

РЕШЕНИЕ

по результатам проверки сведений

о включении ООО «Самплекс»

в реестр недобросовестных поставщиков

20 декабря 2018 год г. Хабаровск

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

в присутствии представителей:

АО «ДГК» – <...> (доверенность от 13.07.2018 № 51/475), Мельников А.С. (доверенность от 21.11.2018 № 51/697),

ООО «Самплекс» - <...> (доверенность от 16.11.2018 № 161118/1),

рассмотрев обращение АО «ДГК» (во исполнение решения Арбитражного суда Хабаровского края от 17.04.2018 по делу № А73-613/2018) о включении сведений об ООО «Самплекс» 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.

При рассмотрении обращения АО «ДГК» о включении сведений об ООО «Самплекс» (далее – Общество) в реестр недобросовестных поставщиков в заседании комиссии представители АО «ДГК» на приведенных в обращении доводах настаивали, пояснив, что в связи с признанием закупки несостоявшейся принято решение о заключении договора с единственным участником – ООО «Самплекс». Договор должен быть подписан до 27.09.2017.

Договор со стороны ООО «Самплекс» не подписан до настоящего времени.

Представитель Общества пояснил, что общество, действуя добросовестно, приняло все меры для надлежащего исполнения обязательств. Обществом закуплено сырье для поставки товара, заключены договоры с поставщиками. Заказчиком после проведения закупочной процедуры предъявлены новые, ранее не заявленные требования к упаковке продукции, не предусмотренные документацией о закупке. Общество формировало свое коммерческое предложение с условием поставки продукции до склада заказчика в закрытых контейнерах, что отражено в Техническом предложении. Согласно ГОСТ 25880-83 хранение теплоизоляционных изделий допускается без дополнительной упаковки в закрытых складах и под навесом. В закупочной документации отсутствует обоснование требований заказчика к дополнительной упаковке продукции. Запросу организатором закупки об условиях упаковки продукции в рамках отборочной стадии не направлялись, из чего следует, что АО «ДГК» предъявлены

дополнительные требования к упаковке товара, не предусмотренные закупочной документацией. Общество не получило и не могло подписать договор со всеми предложениями в срок, установленный закупочной документацией. У общества не возникла обязанность заключить договор поставки, исходя из следующего – запрос предложений признан несостоявшимся, в результате принято решение заключить договор с единственным участником. Положениями закупочной документации не установлена обязанность участника, признанного единственным, заключить договор.

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

28.07.2017 АО «ДГК» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 31705370799 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора поставки скорлуп ППУ для нужд АО «ДГК». Начальная (максимальная) цена договора – 89271000,00 руб., с учетом НДС.

Дата окончания подачи заявок – 08.08.2017, дата рассмотрения заявок – 23.08.2017, дата подведения итогов – 28.08.2017.

На участие в закупке поданы заявки ООО «Хабаровский Завод Трубной Изоляции», ООО «Техэнергоснаб», ООО «Востокэнерго», ООО «Самплекс», ООО «Центр». Заявки ООО «Хабаровский Завод Трубной Изоляции», ООО «Техэнергоснаб», ООО «Востокэнерго», ООО «Центр» признаны несоответствующими условиям документации и отклонены. Заявка ООО «Самплекс» признана удовлетворяющей условиям документации о закупке, с обществом решено заключить договор. Открытый запрос предложений признан несостоявшимся (протокол от 31.08.2017 № РГС-222/ОЗП-ВП).

Вместе с тем, по итогам проведения закупочной процедуры, договор поставки продукции со стороны ООО «Самплекс» подписан не был.

Полагая, что ООО «Самплекс» необоснованно уклонилось от заключения договора, АО «ДГК» обратилось в Хабаровское УФАС России с заявлением от 18.10.2017 № 81.1/9464 о включении сведений об ООО «Самплекс» в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно пункту 1 части 10 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг, отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ) в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные заказчиком и предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика.

