Заключение № 05-08/17-21 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

21.07.2021 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 акционерного общества «Омский завод транспортного машиностроения» (далее – АО «Омсктрансмаш», Заказчик) (вх. Омского УФАС России от 13.07.2021 № 7021) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «СК Эверест» (ИНН 7743346347) (далее – ООО «СК Эверест», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя АО «Омсктрансмаш» посредством системы средств видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от 08.09.2020 № 165/20, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 13.07.2021 поступило обращение АО «Омсктрансмаш» о включении сведений об ООО «СК Эверест» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению АО «Омсктрансмаш», об уклонении Общества от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов АО «Омсктрансмаш» проведен закрытый запрос котировок на право заключения договора на прокат сортовой и катанку (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 211799000068) (далее – запрос котировок, 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), единого положения о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение о закупке).

Согласно протоколу № ЗЗК-092/05/2021(2) от 09.06.2021, опубликованному на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» 10.06.2021, на участие в запросе котировок поступило 2 заявки (№ 32584, № 30816). По результатам ранжирования заявок участников закупки, допущенных к участию в закупке, победителем запроса котировок признан участник с идентификационным номером 30816, заявка которого заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора: 5 474 855,70 руб.

Протоколом № ЗЗК-092-05-2021(У) от 30.06.2021 АО «Омсктрансмаш» на основании пункта 4.20.19(2) ввиду непредоставления обеспечения исполнения договора признало участника закупки с идентификационным номером 30816 уклонившимся от подписания договора.

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 «СК Эверест» запрос (исх. от 15.07.2021 № 05-7007) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 15.07.2021 № 05-7007 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения АО «Омсктрансмаш».

19.07.2021, 22.07.2021 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 7225э, 7340э), в которых последнее указывает, что ООО «СК Эверест» направило в адрес АО «Омсктрансмаш» подписанный договор на бумажном носителе, что подтверждает намерение Общества заключить договор, а не уклониться от его заключения.

При этом ООО «СК Эверест» пояснило, что в данный момент у него отсутствует техническая возможность подписания договора в электронном виде и направления его на электронную площадку. В сопроводительном письме Общество также указало, что в отношении него возбуждено уголовное дело и в офисе компании в результате проведения обыска была изъята вся компьютерная техника, в том числе и компьютер, с которого ООО «СК Эверест» осуществляло выход на электронную площадку.

Положениями документации было предусмотрено обеспечение договора в виде предоставления банковской гарантии, которую ООО «СК Эверест» также не смогло разместить на электронной площадке по вышеуказанным причинам.

На основании вышеизложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «СК Эверест» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

3. 13.07.2021 в Омское УФАС России из АО «Омсктрансмаш» 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 – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре			
наименование юридического	страна	почтовый индекс, наименования	улица, номер	ИНН	дата подведения	дата заключения	реквизиты подтверждающего	наименование товаров,	код ОКДП	валюта договора	цена договор

лица		единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры		итогов закупки	неисполненного договора*	документа	работ, услуг		код валюты договора	
ООО «СК Эверест»	Россия	125239, г. Москва	бульвар Матроса Железняка, д. 9, кв. 11	7743346347	09.06.2021	-	протокол № ЗЗК-092/05/2021 (2) от 09.06.2021	Прокат сортовой и катанка	24.10.8	рубль 643	5 474 85

* По результатам проведенной АО «Омсктрансмаш» закупки договор с ООО «СК Эверест» заключен не был.

В соответствии с подпунктом 2.1.1 пункта 2.1 статьи 20 главы 8 Положения о закупке заключение договора осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством, Положением, правовыми актами корпорации, извещением, документацией о закупке.

Из положений подраздела 4.20 извещения о проведении запроса котировок следует, что договор по итогам закупки заключается только в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств закрытой электронной торговой площадки (пункт 4.20.2).

Проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор (пункт 4.20.7).

Лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику, в том числе:

– подписанный со своей стороны проект договора;

– обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 34 информационной карты) в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.21 с учетом, при необходимости, требований к выполнению антидемпинговых мероприятий (пункт 4.20.9).

В случае, если в пункте 34 информационной карты установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, и такое обеспечение не было предоставлено согласно пункта 4.20.9(2), лицо, с которым заключается договор обязуется предоставить обеспечение не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до истечения предельного срока, предусмотренного пунктом 32 информационной карты. Договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными извещением, документацией о закупке.

Пунктом 32 информационной карты извещения о проведении запроса котировок установлен срок заключения договора – 20 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Пунктом 34 информационной карты извещения о проведении запроса котировок установлено требование о необходимости предоставленным обеспечения исполнения договора – в размере аванса.

