

Заключение

по результатам проверки сведений

о включении ООО «Флагман»

в реестр недобросовестных поставщиков

22 мая 2019 год г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>

в присутствии представителей:

ООО Межрайтопливо» – <...>, <...>, <...> (доверенность от 16.05.2019 № 19/19),

ООО «Флагман» - <...>, (доверенность от 06.02.2019),

рассмотрев обращение ООО «Межрайтопливо» о включении ООО «Флагман» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), установила следующее.

В Хабаровское УФАС России поступило обращение ООО «Межрайтопливо» от 26.04.2019 № 868 о включении ООО «Флагман» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведенной закупки на предложенных в заявке условиях.

В заседании комиссии представитель общества на приведенных в обращении доводах настаивал, пояснив, что общество уклонилось от подписания договора, заключаемого по результатам подведения итогов открытого запроса предложений по лоту № 1 (извещение № 31907481397).

При сложившемся деловом обороте между ООО «Межрайтопливо» и ООО «Флагман» договор от 04.03.2019 № ФН-У/2019 направлен в адрес ООО «Флагман» по электронной почте, а также передан нарочно, совместно с договорами от 04.03.2019 № ФН-У/2019(соц) и № ФН-А/2019(соц), заключаемыми в рамках закупки (извещение № 31907481397), поступившими в адрес заказчика подписанными ООО «Флагман». ООО «Флагман» знало о том, что является победителем открытого запроса предложений, при этом обществом не были предприняты необходимые действия по подписанию и надлежащему направлению заказчику проекта договора. В действиях ООО «Флагман» на этапе заключения договора присутствовало явное отклонение от правил и обычаев делового оборота.

Представитель ООО «Флагман» пояснил, что заказчик в нарушение Положения о закупках товаров, работ и услуг ООО «Межрайтопливо», условий конкурсной документации не направил поставщику в установленный срок указанный проект договора для подписания. Согласно конкурсной документации участники обязаны

подписать договор в течение трех календарных дней с момента направления участнику закупки проекта договора. Договор заключается не ранее десяти и не позднее двадцати дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. Таким образом, учитывая размещение в ЕИС итогового протокола 22.02.2019, договор должен быть направлен для заключения и заключен с 04.03.2019 по 14.03.2019. Заявитель указывает, что договор направлен в адрес общества 04.03.2019, однако доказательств направления договора в указанную дату заявителем не представлено. ООО «Флагман» не получал указанный договор не ранее 04.03.2019, ни позднее. Согласно положению о закупках, условиям конкурсной документации при направлении проекта договора по электронной почте обязательной является досылка оригиналов. Оригиналы обществу не направлялись. Договоры от 04.03.2019 № ФН-У/2019(соц) и № ФН-А/2019(соц) получены нарочно, подписаны и исполнены поставщиком надлежащим образом. При этом при получении данных двух проектов договоров поставщику сообщили, что проект третьего договора передаваться не будет в связи с решением заказчика закупить его по более низкой цене непосредственно у АО «ННК-Хабаровскнефтепродукт». Поэтому у общества не возникло вопросов о причинах ненаправления ему проекта договора относительно данного лота закупки. 26.02.2019 доставлено письмо на электронную почту общества с электронного адреса, принадлежащего заказчику, однако данный адрес является личным адресом работника общества, открыть вложенные в данное письмо файлы не представилось возможным.

Следует учесть, что заказчиком нарушен установленный постановлением Правительства Российской Федерации срок обращения с заявлением о включении сведений в отношении поставщика в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев представленные документы, заслушав доводы представителей заказчика и общества, комиссия пришла к следующему выводу.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков.

Пунктом 2 Правил установлено, что 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), 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 и документы, предусмотренные настоящими Правилами.

01.02.2019 ООО «Межрайтопливо» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31907481397 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на поставку нефтепродуктов в феврале-марте 2019 года для выработки тепловой энергии для социальных нужд муниципальных районов Хабаровского края по лотам №№ 1-9. Дата и время окончания подачи заявок – 18.02.2019, дата подведения итогов – 18.02.2019.

