

Заключение

по результатам проверки сведений о включении ООО «Тракт Моторс» в реестр недобросовестных поставщиков

09 марта 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего руководитель Хабаровского УФАС России <...>, членов Комиссии <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ОАО «Ванинский морской торговый порт» – <...> (по доверенности № 227/17 от 21.01.2017),

ООО «Тракт Моторс» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения обращения, явку своих представителей не обеспечило,

рассмотрев обращение ОАО «Ванинский морской торговый порт» о включении сведений об ООО «Тракт Моторс» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), установила следующее.

В Хабаровское УФАС России поступило обращение ОАО «Ванинский морской торговый порт» от 18.11.2016 № 025-12/316 о включении ООО «Тракт Моторс» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, в связи с уклонением от заключения договора поставки самосвала КАМАЗ 6520-6012-43 грузоподъемностью 20 тонн.

В заседании комиссии представитель ОАО «Ванинский морской торговый порт», пояснила, что общество отказалось заключать договор, по цене предложенной в заявке, и не может осуществить поставку на прежних условиях, поскольку прейскурант цен на продукцию завода-изготовителя ПАО «КАМАЗ» с октября 2016 года возрос.

Из письменных пояснений ООО «Тракт Моторс», следует, что договор общество получило после истечения срока действия оферты 19.10.2016. При этом на данную дату изменилась цена на продукцию завода-изготовителя ПАО «КАМАЗ» на 8% с 01.10.2016. Данные условия стали для общества невыгодными (убыточными), в связи с чем выполнить условия договора на условиях, предложенных в заявке обществом не представляется возможным.

Заседание комиссии откладывалось с целью предоставления от ООО «Тракт Моторс» доказательств повышения цен на продукцию завода-изготовителя ПАО

«КАМАЗ».

В соответствии с прейскурантом ПАО «КАМАЗ» стоимость самосвала КАМАЗ 6520-6012-43 на 18.08.2016 составляла 3 378 000 руб., с 01.10.2016 стоимость на данный самосвал повысилась до 3 581 000 руб.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц участвующих в деле, 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.

18.08.2016 ОАО «Ванинский морской торговый порт» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru и на электронной торгово-закупочной площадке b2b-center.ru размещено извещение № 316040054467 о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки самосвала КАМАЗ 6520-6012-43 грузоподъемностью 20 тонн, для нужд ОАО «Ванинский морской торговый порт», закупочная документация, проект договора поставки. Дата окончания подачи заявок – 24.08.2016. Дата рассмотрения заявок – 07.09.2016. Начальная (максимальная) цена договора – 3 805 084,74 руб.

На участие в запросе предложений поданы заявки: ООО «РариТэк», ООО «Трак Моторс», ООО «Камазтехобслуживание», ООО «ПО «Трак Плэнет», ООО «НГ-Сервис-74». Заявка ООО «НГ-Сервис-74» отклонена как не соответствующая требованиям закупочной документации. Победителем запроса предложений признан участник ООО «Трак Моторс» (протокол от 12.09.2016).

По условиям проводимого запроса котировок необходимо поставить в количестве 1 ед. самосвал КАМАЗ 6520-6012-43 грузоподъемностью 20 тонн, согласно техническому заданию.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 проекта договора в период срока действия настоящего договора поставщик обязуется поставлять, а покупатель обязуется принимать и оплачивать товары производственно-технического назначения. Поставка товара производится на основании спецификаций.

Срок поставки товара согласовывается сторонами в спецификациях (пункт 3.1 проекта договора).

Согласно пункту 4.2 проекта договора цена договора, согласованная сторонами в спецификациях к настоящему договору, является твердой и не подлежит изменению в ходе исполнения сторонами своих обязательств. Стоимость тары, упаковки товара входят в цену товара.

Пунктом 3.4 проекта договора установлено, что датой поставки считается дата подписания сторонами оригинала соответствующей товарной накладной ТОРГ 12 / Товарно-транспортной накладной или обычного транспортного документа, подтверждающего предоставление или вручение покупателю товара в соответствии с базисом поставки, указанным в спецификации.

Обязанность поставщика передать товар покупателю считается исполненной в момент предоставления или вручения товара покупателю, в указанном месте назначения, в дату или в период согласованные для поставки. Одновременно с передачей товара поставщик обязан предоставить покупателю комплект документов перечисленных в пункте 3.5 проекта договора.

Согласно пункту 1.2.3 закупочной документации предложение участника имеет правовой статус оферты и будет рассматриваться организатором запроса в соответствии с этим. В случае если, в течение срока, указанного в заявке, либо по истечении 60 календарных дней с даты поступления заявки организатору предложений не совершен соответствующий акцепт, то заявка считается не принятой.

Заявка действительна в течение срока, указанного участником в письме о подаче заявки. В любом случае этот срок не должен быть менее 60 (шестидесяти) календарных дней со дня, следующего за днем окончания приема заявок (пункт 2.2.4.1).