Из положений пункта 6.4 проекта договора, технического задания следует, что размер аванса установлен в размере 80% от стоимости продукции по договору.

В соответствии с пунктами 4.21.3, 4.21.4 подраздела 4.21 извещения о проведении запроса котировок документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен заказчику до момента заключения договора в сроки, предусмотренные пунктом 4.20.9. В случае непредоставления исполнения обеспечения исполнения договора в указанный срок, такое обеспечение должно быть предоставлено не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до истечения предельного срока, указанного в пункте 32 информационной карты.

Обеспечение исполнения договора может быть предоставлено:

– в виде безотзывной независимой (банковской) гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям, установленным в пункте 4.21.6;

– путем перечисления денежных средств на расчетный счет заказчика в соответствии с требованиями проекта договора (раздел 8).

Пунктом 4.20.15 подраздела 4.20 извещения о проведении запроса котировок установлено, что заключение договора в электронной форме осуществляется в соответствии с регламентом и функционалом электронной торговой площадки, с использованием которой проводилась закупка. Договор подписывается электронной подписью лица, имеющего право действовать соответственно от имени заказчика и лица, с которым заключается договор.

Согласно подпунктам 1, 2 пункта 4.20.19 подраздела 4.20 извещения о проведении запроса котировок участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

– непредоставление подписанного им проекта договора в предусмотренные извещением сроки;

– непредоставления им обеспечения исполнения договора в течение срока, указанного в пункте 4.20.12, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление исполнения договора с нарушением требований извещения или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

В соответствии с подпунктами 1, 2 пункта 20.6.1 Положения о закупке участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

– непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки;

– непредставления им обеспечения исполнения договора.

При рассмотрении дела № 05-08/17-21 РНП Комиссией установлено, что согласно протоколу № ЗЗК-092/05/2021(2) от 09.06.2021, опубликованному на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» 10.06.2021, на участие в запросе котировок поступило 2 заявки (№ 32584, № 30816). По результатам ранжирования заявок участников закупки, допущенных к участию в закупке, победителем запроса котировок признан участник с идентификационным номером 30816, заявка которого заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора: 5 474 855,70 руб.

16.06.2021 АО «Омсктрансмаш» на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» размещен проект договора на поставку товара.

23.06.2021 победитель закупки – ООО «СК Эверест» в адрес АО «Омсктрансмаш» в нарушение пункта 4.20.15 извещения о проведении запроса котировок по электронной почте направил скан подписанного договора, указав в сопроводительном письме № 13/23-06 от 23.06.2021 на отсутствие возможности подписать договор через электронную торговую площадку.

Обеспечение исполнения договора ООО «СК Эверест», как указывает АО «Омсктрансмаш», предоставлено не было.

25.06.2021 на электронной площадке ООО «СК Эверест» в разделе размещения прокола разногласий разместило подписанный со своей стороны проект договора, а также сопроводительное письмо № 13/23-06 от 23.06.2021. Обеспечение исполнения договора ООО «СК Эверест» предоставлено не было.

Протоколом № ЗЗК-092-05-2021(У) от 30.06.2021 АО «Омсктрансмаш» на основании пункта 4.20.19(2) ввиду непредоставления обеспечения исполнения договора признало участника закупки с идентификационным номером 30816 уклонившимся от подписания договора.

Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что Общество в установленный извещением о проведении запроса котировок срок (23.06.2021) не направило на электронную площадку подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (28.06.2021) поскольку у Общества была «изъята вся компьютерная техника».

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 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.

Кроме того, на заседании Комиссии 21.07.2021 представители ООО «СК Эверест» пояснили, что ни генеральный директор, ни расчетный счет Общества аресту подвергнуты не были, в связи с чем, учитывая размещение 25.06.2021 на электронной площадке проекта договора, у Общества в срок по 28.06.2021 имелась возможность предоставить в адрес заказчика обеспечение исполнения договора.

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.

Таким образом, из совокупности имеющихся в деле № 05-08/17-21 РНП материалов Комиссия пришла к заключению, что ООО «СК Эверест» уклонилось от заключения договора поставки проката сортового и катанки (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 211799000068).

По результатам проверки представленных АО «Омсктрансмаш» сведений в отношении ООО «СК Эверест» (ИНН 7743346347), 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 ООО «СК Эверест» (ИНН 7743346347, ОГРН 1207700325073, бульвар Матроса Железняка, д. 9, кв. 11, г. Москва, 125239) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года в связи уклонением ООО «СК Эверест» от заключения договора с АО «Омсктрансмаш» по результатам проведения закрытого запроса котировок на право заключения договора на прокат сортовой и катанку (извещение на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» № 211799000068).

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>