Предметом закупки по лоту № 1 является дизельное топливо ЕВРО (ДТ-З-К5), 400,00 т, базис поставки – франко-резервуар Николаевской нефтебазы АО «ННК-Хабаровскнефтепродукт» для организаций ЖКХ Николаевского района. Срок поставки товара – 3 декада февраля – март 2019 г. Предельная цена за тонну - 46853,33 руб. без учета НДС. Предельная цена договора - 22489600,00 с учетом НДС.

По лотам №№ 1, 3, 4, 6 подана единственная заявка - ООО «Флагман».

В соответствии с подпунктом 2.8.2.2 пункта 2.8.2 конкурсной документации, раздела 13 Положения о закупках товаров, работ, услуг ООО «Межрайтопливо» (далее – Положение) конкурсная комиссия решила запросить у ООО «Флагман», ООО «Востоктрейд» разъяснения в отношении представленных конкурсных заявок. Продлить оценку и подведение итогов до 22.02.2019 (протокол от 18.02.2019 № 25/2019).

По лотам №№ 1, 3, 4, 6 заявка ООО «Флагман» признана соответствующей требованиям закупочной документации. Открытый запрос предложений по лотам №№ 1, 3, 4, 4 признан несостоявшимся. Принято решение о допуске и направлении проекта договора единственному участнику по лотам №№ 1, 3, 4, 6, - ООО «Флагман» (протокол от 22.02.2019 № 27/2019).

Пунктом 26.1 Положения установлено, что договор заключается организатором с победителем закупки, выбранным по результатам закупочных процедур или с единственным поставщиком.

Организатор подписывает с победителем конкурентной закупки договор на условиях, содержащихся в заявке, представленной победителем закупки не позднее 20 дней или иного указанного в извещении о закупке срока после оформления итогового протокола. Победитель закупки в течение 3 (трёх) рабочих дней со дня получения от организатора проекта договора (договоров) обязан подписать договор (договоры) со своей стороны и предоставить все экземпляры

подписанного договора (договоров) организатору, если иной срок или порядок заключения договора (договоров) не установлен документацией о закупке (п. 26.2).

Пунктом 2.11.1 закупочной документации установлено, что участники открытого запроса обязаны подписать договор в течение 3 (трех) календарных дней с момента направления участнику открытого запроса проекта договора. При этом, договор может быть направлен по электронной почте, с досылкой оригиналов, либо передан нарочным. Договор 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.

На официальном сайте итоговый протокол размещен 22.02.2019 в связи с чем заключение договора возможно не ранее 04.03.2019.

Адрес электронной почты заказчика, установленный в закупочной документации, - «<...>», при этом в ходе заседания комиссии представители заказчика сообщили, что заказчиком в адрес общества с электронного адреса «<...>» 26.02.2019 направлен договор от 04.03.2019 №ФН-У/2019, что противоречит требованиям закупочной документации.

Документов, подтверждающих досылку либо передачу оригинала договора в установленный конкурсной документацией срок обществу заказчиком не представлено. При этом заказчиком не отрицается, что спорный договор обществу почтовым отправлением не направлялся.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки или договора обязательств. Одним из последствий включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в проводимых закупках.

Также реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных Законом № 223-ФЗ, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Исходя из изложенного, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить договор, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения

победителя.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ.

Таким образом, комиссия учитывает следующие обстоятельства: заказчиком не соблюдена процедура подписания договора в соответствии с пунктом 2.11.1 закупочной документации, доказательств направления оригинала договора обществу заказчиком не представлены. ООО «Флагман» не отказывалось от заключения договора, доказательств недостоверности данных сведений заявителем не представлено, в связи с чем комиссия не усматривает в действиях ООО «Флагман» умысла на уклонение от заключения договора.

При таком положении действия общества не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое Законом № 223-ФЗ установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Заслушав пояснения представителей ООО «Межрайтопливо», ООО «Флагман», проверив представленные в составе заявления о включении последнего в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, документы, поступившие от обществ, комиссия пришла к выводу о не подтверждении факта уклонения ООО «Флагман» от заключения договора на поставку нефтепродуктов.