

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-1019/2022 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков 28 апреля 2022 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение АО «Златоустовский машиностроительный завод» (далее – Заявитель) от 18.04.2022 вх. № 5147/22 о включении сведений в отношении ООО ТПК «Мастер» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным 2022-5453 2 законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в связи с уклонением от заключения договора по результатам открытого запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства поставку отрезных и зачистных кругов (извещение № 32211147672), в присутствии представителей АО «Златоустовский машиностроительный завод», в присутствии представителя ООО ТПК «Мастер», надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение АО «Златоустовский машиностроительный завод» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТПК «Мастер», 115230, г. Москва, проезд Электролитный, д. 3, стр. 5, ИНН 7726502557. Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. АО «Златоустовский машиностроительный завод» провело открытый запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства поставку отрезных и зачистных кругов (извещение № 32211147672). В соответствии с Протокол заседания закупочной комиссии о подведении итогов открытого запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только МСП № 357 от 01.03.2022 победителем закупки признано ООО ТПК «Мастер». Цена заявки 545 788,51 рубля, в том числе НДС. Согласно пункту 27 Извещения заключение договора по результатам закупки осуществляется в порядке, предусмотренном Положением о закупке, с учетом требований, предусмотренных подразделом 19.13 Положения о закупке. Предусмотрена возможность преддоговорных переговоров, в соответствии с подразделом 20.4 Положения о закупке. Договор заключается с лицом, признанным победителем закупки или с единственным участником закупки, допущенным к участию в закупке и признанным участником закупки, кроме случаев, предусмотренных Положением о закупке (пункт 11.11.2 Положения о закупке). Форма заключения договора: бумажная. При этом на ЭТП Договор заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭТП и должен быть подписан ЭП лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, Заказчика/Организатора закупки (пункт 20.2.3, 19.13.12 Положения о закупке). Проект договора по результатам проведения процедуры закупки формируется Заказчиком/Организатором закупки в соответствии с условиями настоящего извещения, условиями заявки лица, с которым заключается договор, и направляется Заказчиком/Организатором закупки в адрес такого лица без ЭП лица, имеющего право действовать от имени Заказчика/Организатора закупки, в течение 5 (пяти) дней с даты: 1) официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель, или протокола рассмотрения единственной заявки участника, заявка которого признана соответствующей требованиям извещения, документации о закупке; 2)

официального размещения протокола об отстранении победителя закупки в случаях, предусмотренных извещением, документацией о закупке (подраздел 11.8 Положения); 2022-5453 3 3) официального размещения протокола об уклонении победителя закупки от заключения договора (если возможность заключения договора с таким лицом предусмотрена извещением, документацией о закупке) (подраздел 20.6 Положения). В течение 10 (десяти) дней с даты официального размещения протоколов, указанных в настоящем пункте Извещения, пункте 19.13.13 Положения о закупке, лицо, с которым заключается договор, рассматривает и направляет в адрес Заказчика/Организатора закупки подписанный проект договора, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 18 настоящего Извещения, подразделом 10.11 Положения о закупке, с учетом особенностей, установленных пунктом 30 настоящего Извещения, подразделом 11.4 Положения о закупке). В случае наличия разногласий по проекту договора лицо, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов и направляет в адрес Заказчика/Организатора закупки. В течение 15 (пятнадцати) дней с даты официального размещения протоколов, указанных в настоящем пункте Извещения, пункте 19.13.13 Положения о закупке, Заказчик/Организатор закупки при отсутствии разногласий подписывает проект договора. В случае направления лицом, с которым заключается договор, протокола разногласий Заказчик/Организатор закупки рассматривает такой протокол и направляет доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания в адрес лица, с которым заключается договор. В течение 18 (восемнадцати) дней с даты официального размещения протоколов, указанных в настоящем пункте Извещения, пункте 19.13.13 Положения о закупке, лицо, с которым заключается договор, направляет в адрес Заказчика/Организатора закупки подписанный проект договора, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 18 настоящего Извещения, подразделом 10.11 Положения о закупке, с учетом особенностей, установленных пунктом 30 настоящего Извещения, подразделом 11.4 Положения о закупке). Заказчик/Организатор закупки в срок не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней со дня официального размещения протоколов, указанных в настоящем пункте Извещения, пункте 19.13.13 Положения о закупке, подписывает договор. Участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в порядке, предусмотренном пунктом 20.6.1 Положения о закупке. В случае уклонения победителя заключить договор с Заказчиком такая обязанность возникает у участника, занявшего второе место в ранжировке, при обращении к нему Заказчика с предложением заключить договор (пункт 6.5.2 Положения о закупке). В соответствии с п. 20.6.3 Положения о закупке при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, Заказчик, Организатор закупки обязан: - удержать обеспечение заявки такого лица (если требование об обеспечении заявки было предусмотрено п. 17 настоящего Извещения); - направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках. Согласно пункту 18 Извещения требование об обеспечении исполнения договора устанавливается в соответствии с пунктом 10.11.10 Положения о закупке. Если в Извещении установлено требование к обеспечению исполнения договора, размер такого обеспечения: 2022-5453 4 а) не может превышать 5 процентов

