

Заключение № 055/10/5-711/2024

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

18.07.2024

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:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

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

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

рассмотрев обращение акционерного общества «Тепловая компания» (далее – АО «Тепловая компания», Заказчик, Заявитель) (вх. от 10.07.2024 № 6308/24) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Челябинский завод трубопроводной арматуры «АРМАКОМ» (ИНН 7452154288, ОГРН 1207400026448, юридический адрес: ул. Енисейская, д. 50 Б, г. Челябинск, вн. р-н Ленинский, г.о. Челябинский, Челябинская область, 454010) (далее – ООО «ЧЗТА АРМАКОМ», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном 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»,

в отсутствие представителя Заявителя, извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

при участии представителя Ответчика посредством видеоконференц-связи: <...>(доверенность б/н от 12.07.2024, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность б/н от 11.07.2024, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 10.07.2024 поступило обращение АО «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения договора по результатам закупочной процедуры.

АО «Тепловая компания» проведен запрос котировок в электронной форме на поставку задвижек (реестровый номер 375.303К.24) (далее – также товар) (извещение № 32413705998 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка).

Согласно протоколу № ПЗК 375.303К.24 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего

предпринимательства и подведения итогов, от 27.06.2024 Общество признано победителем закупки.

В соответствии с частью 3 статьи 18 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «Тепловая компания» (далее – Положение о закупках) Общество признано уклонившимся от заключения договора в связи с нарушением сроков подписания проекта договора (протокол № ППУ 375.303К.24).

На основании изложенного, АО «Тепловая компания» просит внести сведения об ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 11.07.2024 № ГЛ/3955/24 Обществом представлены письменные пояснения относительно доводов, изложенных в обращении АО «Тепловая компания», а также копии документов, подтверждающих приведенные доводы Ответчика (вх. от 16.07.2024 № 6463-ЭП/24).

В письменных пояснениях ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» сообщает, что в период, отведенный на подписание проекта договора, произошла техническая поломка компьютера, на котором установлена электронная цифровая подпись для подписания договоров на электронной торговой площадке, что подтверждается приемной квитанцией по заказу № 1742 от 26.06.2024 из сервисного центра, осуществляющего компьютерный ремонт. При этом после восстановления доступа к компьютеру, Общество электронным письмом от 08.07.2024 известило Заказчика о причинах неподписания проекта договора в установленный срок.

Общество отмечает, что заявка на участие ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» зарегистрирована 24.06.2024 в 16:19 часов (московское время) за один день до окончания срока приема заявок, что свидетельствует о заинтересованности Общества в процедуре.

Кроме того, между АО «Тепловая компания» и ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» ранее были заключены договоры № 203.303К.24-СМСП от 06.05.2024, № 320.303К.24-СМСП от 25.06.2024, находящиеся на стадии исполнения, что также подтверждает отсутствие намерения уклониться от заключения договора с Заказчиком.

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

3. В Омское УФАС России 10.07.2024 от АО «Тепловая компания» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3 – 7 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 – Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	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 код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
Общество с ограниченной ответственностью «Челябинский завод трубопроводной арматуры «АРМАКОМ»	Россия	454010, Челябинская область, г.о. Челябинский, вн. р-н Ленинский, г. Челябинск	ул. Енисейская, д. 50 Б	7452154288	27.06.2024	-	Протокол № ПЗК 375.303К.24 от 27.06.2024	Поставка задвижек (реестровый номер 375.303К.24)	28.14.13.120 Задвижки	рубли 643	330 000,00	27.12.2024	-

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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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 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 – Правила направления заказчиками 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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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.

Из представленных АО «Тепловая компания» документов Комиссией установлено, что АО «Тепловая компания» проведен запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку задвижек (реестровый номер 375.303К.24) (извещение в ЕИС № 32413705998).