Из письма ООО «Самплекс» от 07.08.2017 о подаче оферты следует, что Общество ознакомлено с материалами, содержащимися в документации о закупке и ее технической частью, влияющими на стоимость продукции, и не имеет к ней претензий.

Согласно Техническому предложению ООО «Самплекс» предложило к поставке скорлупы ППУ различных диаметров. Вместе с тем, в предложении участника не были отражены конкретные характеристики скорлуп в соответствии с требованиями заказчика, а лишь имелась ссылка на технические условия (ТУ 5768-004-35349408-2008).

В соответствии с пунктом 2.8.2.8 документации о закупке, в рамках отборочной стадии организатор вправе направить в адрес участника закупки запрос разъяснений и/или дополнения его заявки на отклонение или оценку и сопоставление его заявки.

Организатором торгов - АО «РусГидро Снабжение» запрошены у ООО «Самплекс» дополнительные документы и пояснения по несоответствиям заявки требованиям заказчика.

Во исполнение указанного запроса, Общество представило дополненное техническое предложение с указанием не только технических условий, но и конкретных характеристик скорлуп. Кроме этого, к техническому предложению Обществом представлены Технические условия ТУ 5768-004-35349408-2008 «Теплоизоляционные скорлупы из пенополиуретана», разработанные ЗАО «Сибпромкомплект».

Вместе с тем, техническое предложение, представленное ООО «Самплекс» в рамках запроса дополнительных документов, содержало также дополнение в части условий поставки: поставка продукции до склада заказчика предлагалась обществом в контейнерах навалом.

Письмом от 04.09.2017 ООО «Самплекс» запросило у заказчика уточнения в части внутреннего диаметра скорлуп, просило согласовать скорлупы ППУ, а также обратило внимание заказчика на то, что в целях сокращения срока поставки упаковка скорлуп будет произведена навалом в контейнерах, как было указано ранее в техническом предложении.

АО «ДГК» (письмо от 06.09.2017) в ответ ООО «Самплекс» (письмо от 04.09.2017) сообщило параметры скорлуп в соответствии с техническим заданием, а также сообщило, что товар должен поставлен в упаковке производителя, не нарушенной, без следов воздействия влаги. Упаковка и/или тара должна обеспечивать его сохранность от всякого рода повреждений при перевозке любыми видами транспорта, а также предохранять поставленный товар от внешних воздействий. Учитывая, что данная скорлупа ППУ может храниться под воздействием солнечных лучей и других внешних климатических факторов, упаковка сегментов ППУ должна обеспечивать защиту от УФ лучей, влаги и прочих воздействий, которые могут привести к ухудшению технических и функциональных свойств продукции.

«Самплекс» (письмо от 11.09.2017) сообщило АО «ДГК» о том, что в соответствии с техническим предложением ООО «Самплекс» подтверждает поставку товара на условиях доставки до склада заказчика в контейнерах (навалом). Далее

«Самплекс» сообщило о возможности приступить к производству изделий для последующей поставки сразу после подписания договора, корректировки сроков поставки, а также подтверждения отсутствия упаковки.

АО «ДГК» (письмо от 13.09.2017) направило ООО «Самплекс» договор от 12.09.2017 № 851/81-17 на поставку скорлуп ППУ, а письмом от 13.09.2017 в ответ на письмо ООО «Самплекс» от 11.09.2017 сообщило, что поставка продукции должна быть произведена в соответствии с технически заданием закупочной документации и предложенной ООО «Самплекс» продукции в рамках технического предложения № 124/08 от 07.08.2017.

ООО «Самплекс» (письмо от 15.09.2017) указало на то, что в тексте договора от 12.09.2017 № 851/81/17 не учтены критичные замечания, указанные в протоколе разногласий (п.п. 4.1.3, 4.3, 4.1.5., 5.2, 6.1., 6.2, 6.6), направленные в составе документации для участия в запросе предложений; к договору, не приложен обновленный график поставки, который в связи с отсутствием у ООО «Самплекс» подписанного договора до 14.09.2017 не может быть соблюден; отсутствует согласование условий поставки продукции (без упаковки, навалом), в соответствии с поданным технически заданием. В связи с этим ООО «Самплекс» просило оформить дополнительным соглашением к договору поставки изменения, а именно: внести критичные замечания, отраженные в протоколе разногласий, подписать новый график поставки и согласовать поставку без упаковки.

