

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

АО «Редуктор-ПМ»

614010, г. Пермь, ул. Комсомольский пр-т,
д. 93

info@reductor-pm.com

ООО «ТК «СервисОйл»

140402, Московская область, г. Коломна,
Окский пр-кт, д. 23, корп. 1

Nhk_kolomna@mail.ru

_____ № _____

_____ На № _____ от _____

Дело № № 059/10/5- 512/2021

РЕШЕНИЕ

об отсутствии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«20» мая 2021 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России 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 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия)), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителей АО «Редуктор-ПМ» - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности), представителя ООО «ТК «СервисОйл» - <...> (по доверенности),

рассмотрев обращение **АО «Редуктор-ПМ»** (вх. № 007534) о включении сведений о б **ООО «ТК «СервисОйл»** (ИНН 5022559715, 140402, Московская область, г. Коломна, Окский пр-кт, д. 23, корп. 1) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

30.04.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение АО «Редуктор-ПМ», в котором указано, что ООО «ТК «СервисОйл» уклонилось от заключения договора.

Из письменных пояснений ООО «ТК «СервисОйл» следует, что подписание договора было невозможно вследствие существенного увеличения отпускной цены на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.401-67-108-92, поставка которого является предметом договора, заключаемого по итогам закупки.

Подрядчик просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиками 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 22.11.2012г. №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила 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 представивших 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 (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора.

При этом, согласно письма ФАС РФ №ИА/31163/14 от 04.08.2014 г. В ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

2. 09.02.2021 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, Заказчиком было размещено извещение № 32109972947 о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку нефраса С2-80/120. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался

Единым положением о закупке государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение), Извещением об осуществлении закупки по запросу котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку Нефраса С2-80/120 (далее – Извещение).

По результатам рассмотрения заявок участников, протоколом подведения итогов 275-14/20-38/2 от 2 марта 2021 г. (опубликован в ЕИС 03.03.2021 г.) участник ООО «ТК «СервисОйл» был признан победителем закупки.

Согласно пункту 20.1.1 Положения, заключение договора осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством, Положением, правовыми актами Корпорации, извещением, документацией о закупке.

Пункт 4.20.1 Извещения устанавливает, что договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в п. 32 информационной карты.

В соответствии с пунктом 32 раздела 6 Извещения (Информационная карта), срок заключения договора составляет 20 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Как указано в пункте 4.20.2 Извещения, договор по итогам закупки заключается только в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств ЭТП.

Согласно пункту 4.20.7 Извещения, 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.

Пунктом 4.20.9 Извещения закреплено, что лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора и иные документы, перечисленные в данном пункте.

В соответствии с пунктом 4.20.13 Извещения, в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком согласно п. 4.20.7, лицо, с которым заключается договор, в течение 2 (двух) рабочих дней составляет и направляет заказчику протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов; проект договора при этом не подписывается. Заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания. Направление протокола разногласий осуществляется однократно.

Пункт 4.20.19 Извещения предусматривает основания для признания участника закупки уклонившимся от заключения договора:

1) непредставление подписанного им проекта договора в предусмотренные

извещением сроки;

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

3) поступление заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора;

4) предъявление встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, составленного с соблюдением требований извещения;

5) непредоставление документов, предусмотренных в п. 4.20.7, и/или предоставление недостоверных сведений в составе таких документов с учетом особенностей, предусмотренных в п. 4.20.19(2).

В соответствии с пунктом 20.6.3 Положения, при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, заказчик (организатор закупки) обязан направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом 223-ФЗ (для заказчиков I группы), в реестр недобросовестных поставщиков Корпорации (для заказчиков I и II группы).

В обращении указано, что проект договора был направлен ООО «ТК «СервисОйл» на ЭТП для подписания 11 марта 2021 г.

17 марта 2021 г. ООО «ТК «СервисОйл» направило на ЭТП протокол разногласий, который 18 марта 2021 г. был рассмотрен АО «Редуктор-ПМ» и отклонен.

23 марта 2021 г. договор со стороны ООО «ТК «СервисОйл» не был подписан.

Согласно протоколу от 30.03.2021 № 275-14/20-38/3, участник, подавший заявку № 222201 (ООО «ТК «СервисОйл»), был признан уклонившимся от заключения договора.