Заявка ООО «Тракт Моторс» направило свою заявку заказчику 18.08.2016 № 2522, с указанием о том, что срок действия оферты 60 календарных дней с даты окончания приема заявок на участие в запросе предложений.

Дата окончания подачи заявок – 24.08.2016.

Таким образом, срок действия оферты заявки ООО «Тракт Моторс» 24.10.2016.

Пунктом 2.7.3 закупочной документации организатор направляет победителю договор на подписание в течение 20 рабочих дней с момента подписания протокола ЗК о выборе победителя. Победитель должен направить подписанный договор в течение 5 рабочих дней с даты получения договора от организатора.

В соответствии с пунктом 9.2 проекта договора все документы, переданные по факсимильной связи или электронной почте, имеют юридическую силу и в обязательном порядке дублируются направлением оригиналов в пятидневный срок.

Пунктом 2.7.5 закупочной документации установлено, что в случае уклонения победителя закупки от заключения договора, на условиях поданной оферты, в том числе при одностороннем повышении победителем стоимости договора и/или изменения других существенных условий договора после подведения итогов закупки, а также при непредоставлении со стороны победителя запроса предложений договора в течение 5 рабочих дней с даты получения договора от организатора, организатор в соответствии со статьей 5 Федерального Закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», направляет в уполномоченный орган сведения о включении такого участника в Реестр недобросовестных поставщиков.

12.09.2016 победителем запроса котировок признано ООО «Трак Моторс», с ценовым предложением 3 559 322,03 руб., сроком поставки 15 календарных дней (протокол от 12.09.2016).

При таких обстоятельствах согласно пункту 2.7.3 закупочной документации с 12.09.2016 организатор направляет победителю договор на подписание в течение 20 рабочих дней, то есть до 10.10.2016.

27.09.2016 заказчик направил в адрес победителя договор поставки ОЗ-094-2016 от 19.09.2016 (почтовый идентификатор 68286098073964). Данное письмо согласно отчету об отслеживании отправления ООО «Трак Моторс» получено 19.10.2016.

В этот же день заказчик направил указанный договор по средством электронной почты на адрес указанный в заявке ООО «Трак Моторс» (от 18.08.2016 № 2522) v.cvigun@chelmaz.ru.

11.10.2016 ООО «Трак Моторс» направил электронное письмо в адрес заказчика согласно которому, общество не получило договор поставки и протокол разногласий. Цена самосвал КАМАЗ 6520-6012-43 возросла, в связи с чем, общество осуществить поставку на прежних условиях не представляет возможным.

12.10.2016 заказчик направил в адрес ООО «Трак Моторс» письмо (№025-07/260), согласно которому, сообщил, что 27.09.2016 направил заказным письмом в адрес общества в двух экземплярах договор поставки ОЗ-094-2016, с протоколом разногласий. Кроме того сканированная копия договора направлена так же 27.09.2016 на адрес руководителя ОПАТ <...>v.cvigun@chelmaz.ru. Заказчик настаивает на заключении договора на условиях, которые общество указало в оферте от 18.08.2016 (№ 2552), согласно которой в течении ее действия 60

календарных дней, подтверждено обязательство осуществлять поставку в объеме, в сроки, по цене и на условиях, указанных в оферте, и приложений к ней.

При таких обстоятельствах, ссылка ООО «Тракт Моторс» о том что, договор общество получило после истечения срока действия оферты, отклоняется по следующему основанию.

Срок действия оферты заявки ООО «Тракт Моторс» до 24.10.2016, общество получило от заказчика договор почтой России 19.10.2016, по средством электронной связи 27.09.2016. Таким образом, общество располагало разумным сроком для подписания договора и направления его заказчику до 24.10.2016.

Федеральным законом от 08.03.2015 № 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» статья 434 Гражданского кодекса Российской Федерации была дополнена некоторыми положениями. Согласно новой редакции статьи 434 Гражданского кодекса Российской Федерации договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телеграммами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Электронным документом, передаваемым по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту.

По смыслу приведенных изменений, сканированные версии документов стоит отнести именно к электронным документам.

Положения пункта 2 статьи 160 Гражданского кодекса Российской Федерации не противоречат вышеуказанным нормам, - «использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон».

Кроме того, статьями 432 и 438 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривается, что договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. В силу норм статьи 435 Гражданского кодекса Российской Федерации офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора, она связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.

В соответствии со статьей 438 Гражданского кодекса Российской Федерации акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Таким образом, законом не воспрещено заключить сделку путем обмена по

электронной почте подписанными и сканированными версиями договоров, при которых подпись на указанных документах будет воспроизведена посредством копирования. Такой способ соответствует письменной форме сделки.

Закупочной документацией предусмотрено, что все документы, переданные по факсимильной связи или электронной почте, имеют юридическую силу и в обязательном порядке дублируются направлением оригиналов в пятидневный срок.