Для участников закупки в ЕИС и на электронной площадке размещено приложение к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме, утвержденное председателем комиссии по

осуществлению закупок от 14.07.2024 (далее – Приложение к извещению). В подпункте 6.6.1 пункта 6.6 раздела 6 Приложения к извещению установлено, что в течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает усиленной 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.

Аналогичные положения содержатся в части 3 статьи 18 Положения о закупках АО «Тепловая компания».

Из пункта 6.1 Приложения к извещению следует, что обеспечение исполнения договора не установлено.

В соответствии с подпунктом 6.6.5 пункта 6.6 раздела 6 Приложения к извещению победитель электронной процедуры признается заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные пунктом 6.6 документации, 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 подпунктом 6.6.2 документации.

Аналогичные положения содержатся в части 13 статьи 18 Положения о закупках АО «Тепловая компания».

Согласно протоколу № ПЗК 375.303К.24 от 27.06.2024 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, и подведения итогов ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» (порядковый номер заявки 2) признано победителем закупки.

Проект договора № 375.303К.24-СМСП на поставку товара (далее – договор № 375.303К.24-СМСП) победителю запроса котировок в электронной форме направлен 27.06.2024 в 15:40 часов (Омское время). Регламентированный крайний срок подписания проекта договора № 375.303К.24-СМСП участником закупки – **02.07.2024 до 23:59 часов** (Омское время).

Как следует из пояснений Общества, представленных в Омское УФАС России, Общество, 26.06.2024 отдало на ремонт в сервисный центр компьютер, на котором установлена электронная цифровая подпись для подписания договоров на электронной торговой площадке. Ориентировочная дата готовности компьютера, указанная сервисным центром – 01.07.2024 (приемная квитанция по заказу № 1742 от 26.06.2024).

03.07.2024 ввиду того, что проект договора № 375.303К.24-СМСП в установленный срок не подписан со стороны победителя закупки – ООО «ЧЗТА АРМАКОМ», комиссией по осуществлению закупок АО «Тепловая компания» принято решение о признании победителя уклонившимся от заключения договора на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках, о чем был составлен соответствующий протокол № ППУ 375.303К.24 от 03.07.2024.

04.07.2024 Обществом из сервисного центра получен отремонтированный ноутбук с доступом на электронную торговую площадку и электронной цифровой подписи (акт выполненных работ по заказу № 1742 от 04.07.2024).

08.07.2024 Общество посредством электронного письма уведомило Заказчика о причинах неподписания проекта договора № 375.303К.24-СМСП в установленный срок.

Таким образом, из представленных сведений и документов в материалы настоящего дела установлено, что не заключение Обществом договора № 375.303К.24-СМСП по результатам закупки связано с технической поломкой компьютерного оборудования ООО «ЧЗТА АРМАКОМ».

Однако Комиссия считает, что поломка компьютера не является обстоятельством, исключающим возможность подписания договора. Для подписания проекта договора на электронной торговой площадке достаточно любого компьютера с выходом в сеть «Интернет», не обязательно принадлежащего Обществу, ключевой носитель электронной цифровой подписи и программное обеспечение, необходимое для применения электронной цифровой подписи.

Вместе с тем, Ответчиком достоверных доказательств, подтверждающих отсутствие объективной возможности произвести необходимые действия по заключению договора с другого компьютера, невозможность установки электронной цифровой подписи и программного оборудования на другой компьютер в установленный срок, в материалы дела не представлено, в связи с чем, следует признать, что у Общества в настоящем случае отсутствовали обстоятельства непреодолимой силы, препятствующие заключению договора № 375.303К.24-СМСП.

Также Комиссия Омского УФАС России, оценивая довод Ответчика об отсутствии иного технического оборудования для подписания проекта договора № 375.303К.24-СМСП кроме неисправного компьютера, запросила данные в отношении пользователя ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» (ИНН 7452154288) в государственной информационной системе «Независимый регистратор», обеспечивающей фиксацию всех действий участников закупок на электронных площадках, включенных в перечень операторов электронных площадок, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р, том числе наличие Интернет-соединения и настройку рабочего места пользователя.