начальной (максимальной) цены договора, если договором не предусмотрена выплата аванса (п. 25 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352); б) устанавливается в размере аванса, если договором предусмотрена выплата аванса (п. 25 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352). Размер обеспечения исполнения договора: составляет 50% от цены договора. Срок действия обеспечения исполнения договора должен оканчиваться не ранее 1 (одного) месяца с момента исполнения поставщиком своих обязательств по договору. Формы и способы предоставления обеспечения исполнения договора. Обеспечение исполнения договора может быть предоставлено: 1) в виде безотзывной банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям, установленным в настоящем Извещении; 2) путем перечисления денежных средств Заказчику в соответствии с требованиями настоящего Извещения. Итоговый протокол размещен в ЕИС 02.03.2022. Следовательно, срок подписания договора истекает 22.03.2022. Согласно протоколу признания участника уклонившемся от заключения договора от 25.03.2022 победителем закупки ООО ТПК «МАСТЕР» в адрес Заказчика в установленные сроки направлен подписанный договор и протокол разногласий. При этом протоколом разногласий установлена цена договора, превышающая предложение о цене победителя закупки в составе заявки, что является нарушением пункта 19.13.14 Положения о закупке. В соответствии с пунктом 18 Извещения о закупке № 357, пунктом 10.11.10 Положения о закупке установлено требование об обеспечении договора. Размер обеспечения договора составляет 50 % от цены договора. Победителем закупки в нарушение пункта 19.13.14 Положения о закупке не представлено обеспечение договора. На основании изложенного, АО «Златоустовский машиностроительный завод» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением о включении сведений об ООО ТПК «МАСТЕР» в реестр недобросовестных поставщиков. ООО ТПК «МАСТЕР» не согласно с доводами АО «Златоустовский машиностроительный завод» об уклонении от заключения договора. Согласно пояснениям 24.02.2022 ООО ТПК «МАСТЕР» подана заявка на участие с указанием ценового предложения - 545 788,51 рублей (с НДС). 07.03.2022 в адрес ООО ТПК «МАСТЕР» через оператора электронной площадки направлен проект договора. 09.03.2022 от заказчика поступил реестр одобренных им банков для оформления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора. ООО ТПК «МАСТЕР» во время проведения комиссии пояснило, что поставка предложенного в заявке на участие в закупке товара стала невозможной по цене, указанной в заявке, в связи с тем, что были введены в отношении Российской Федерации ограничительные меры экономического характера. В связи с указанными действиями произошло существенное возрастание стоимости материалов: - согласно письму производителя отрезных и зачистных кругов ОАО «ЛАЗ» от 25.02.2022 рост цен на продукцию составил до 10%; - согласно письму производителя отрезных и зачистных кругов ОАО «ЛАЗ» от 04.03.2022 рост цен на продукцию составил ещё 5%; - согласно письму производителя отрезных и зачистных кругов ОАО «ЛАЗ» от 11.03.2022 рост цен на продукцию составил дополнительно до 30%. 2022-5453 5 14.03.2022 в адрес заказчика был направлен протокол разногласий с просьбой увеличить цену с учетом роста цен производителя. Согласно протоколу разногласий ООО ТПК «МАСТЕР» с ценной 656 947,37 (с НДС). Цена была сформирована с учетом повышения цен производителем товара и транспортными расходами без прибыли общества. 15.03.2022 от АО «Златмаш» поступило сообщение о невозможности внесения изменений в договор. Так, 24.02.2022 на дату подачи заявки стоимость товара с учетом налога составляла 488 504,22. 25.02.2022 стоимость товара с учетом налога составляла 523 340,12. 04.03.2022

стоимость товара с учетом налога составляла 542 271,42. 14.03.2022 стоимость товара с учетом налога составляла 624 603,62. ООО ТПК «МАСТЕР» пояснило транспортные расходы по доставке продукции со склада в г. Луга до склада ООО ТПК «МАСТЕР» в г. Москва составляли - 26 286 рублей. Транспортные расходы по доставке продукции со склада в г. Москва до склада АО «Златоустовский машиностроительный завод» составляли - 39 943 рубля. Итого убыток ООО ТПК «МАСТЕР» по данной сделке составлял 145 044,11. Проект банковской гарантии был подготовлен, но так как обеспечение договора высчитывается исходя из суммы заключаемого договора ООО ТПК «МАСТЕР» не могло произвести оплату созданной банковской гарантии в виду возможности ее изменения при положительном решении о увеличении суммы договора и заключения дополнительного соглашения. Все вышеуказанный факторы привели к тому, что ООО ТПК «МАСТЕР» утратило возможность заключить и исполнить договор. Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках. Согласно Приказу 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 территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков. Обращение АО «Златоустовский машиностроительный завод» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТПК «МАСТЕР» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, 2022-5453 6 уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное

уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности. При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, 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 (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О). По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков. Учитывая данные обстоятельства, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении сведений об ООО ТПК «МАСТЕР» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Уклонение ООО ТПК «МАСТЕР» от заключения договора Комиссией Челябинского УФАС России не установлено. С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках, 2022-5453 7 РЕШИЛА: Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ООО ТПК «МАСТЕР» (115230, г. Москва, проезд Электролитный, д. 3, стр. 5, ИНН 7726502557) в реестр недобросовестных поставщиков.