Таким образом, учитывая тот факт, что согласно пункту 9.2 проекта договора предусмотрена юридическая сила сканированного договора, комиссия приходит к выводу, что полученный 27.09.2016 ООО «Трак Моторс» договор поставки посредством электронной связи, на адрес указанный в заявке общества, является надлежащим уведомлением, и общество должно было направить заказчику договор в течении 5 рабочих дней как предусмотрено пунктом 2.7.3 закупочной документации.

Довод ООО «Трак Моторс» о том, что заказчик не заключил договор с участником закупки, согласно итоговому ранжиру заявок предложил лучшую после него цену, комиссией отклоняется, ввиду следующего.

Согласно пункту 2.7.4 закупочной документации в случае неподписания договора со стороны победителя в установленный пунктом 2.7.3 срок, закупочная комиссия вправе определить другого победителя из числа остальных участников запроса предложений, согласно итоговому ранжиру заявок.

Процедура запроса предложений не является конкурсом, и ее проведение не регулируется статьями 447 – 449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. Данная процедура запроса предложений также не является публичным конкурсом и не регулируется статьями 1057 – 1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Таким образом, данная процедура запроса предложений не накладывает на организатора соответствующего объема гражданско-правовых обязательств (пункт 1.2.1).

Организатор вправе отказаться от проведения закупки на любом из этапов, не неся при этом материальной ответственности перед участниками (пункт 1.2.4).

Аналогичное положение предусмотрено пунктом 1 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Ванинский морской торговый порт» (далее – Положение).

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Исходя из статей 9, 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Они также свободны в заключении договора.

ООО «Трак Моторс» участвуя в закупке, проводимой ОАО «Ванинский морской торговый порт» в соответствии с требованиями Закона № 223-ФЗ, обладало

информацией о том, что в силу части 2 статьи 5 указанного закона сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

Принимая условия закупочной документации и направляя предложение по условиям договора, общество по своему усмотрению распорядилось принадлежащими ему гражданскими правами, свободно и непринужденно подало заявку на участие в закупке, в которой обязалось исполнить договор на условиях заявки. Общество в предложенной заявке согласилось со всеми условиями и предложило цену договора в размере 3 559 322,03 руб.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий (бездействия), осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки создает условия, влекущие невозможность подписания договора.

В рассматриваемом спорном случае материалами дела подтверждается, что общество, признанное победителем закупки, неосновательно уклонилось от подписания договора с заказчиком.

Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, проверив представленные в составе обращения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, комиссия пришла к выводу о подтверждении факта уклонения ООО «Трак Моторс» от заключения договора поставки самосвала КАМАЗ 6520-6012-43 грузоподъемностью 20 тонн, для нужд ОАО «Ванинский морской торговый порт». Для принятия решения о включении ООО «Трак Моторс» в реестр недобросовестных поставщиков направить в ФАС России настоящее заключение, а также сведения о лице, уклонившемся от заключения договора:

1. Наименование юридического лица, которое существенно нарушило условия заключенного договора: Общество с ограниченной ответственностью «Трак Моторс».
2. Сведения о месте нахождения юридического лица: Российская Федерация, 454000, г. Челябинск, Комсомольский проспект, д. 10, 3 этаж, пом. 12.
3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7453271869.
4. Дата подведения итогов закупки (в случае, если победитель закупки уклонился от заключения договора) либо дата признания закупки несостоявшейся, в которой единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, или участник закупки, признанный единственным участником закупки, или участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, уклонились от заключения договора (в случае, если такое лицо в соответствии с документацией о закупке обязано заключить договор): протокол от 12.09.2016.
5. Реквизиты подтверждающего документа: письма: ОАО «Ванинский морской торговый порт» от 27.09.2016 (почтовый идентификатор 68286098073964), электронное письмо от 27.09.2016 в адрес ООО «Трак Моторс» v.cvigun@chelmaz.ru, письмо от 12.10.2016 № 025-07/260. письма: ООО «Трак Моторс» от 11.10.2016 № б/н.
6. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг): поставка самосвала КАМАЗ 6520-6012-43 грузоподъемностью 20 тонн, для нужд ОАО «Ванинский морской торговый порт».

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг (с обязательным заполнением разделов, подразделов, а также возможным заполнением групп и подгрупп видов экономической деятельности, классов и подклассов продукции и услуг, а также видов продукции и услуг): 29.10.4;

валюта договора: рубль;

цена договора: 3 559 322,03 руб.;

срок исполнения договора: организатор направляет победителю договор на подписание в течение 20 рабочих дней с момента подписания протокола ЗК о выборе победителя. Победитель должен направить подписанный договор в течение 5 рабочих дней с даты получения договора от организатора. Срок поставки товара согласовывается сторонами в спецификациях (пункт 3.1 проекта договора).