Из полученных данных установлено, что пользователь (ИНН 7452154288) в период с 24.06.2024 по 05.07.2024 совершал активные действия на электронных торговых площадках, в том числе с использованием электронной цифровой подписи, соответственно, Общество обладало технической возможностью выхода на электронную площадку и использования электронной подписи посредством другого технического оборудования, в связи с чем, данный довод Ответчика подлежит отклонению.

Также информация о причинах неподписания проекта договора № 375.303К.24-СМСП была доведена Обществом до Заказчика лишь 08.07.2024, что подтверждается скриншотом с электронной почты, представленным Ответчиком в материалы дела, тогда как срок подписания договора № 375.303К.24-СМСП истек 02.07.2024. Более того, из пояснений Общества и приемной квитанции по заказу № 1742 из сервисного центра следует, что компьютер передан в ремонт Ответчиком 26.06.2024, с ориентировочной датой готовности 01.07.2024, при этом согласно акту выполненных работ по заказу № 1742 исправленный компьютер получен Обществом 04.07.2024 в 10:33 часов, соответственно, ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» обладало возможностью известить Заказчика сразу после прошествия ориентировочной даты готовности компьютера (01.07.2024).

Таким образом, до 02.07.2024 Обществом никаких действий, направленных на подписание договора № 375.303К.24-СМСП либо уведомление Заказчика о невозможности подписания договора, не совершалось.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, названным Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 названной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения 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 силу статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 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 неопределённостью 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 № 375.303К.24-СМСП и направить его Заказчику, не представлено.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в уклонении от заключения договора.

Условия закупочной документации были изложены и доведены до сведения ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» посредством опубликования Приложения к извещению о проведении запроса котировок на сайте электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» www.rts-tender.ru/, на сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru и приняты ООО «ЧЗТА АРМАКОМ».

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий, а именно, включение сведений об участнике закупки (поставщике) в реестр недобросовестных поставщиков, в случае совершения им действий (бездействий), нарушающих требования действующего законодательства Российской Федерации, а именно, признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

Таким образом, из совокупности имеющихся в деле материалов Комиссия пришла к заключению, что ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» уклонилось от заключения договора № 375.303К.24-СМСП на поставку задвижек (реестровый номер 375.303К.24), со своей стороны не предпринимая никаких действий для своевременного подписания проекта договора № 375.303К.24-СМСП.

По результатам проверки представленных АО «Тепловая компания» сведений об ООО «ЧЗТА АРМАКОМ» (ИНН 7452154288), 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 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», 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 «Тепловая компания»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Челябинский завод трубопроводной арматуры «АРМАКОМ» (ИНН 7452154288, ОГРН 1207400026448, юридический адрес: ул. Енисейская, д. 50 Б, г. Челябинск, вн. р-н Ленинский, г.о. Челябинский, Челябинская область, 454010) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением общества с ограниченной ответственностью «Челябинский завод трубопроводной арматуры «АРМАКОМ» от заключения договора с акционерным обществом «Тепловая компания» по результатам запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку задвижек (реестровый номер 375.303К.24) (реестровый номер извещения в ЕИС № 32413705998).

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Омское УФАС России обращает внимание, что согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 20.01.2023 № МШ/3488/23 соответствующее заключение территориального органа ФАС России не является конечным актом процедуры проведения проверки по факту уклонения от заключения договора либо одностороннего расторжения договора заказчиком, указанным в части 2 статьи 5 Закона о закупках, в связи с существенным нарушением условий договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, заключение территориального органа ФАС России не является безусловным основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков, следовательно, не относится к ненормативным правовым актам, в связи с чем, в случае оспаривания заключения антимонопольного органа в арбитражном суде обжалованию подлежит соответствующий пункт приказа ФАС России, на основании которого сведения в отношении такого лица включены в реестр недобросовестных поставщиков.