

Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

г. Сыктывкар

№ 01-127/1039

04 февраля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, в составе: <...> (далее – Комиссия), рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи обращение акционерного общества «Транснефть-Север» (ИНН 1102016594, ОГРН 1021100730353, КПП 110201001, место нахождения: 169313, Республика Коми, город Ухта, проспект А.И. Зерюнова, дом 2/1), далее – АО «Транснефть-Север», исх. от 26.01.2022 № ТСВ25-24/1569 (вх. от 27.01.2022 № 423) об уклонении общества с ограниченной ответственностью «Сфера» (ИНН 2724129450, ОГРН 1092724002580, КПП 772401001, место нахождения: 115583, г. Москва, Каширское шоссе, д. 65, кор. 3, офис 513), далее – ООО «Сфера»/общество, от заключения договора по результатам проведения закупки 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» способом конкурса в электронной форме, номер извещения 32110752356 в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – обращение, сведения, ЕИС),

при участии:

-<...> представителя ООО «Сфера» по доверенности;

-<...> представителя АО «Транснефть-Север» по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

Закрытое акционерное общество «Сбербанк - Автоматизированная система торгов» (далее – ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов»),

публичное акционерное общество «Транснефть» (далее – ПАО «Транснефть») извещены о времени и месте рассмотрения обращения.

Заседание по рассмотрению заявления проведено в отсутствие представителей ЗАО «Сбербанк - Автоматизированная система торгов», ПАО «Транснефть».

ООО «Сфера», АО «Транснефть-Север» заявлены ходатайства о рассмотрении сведений посредством видеоконференцсвязи. Заявленные ходатайства Коми УФАС России удовлетворены.

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), пунктом 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 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 о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках)), АО «Транснефть-Север» представило в Коми УФАС России письменную информацию и документы для внесения ООО «Сфера» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, 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» (далее - Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков), приказа Федеральной антимонопольной службы от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия Коми УФАС России, рассмотрев представленные материалы, пришла к нижеследующим выводам.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

На основании части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

ПАО «Транснефть» явилось организатором закупки, одним из заказчиков АО «Транснефть-Север» (по результатам закупки с каждым заказчиком заключается отдельный договор). Закупка являлась конкурентной, проводилась в электронной форме на электронной площадке АО «Сбербанк-АСТ» (УТП).

Извещение и документация, проект договора первоначально размещены в ЕИС 22.10.2021, изменены 10.11.2021, 19.11.2021. Также извещение, документация, проект договора поставки размещены на электронной площадке. Дата подведения итогов – 24.12.2021.

Начальная (максимальная) цена договора: 161 216 135,52 руб.

Сроки (периоды) осуществления поставки товара, выполнения работ, оказания услуг: 28.02.2022 – 31.12.2022.

Согласно протоколу № 0001-209-К-02-03042-2022/И заседания Конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» от 24.12.2021 (далее – итоговый протокол от 24.12.2021) на участие в закупке представлено 4 заявки, победителем закупки признан участник 3 – ООО «Сфера» - со скидкой 38,33 %. Итоговый протокол от 24.12.2021 размещен в ЕИС 24.12.2021.

Порядок заключения договора по результатам конкурентной закупки регламентирован в части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, согласно которой договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно пункту 28 извещения об осуществлении закупки договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика. Победитель закупки обязан подписать договор в сроки, установленные Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть». Если победитель закупки не подписывает договор в указанные сроки, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», к которому присоединено АО «Транснефть-Север», утвержденному решением Совета директоров ПАО «Транснефть» 05.04.2019 протокол № 5 (в ред. с изменениями, утвержденными решением Совета директоров ПАО «Транснефть» 25.06.2021 протокол № 7), размещенного с изменениями в ЕИС 09.07.2021 (далее – Положение о закупке):

2. Победитель закупки, участниками которой могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП, обязан подписать договор по месту нахождения организатора закупки или путем обмена подписанными экземплярами договоров экспресс-почтой в порядке, определенном в Уведомлении, в течение:

- 10 календарных дней с момента размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола);

- 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола), если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

4. В документации о закупке может быть установлен иной порядок и сроки заключения договора победителем закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.

12.5. Если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный п.п. 12.1 - 12.4 настоящего Положения о закупке, и/или не предоставляет документы (а именно: обеспечение исполнения договора; заявка, откорректированная в части цены договора (цены лота) и/или в части цен единиц товаров, работ, услуг после проведения процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки), обязанность предоставления которых победителем закупки заказчику, организатору закупки установлена извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Положением о закупке.

В соответствии с инструкцией для участника закупки в составе закупочной документации:

15.1. Договор заключается заказчиком с победителем закупки, выбранным по результатам проведенной закупки в порядке, предусмотренном Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» и настоящей инструкцией, при условии предоставления со стороны победителя закупки

документов, указанных в п.п. 15.4 – 15.7 настоящей инструкции.

15.2. Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика.

15.3. Победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

15.4. Победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» установлено требование о предоставлении данного подтверждения.