Из представленных ООО «ТК «СервисОйл» возражений следует, что единственным основанием уклонения от заключения договора является увеличение отпускной цены на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.401-67-108-92, поставка которого является предметом заключаемого по итогам закупки договора.

ООО "ТК "СервисОйл" является организацией, подключенной с ноября 2019 г. к Санкт-Петербургской Международной Товарно-сырьевой Бирже (АО "СПБМТСБ") к Секции "Нефтепродукты" (Договор на подключение № 04/1576 от 01.11.2019г.), на основании договора ООО "ТК "СервисОйл" участвует в торгах на покупку нефтехимической продукции, с последующей реализацией на территории РФ. На товарно-сырьевой Бирже осуществляется реализация Нефрас С2-80/120 ТУ 38.40167-108-92 (производства АО "РНПК", контролер поставок ПАО "НК "Роснефть", с которым ООО "ТК "СервисОйл" заключило Генеральное соглашение на закупку №100019/06287Д от 19.11.2019г.).

Как указывает ООО «ТК «СервисОйл», заявка на участие была подана 16.02.2021 г., при этом ООО «ТК «СервисОйл» намеревалось осуществить поставку в полном объеме. На момент подачи заявки стоимость составляла 61500 рублей за тонну.

АО «Редуктор-ПМ» в адрес ООО «ТК «СервисОйл» 11.05.2021 г. был направлен проект договора на поставку Нефрас С2-80/120. На момент направления проекта договора цена на Нефрас С2-80/120 выросла, в связи с чем ООО «ТК «СервисОйл» был направлен протокол разногласий к договору поставки № P0258CH2021 от 16 марта 2021 г. При этом по состоянию на дату отклонения протокола разногласий (17 марта 2021 г.) цена на Нефрас С2-80/120 продолжила расти.

Комиссией Пермского УФАС России был проведен анализ изменения цены на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.40167-108-92. Учитывая данные, опубликованные на сайте Санкт-Петербургской Международной Товарно-сырьевой Биржи (<https://spimex.com>), Комиссия пришла к выводу, что цена на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.40167-108-92 существенно увеличилась в период с момента подачи ООО «ТК «СервисОйл» заявки на участие в закупке до момента отклонения протокола разногласий АО «Редуктор-ПМ».

Рост цены на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.40167-108-92 также подтверждается данными с сайта Санкт-Петербургской Международной Товарно-сырьевой Биржи (<https://spimex.com>):

В результате существенного увеличения цены на Нефрас С2-80/120 ТУ 38.40167-108-92 ООО «ТК «СервисОйл» не имело возможности закупить требуемый Заказчиком биржевой товар, вследствие чего не заключило с АО «Редуктор-ПМ» договор поставки.

Учитывая, что на момент подачи заявки ООО «ТК «СервисОйл» имело возможность и намеревалось осуществить поставку требуемого биржевого товара в полном объеме, Комиссия антимонопольного органа, приходит к выводу о том, что данные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии намерения на уклонение от заключения договора.

При рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от исполнения Договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных

интересов в указанных правоотношениях.

Ограничения в экономической деятельности, вводимые на основании ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в отношении хозяйствующих субъектов, включенных в реестр недобросовестных поставщиков, имеют признаки публично-правовой ответственности, в обязательный предмет доказывания по настоящему спору входят обстоятельства, однозначно свидетельствующие о недобросовестном поведении поставщика, выразившемся в умышленных действиях, направленных на уклонение от исполнения договора.

В действиях ООО «ТК «СервисОйл» Комиссия антимонопольного органа не находит умышленных действий, направленных на уклонение от исполнения договора.

Конституционный Суд Российской Федерации в постановлениях от 30.07.2001 и от 21.11.2002 № 15-П разъяснил, что при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, установила, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в данный реестр участник закупки несет не перед заказчиком, а фактически перед государством, кроме этого в рассматриваемой ситуации отсутствует компенсаторная функция.

При указанных обстоятельствах Комиссия Пермского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО «ТК «СервисОйл» (ИНН 5022559715) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

В связи с чем, руководствуясь требованиями Приказа ФАС России от 18.03.2014 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

РЕШИЛА:

По результатам рассмотрения обращения **АО «Редуктор-ПМ»** (вх. № 007534) о

включении сведений об **ООО «ТК «СервисОйл»** (ИНН 5022559715, 140402, Московская область, г. Коломна, Окский пр-кт, д. 23, корп. 1) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», отказать в признании уклонившимся, сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков не направлять.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...> (342) 235-10-36