АО «ДГК» (письмо от 18.09.2017) заявила Обществу о необходимости заключения договора и исполнению обязательств по поставке скорлуп.

ООО «Самплекс» (письмо от 21.09.2017) сообщило АО «ДГК» о том, что между сторонами отсутствуют согласование всех условий договора в связи с не принятием заказчиком всех предлагаемых поставщиком условий, что препятствует заключению договора.

В ответ на указанное письмо, АО «ДГК» (письмо от 25.09.2017) сообщило ООО «Самплекс» о том, что протокол разногласий с «желательными условиями», представленный ООО «Самплекс» не принят в части п.п. 4.1.3, 4.3, 6.2, 4.1.5, 6.1, 6.6, в связи с чем ссылка на положения статей 432, 433 ГК РФ некорректна. Кроме этого АО «ДГК» сослалось на пункт 7.1.3 Документации о закупке, согласно которому «Желательными» считаются предложения участника запроса предложений по условиям договора, которые он предлагает на рассмотрения организатора запроса предложений, но отклонение которых организатором запроса предложений не повлечет отказа участника запроса предложений от подписания договора в случае признания его победителем запроса предложений.

В связи с этим АО «ДГК» потребовало подписать договор и приступить к исполнению обязательств.

В соответствии с пунктом 20 извещения о закупке договор по результатам закупки между заказчиком и победителем заключается в течение 20 рабочих дней, но не ранее чем через 10 дней после публикации протокола выбора победителя закупки.

Протокол от 31.08.2017 № РГС-222/ОЗП-ВП по результатам запроса предложений размещен в единой информационной системе 31.08.2017.

Исходя из изложенного, договор должен быть подписан не позднее 28.09.2017.

пункту 16 Технического задания на поставку продукции документации о закупке товар должен быть поставлен в упаковке производителя, не нарушенной, без следов воздействия влаги. Упаковка и/или тара должна обеспечивать его сохранность от всякого рода повреждений при перевозке любыми видами транспорта, а также предохранять поставляемый товар от внешних воздействий.

Согласно пункту 3.4 проекта договора поставки, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, упаковка продукции должна обеспечивать ее сохранность при транспортировке и хранении.

Из указанных требований заказчика определено следует, что товар должен быть поставлен в упаковке производителя, которая должна обеспечивать сохранность товара как при перевозке любыми видами транспорта, так и при хранении

В техническом предложении ООО «Самплекс» предложило к поставке товар в соответствии с ТУ 5768-004-35349408-2008.

Согласно пункту 2.1 Технических условий, упаковку, маркировку, транспортирование и хранение изделий производят в соответствии с ГОСТ 25880-83.

Пунктом 2.2 Технических условий предусмотрено, что теплоизоляционные скорлупы упаковывать в деревянную тару по ГОСТ 18051 -83. Изделия при упаковывании в ящики и обрешетки устанавливать в вертикальном положении. Перед укладкой изделий в обрешетки дно обрешеток должно быть выстлано любой бумагой или некондиционным картоном.

По соглашению с потребителем допускается упаковывание скорлуп в бумагу на поддоны с увязкой при условии защиты их от увлажнения и механических повреждений.

Таким образом, в соответствии с названными техническими условиями, упаковка скорлуп перед отправкой их потребителю должна обеспечивать защиту от механических повреждений и от воздействия влаги и названные технические условия определяют требования к такой упаковке.

Таким образом, указав в техническом предложении сведения о поставке товара, соответствующего ТУ 5768-004-35349408-2008, ООО «Самплекс» подтвердило поставку товара в деревянной таре.

Техническое предложение ООО «Самплекс» в котором отражены характеристики скорлуп, а также указаны условия поставки - «доставка до склада заказчика навалом в контейнерах» явилось дополнительным документом к заявке, представленном обществом, в соответствии с письмом организатора торгов от 18.08.2017, которое организатором торгов у участника не истребовались.

