

Заключение № 05-08/24-21РНП

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

14.09.2021

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:

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

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

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

рассмотрев обращение АО «Омскавтодор» (далее - Заказчик, Заявитель) (вх. от 06.09.2021 № 8921э) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Сибсольторг Агро» (ИНН 5528204450) (далее – ООО «Сибсольторг Агро», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя ООО «Сибсольторг Агро», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителя АО «Омскавтодор» посредством видеоконференцсвязи- <...>,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 06.09.2021 поступило обращение от АО «Омскавтодор» о включении сведений об ООО «Сибсольторг Агро» (ИНН 5528204450) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме на поставку концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор» (извещение № 32110516149 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос предложений, закупка).

В соответствии с итоговым протоколом запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 09.08.2021 (далее – итоговый протокол) решением единой комиссии по закупкам Заказчика победителем признано ООО «Сибсольторг Агро».

10.08.2021 Заказчиком в адрес Общества был направлен проект договора на поставку концентрата минерального «Галит».

Был установлен регламентированный срок для подписания Обществом договора – 13.08.2021. Подписанный проект договора Обществом в адрес Заказчика не был направлен.

17.08.2021 комиссией закупки был составлен протокол отказа от заключения договора № 2.

На основании изложенного, АО «Омскавтодор» просит внести сведения об ООО «Сибсольторг Агро» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с частью 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.

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 «Сибсольторг Агро» уведомление о поступлении обращения от АО «Омскавтодор» (исх. от 07.09.2021 № 05-8793), в котором была указана дата рассмотрения обращения, а также было указано о необходимости представления письменных пояснений, возражений относительно изложенного в обращении АО «Омскавтодор».

На заседание Комиссии 14.09.2021 ООО «Сибсольторг Агро» своего представителя не направило, письменные пояснения не представило.

3. В Омское УФАС России 06.09.2021 от АО «Омскавтодор» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3–8 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 – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц 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 ОКПД	валюта 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 являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
Общество с ограниченной ответственностью «Сибсольторг Агро»	Россия	644061, Омская область, г.Омск	ул. 40 лет Ракетных войск, 19, кв.115.	552 820 4450	09.08.2021	-	Итоговый протокол запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 09.08.2021	Поставка концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор»	08.93.10.110 - соль	рубли 643	10 000 000	31.10.2021	-

В соответствии со статьей 5 Закона 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими 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 № 1211 (далее – Правила направления сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими 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, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении запроса предложений АО «Омскавтодор» руководствовалось положением о закупках товаров, работ, услуг АО «Омскавтодор», утвержденным советом директоров АО «Омскавтодор» (далее – положение о закупках), извещением об осуществлении запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее - извещение), документацией о запросе предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – документация о закупке),

Статья 8 положения о закупках регулирует основания и порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Согласно подпункту 1 пункта 6 статьи 8 положения о закупках в течение двух рабочих дней, исчисляемых со дня, следующего за днем размещения в ЕИС протокола, на основании которого возникает обязанность по заключению договора, Заказчик направляет победителю торгов копию такого протокола, а также проект договора (в двух экземплярах) с учетом предложений об условиях исполнения договора, в том числе предложения о цене договора или цене за единицу товара, услуги, содержащихся в заявке победителя торгов (аналогичное положение содержит подпункт 1 пункта 14 документации о закупке).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 8 положения о закупках победитель торгов обязан подписать проект договора (в двух экземплярах) и обеспечить получение проекта договора (в двух экземплярах) Заказчиком в срок не позднее трех календарных дней, исчисляемых со дня, следующего за днем получения проекта договора победителем торгов (аналогичное положение содержит подпункт 2 пункта 14 документации о закупке).

В соответствии с подпунктом 3 пункта 6 статьи 8 положения о закупках Заказчик, получивший от победителя торгов подписанный проект договора (в двух экземплярах), обязан подписать такой проект договора и обеспечить получение победителем торгов одного подписанного экземпляра договора не позднее пяти календарных дней, исчисляемых со дня, следующего за днем его получения Заказчиком (аналогичное положение содержит подпункт 3 пункта 14 документации о закупке).

Согласно пункту 8 статьи 8 положения о закупках победитель торгов признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора, в том числе, если в срок, установленный статьей 8 положения о закупках, победитель торгов не обеспечил получение Заказчиком подписанного проекта договора (в двух экземплярах).

Аналогичное положение содержит абзац 10 пункта 14 документации о закупке.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС), Комиссией установлено следующее.

АО «Омскавтодор» проведен запрос предложений в электронной форме на поставку концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор». Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 09.08.2021 на участие в запросе предложений было подано 3 заявки, в том числе заявка от ООО «Сибсольторг Агро» (№ 31024).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, от 09.08.2021 на участие в закупке было допущено 3 участника, в том числе ООО «Сибсольторг Агро» (№ 31024).

В соответствии с итоговым протоколом победителем запроса предложений признан участник под номером 1 - ООО «Сибсольторг Агро» (№ 31024).

Как указывалось ранее, победитель обязан подписать договор в срок не позднее трех календарных дней, исчисляемых со дня, следующего за днем получения проекта договора победителем.

Так, проект договора № ДП 55/21/08/20-02 (далее - договор) был размещен Заказчиком на электронной площадке АО «РАД» - 10.08.2021, в связи с чем, последний день для подписания договора ООО «Сибсольторг Агро» - 13.08.2021.

В указанные сроки ООО «Сибсольторг Агро» не подписало договор и не обеспечило получение договора Заказчиком.

В соответствии с пунктом 8 статьи 8 положения о закупках ООО «Сибсольторг Агро» признано уклонившимся от заключения договора, о чем Заказчиком 17.08.2021 был составлен протокол признания участника уклонившимся от заключения договора для запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, установлено, что Общество, приняв участие в запросе предложений на поставку концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор, согласившись с его условиями заключения договора, став победителем данного запроса предложений, в установленный подпунктом 2 пункта 6 статьи 8 положения о закупках, подпункта 2 пункта 14 документации о закупке срок (13.08.2021) не подписало договор и не обеспечило получение договора Заказчиком.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными подзаконными 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.

Согласно абзацу 3 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.

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 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 и направить его Заказчику, не представлено.

По мнению Комиссии Омского УФАС России, 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.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках 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.

Комиссия, проанализировав материалы настоящего дела, находит в действиях ООО «Сибсольторг Агро» признаки недобросовестности, поскольку после признания Общества победителем запроса предложений у последнего возникла *обязанность* по заключению договора на условиях, объявленных Заказчиком в закупочной документации, однако договор со стороны Общества не подписан. При этом, наличие обстоятельств, объективно не позволивших ООО «Сибсольторг Агро» подписать договор с АО «Омскавтодор, Комиссией не установлено.

По результатам проверки представленных АО «Омскавтодор», сведений в отношении ООО «Сибсольторг Агро» (ИНН 5528204450), 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «Омскавтодор»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Сибсольторг Агро» (ИНН 5528204450, ОГРН 1095543027690, юридический адрес: 644061, Омская область, г.Омск, ул. 40 лет ракетных войск, д. 19, кв. 115) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением общества с ограниченной ответственностью «Сибсольторг Агро от заключения договора с АО «Омскавтодор», по результатам запроса предложений в электронной форме на поставку концентрата минерального «Галит» для нужд АО «Омскавтодор» (извещение № 32110516149 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>