В пункте 3 извещения об осуществлении закупки установлено требование о предоставлении участником закупки организатору закупки документов после признания его победителем.

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола, т.е. по 29.12.2021, победитель закупки должен предоставить посредством функционала электронной площадки документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки. Срок подписания договора с победителем закупки с учетом пункта 15.3 инструкции для участника закупки, с учетом праздничных дней, – до 11.01.2022.

Как следует из представленных в Коми УФАС России документов проект договора для подписания победителем закупки размещен на электронной площадке 10.01.2022 в 21:31. Регламентированный срок подписания договора со стороны победителя закупки – 11.01.2022 23:59.

Из представленных заказчиком, оператором электронной площадки и победителем закупки материалов, пояснений на заседании Комиссии установлено следующее.

Согласно итоговому протоколу от 24.12.2021 победителем закупки признан участник 3 – ООО «Сфера» - со скидкой 38,33 %. Вместе с тем, из направленных 16.12.2021 обществом посредством функционала электронной площадки в соответствии с пунктом 14.3.5. инструкции для участника закупки (участник закупки, снизивший цену договора (цену лота) / цены единиц товаров в ходе процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки, обязан в течение 2 рабочих дней после проведения сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки представить откорректированную Форму 2 / Форму 2.2 с учетом достигнутого понижения цены) уточненных расчетов единичных расценок по форме 2.2 . и письма ООО «Сфера» от 14.12.2021 № СФ2103888 следует, что общество в связи с технической ошибкой изменило скидку с 38,33 % до 23,29%. Указанное обстоятельство не было учтено организатором торгов.

ПАО «Транснефть» посредством функционала электронной площадки направило в адрес ООО «Сфера» письмо от 24.12.2021 № ПАО-34-07-02/52255 о том, что общество признано победителем закупки, о необходимости заключения договора в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, предоставления документов согласно разделу 15 инструкции для участника закупки не позднее 5 календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

29.12.2021 ООО «Сфера» посредством функционала электронной площадки направлено письмо от 29.12.2021 № СФ2104000, которым представлены предусмотренные пунктом 15.4 инструкции для участника закупки документы. В письме ООО «Сфера» обращает внимание, что в ранее направленном 15.12.2021 письме № СФ2103888 общество просило считать недействительным поданное 14.12.2021 в ходе закупки предложение вследствие технической ошибки исполнителя, работающего на площадке. ООО «Сфера» выразило готовность заключить договор с учетом итоговой скидки в размере 23,29 %.

После создания 10.01.2022 в 21:31 на электронной площадке договора 11.01.2022 ООО «Сфера» посредством функционала электронной площадки направлено письмо от 11.01.2022 № СФ2200015 о том, что общество готово подписать договор поставки со скидкой 23,29 %, поставка продукции со скидкой 38,33 % невозможна.

Организатором закупки принято решение о признании участника 3 – ООО «Сфера» уклонившемся об заключения договора, решение оформлено протоколом от 13.01.2022.

Из пояснений ООО «Сфера» следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения договора по результатам закупки, напротив

общество готово было заключить и исполнить договор с учетом подтвержденной им скидки в размере 23,29 %. Цена договора с ошибочно указанной ООО «Сфера» на торгах скидкой в размере 38,33 % является для общества убыточной.

Следовательно, неподписание ООО «Сфера» в установленный срок договора обусловлено не умышленными действиями общества, направленными на уклонение от заключения договора ввиду недобросовестных действий, а невозможностью подписания договора в связи с технической ошибкой.

Согласно правовой позиции, выраженной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

По части 7 статьи 3 Закона о контрактной системе при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 настоящего Федерального закона, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах

закупок.

Следовательно, включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

При рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения срока заключения договора по результатам закупки, обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника.

В целях исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в процедурах закупок должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения договора, нарушил срок заключения договора немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, то есть следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

В материалы обращения ООО «Сфера» представлены копии документов и письменная информация, свидетельствующие о намерении общества заключить договор по результатам закупки.

Из имеющихся в материалах обращения документов и письменной информации не усматривается наличие прямого умысла ООО «Сфера», направленного на не заключение договора в установленный срок. Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем Комиссия не находит достаточных оснований для включения сведений об ООО «Сфера» в реестр недобросовестных поставщиков.

Следовательно, с учетом того, что неподписание ООО «Сфера» в установленный срок договора обусловлено не умышленными действиями общества, направленными на уклонение от заключения договора ввиду недобросовестных действий, а невозможностью подписания договора в связи с технической ошибкой, принимая во внимание совершение ООО «Сфера» действий, направленных на подписание договора (представление предусмотренных пунктом 3 извещения об осуществлении закупки документов, которые должен представить победитель закупки до заключения договора), Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу, что в бездействии ООО «Сфера» не усматривается недобросовестное виновное поведение, за которое подлежит ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, подпунктом 2.1 приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Основания для включения сведений об ООО «Сфера» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>