Указание о том, что продукция будет поставлена навалом в контейнерах само по себе не свидетельствует о том, что продукция будет не в упаковке, предусмотренной ТУ 5768-004-35349408-2008, при этом предложение общества не содержало сведений о поставке продукции без упаковки.

Указав в техническом предложении ссылки на ТУ 5768-004-35349408-2008 и представив данные технические условия заказчику, общество тем самым подтвердило, что поставленная продукция будет соответствовать этим техническим условиям, в том числе и в части заводской упаковки, тогда как контейнеры в данном конкретном случае, являлись транспортным оборудованием, а не упаковкой, обеспечивающей сохранность продукции, в том числе и при хранении.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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, оказания услуг.

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

Принимая решение об участии в процедуре закупки и представив соответствующее предложение, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям названного Закона, в том числе которые привели к невозможности заключения договора с ним как с лицом, признанным победителем.

Действуя в рамках правоотношений, связанных с заключением договора, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию финансовых средств на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из участия в закупке.

Таким образом, последующее бездействие ООО «Сапмплекс», выразившееся в не подписании договора по мотиву того, что заказчиком не согласована поставка продукции без упаковки, не может быть признано добросовестным поведением этого лица.

подавая заявку на участие в открытом запросе предложений на право заключения договора поставки скорлуп ППУ для нужд АО «ДГК», общество согласилось со всеми условиями проведения процедуры закупки, возможными рисками, связанными с участием в ней, и возможностью наступления неблагоприятных последствий, предусмотренных Законом № 223-ФЗ, в случае признания его уклонившимся от заключения договора.

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. Данные сведения содержатся в реестре недобросовестных поставщиков в течении двух лет со дня их внесения (ч. 5 ст. 5).

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.

Согласно пункту 3 Правил в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора, заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган: а) сведения о лице, уклонившемся от заключения договора, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня, а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня; б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого должен быть заключен договор с лицом, уклонившимся от заключения договора; в) копию уведомления (при наличии), направленного лицом, уклонившимся от заключения договора, об отказе от заключения договора; г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора лица, уклонившегося от заключения договора; д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе от заключения договора лица, уклонившегося от заключения договора.

Довод Общества о том, что оно не может быть признано уклонившимся от заключения договора, поскольку не было признано победителем закупки, а договор с ним заключался как с единственным участником, подлежит отклонению, поскольку противоречит части 2 статьи 5 Закона № 223-ФЗ, предусматривающей императивную норму о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участниках (не только о победителе) закупки, уклонившихся от заключения договоров.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств, и служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных Законом о закупках, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, а следовательно является

механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Заслушав пояснения представителей АО «ДГК», ООО «Самплекс», проверив представленные в составе обращения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, документы, поступившие от ООО «Самплекс», комиссия пришла к выводу о подтверждении факта уклонения ООО «Самплекс» от заключения договора поставки скорлуп ППУ для нужд АО «ДГК».

Руководствуясь пунктом 2.1. 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

решила:

Сведения, представленные АО «ДГК» об участнике закупки ООО «Самплекс», включить в реестр недобросовестных поставщиков.

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от заключения договора: ООО «Самплекс».

2. Сведения о месте нахождения юридического лица: Российская Федерация, 127015, г. Москва, ул. Новодмитровская, д. 2, корп. 1, пом. СХVIII.

Фактический адрес: 101000, г. Москва, Потаповский пер., д. 5, стр. 4, пом. XXXII, ком.19.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7736261205.

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), дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа: протокол выбора победителя от 31.08.2017 № РГС-222/ОЗП-ВП.

5. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг): скорлупы ППУ для нужд АО «ДГК», лот № 120057.1.

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: 46.74.2;

валюта договора: рубль;

цена договора: 70856242,66 руб. (без НДС), 83610366,34 руб. (с. НДС);

срок исполнения договора: по 15.10.2017.