в том числе договоров, контрактов, дополнительных соглашений, протоколов разногласий и т.д.) на имя <...>».

Протоколом № ППУ 180/21 от 21.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках ООО «Торговый дом «ТЭМ» признано уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона.

Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что Общество в установленный частью 6 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.4

документации о проведении аукциона срок (18.06.2021) не направило на электронную площадку подписанный со своей стороны проект договора, поскольку «условия оплаты по проекту договора не соответствуют заявке на участие в закупке, а также не могут быть исполнены Заказчиком своевременно и в полном объеме».

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), настоящим Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 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. 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы, а также обстоятельств, не позволивших ему в установленном порядке подписать проект договора и направить его Заказчику, не представлено.

По мнению Комиссии, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

Кроме того, в первой части заявки ООО «Торговый дом «ТЭМ» указало, что изучило извещение и документацию о проведении аукциона и согласно поставить товар на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

Таким образом, из совокупности имеющихся в деле № 05-08/15-21 РНП материалов Комиссия пришла к заключению, что ООО «Торговый дом «ТЭМ» уклонилось от заключения договора поставки труб стальных (реестровый номер 31.180.21) (извещение № 32110274982).

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении ООО «Торговый дом «ТЭМ» (ИНН 1639023596), 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

#### ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ТЭМ» (ИНН 1639023596, ОГРН 1031616011536, юридический адрес: 423800, Республика Татарстан, г. Набережные Челны, ул. Моторная, 38) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года в связи уклонением общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «ТЭМ» от заключения договора с муниципальным предприятием города Омска «Тепловая компания» по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на право заключения договора на поставку труб стальных (реестровый номер 31.180.21) (извещение № 32110274982).

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель  
Комиссии

<...>

Члены  
Комиссии

<...>