

Решение

по делу №06/2543-17-РНП

о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей)

31.07.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей:

Заявителя – М. В. Купцовой (по доверенности),

Ответчика – Д. С. Адрова (по доверенности), —

рассмотрев обращение Заявителя от 30.03.2017 №27/01-1648, направленное по подведомственности ФАС России поручением от 17.07.2017 №АК/48615/17 (вх. 2727/09 от 18.07.2017) о включении информации об ООО «Промоборудование» (ИНН: 3665089847, КПП: 365201001, адрес (место нахождения): 394000, Российская Федерация, Воронежская область, г. Лиски, ул. 40 лет Октября, д. 15, учредители: Пойманов Виталий Иванович, ИНН: 365200266540, размер доли – 100%) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения запроса предложений в электронной форме на поставку котлоагрегата КГВ 1,0/5-М с одиночным комплектом ЗИП, 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), 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 №1211 (далее – Правила №1211),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение Заявителя о включении информации об ООО «Промоборудование» - победителе запроса предложений в электронной форме «Котлоагрегат КГВ 1,0/5-М с одиночным комплектом ЗИП (25.30 - Котлы паровые, кроме водогрейных котлов центрального отопления)» (извещение №31604504595) (далее – Аукцион) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением Ответчика от заключения контракта.

Заседание Комиссии по рассмотрению обращения назначено на 15:20 28.07.2017. В связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, Комиссией объявлен перерыв в заседании до 16:00 31.07.2017.

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений, представленных Заявителем, Комиссия установила следующее.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

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](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП РК

«Черноморнефтегаз», утвержденного от 09.07.2015 с изменениями от 10.03.2016 (далее - Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте 20.12.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – запрос предложений в электронной форме (223ФЗ);
- 3) дата и время окончания подачи заявок: 17.01.2017 в 11:00, дата и время рассмотрения заявок 24.01.2017 в 14:00; дата и время подведения итогов 31.01.2017 в 14:00;
- 4) начальная (максимальная) цена контракта – 33 632 247,35 рублей;
- 5) на участие подана 1 заявка, победителем определено ООО «Промоборудование» с ценой договора 33 394 000,00 российских рублей.

Протокол рассмотрения заявок №31604504595-02 размещен Заказчиком на официальном сайте 26.01.2017 17:59.

Из обращения Заявителя следует: «...согласно протокола рассмотрения заявок на участие в процедуре №1642 - зпэф и в связи с тем, что для участия в закупке была подана только одна заявка, в соответствии с п.6.3. Документации, Закупочная комиссия приняла решение о признании запроса цен в электронной форме несостоявшимся и заключении договора с единственным участником закупки - Обществом с ограниченной ответственностью «ПРОМОБОРУДОВАНИЕ».

Согласно п. 8 Документации о закупке Заключение договора по итогам закупки осуществляется в срок и в порядке, предусмотренные действующим законодательством РФ, Положением, другими внутренними документами Заказчика и условиями закупки. Договор заключается после подписания протокола оценки, сопоставления заявок и выбора победителя, но не ранее, чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее 20 (двадцать) рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора. В указанные сроки подписанный экземпляр Договора на Предприятие не поступал.

Более того, в письме №72 от 20.02.2017г. (вх.№842/01-06 от 01.03.2017г.) ООО «ПРОМОБОРУДОВАНИЕ» сообщает о том, что в связи с изменениями условий поставки контрагентом общества, а также включением котлоагрегатов в перечень оборудования, запрещенного к импорту постановлением Правительства РФ от 14.01.2017 г., ООО «ПРОМОБОРУДОВАНИЕ» вынуждено отказаться от подписания договора с ГУП РК «Черноморнефтегаз...» (цитата из обращения).

На заседании Комиссии представитель Заказчика поддержал доводы обращения в полном объеме и предоставил копии вышеуказанных документов по Запросу предложений.

В соответствии с [частью 2 статьи 5](#) Закона о закупках 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.

Исходя из положений приведенной [нормы](#), реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны 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 закупках товаров, работ, услуг.

В силу пункта 2 Правил №1211 в случае уклонения от заключения договора победителя закупки, заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке направляет в уполномоченный орган сведения о данном участнике.

Заказчик письмом от 30.03.2017 №27/01-1648 обратился в ФАС России о включении информации об ООО «Промоборудование» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Заказчиком также предоставлены сведения, предусмотренные пунктом 2 Правил от 22.11.2012 №1211.

В соответствии с абзацем третьим части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что 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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, при принятии решения об участии в закупке, осуществляемой согласно Закону о закупке, в т.ч. способом запроса предложений в электронной форме, участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при уклонении от заключения договора либо неисполнении обязательств по договору.

Крымское УФАС России, с целью объективного рассмотрения сложившейся ситуации, уведомлением о рассмотрении дела №06/2543-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 19.07.2017 №06/7640, направленным ООО «Промоборудование» в письменном и электронном виде, указало о необходимости предоставления возражений на обращение либо письменных пояснений по факту не заключения с Заказчиком договора с документальным подтверждением причин и иных документов, материалов, имеющих отношение к рассматриваемому вопросу, а также обеспечить явку в Крымское УФАС России представителя на представление интересов Ответчика на заседании Комиссии.

На заседании Комиссии представитель Ответчика в доводы обращения Заказчика сообщил следующее: «... Требованиями технического задания конкурсной документации изначально отвечало оборудование, изготовленное ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина, так как закупаемое оборудование должно быть установлено взамен ранее установленного, у которого вышел срок эксплуатации.

Однако следует учитывать тот факт, что запрос предложений был объявлен 16.12.2016г., а 14.01.2017 г. было подписано и вступило в силу Постановление Правительства Российской Федерации №9 «Положение о запрете закупок товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, к закупкам для нужд обороны страны и безопасности государства утверждено в новой редакции», п. 125 Перечня товаров иностранного производства установлен запрет на поставку паровых котлов, при условии того, что на территории Евразийского экономического союза есть производители этого оборудования.

Исходя из сложившейся ситуации действие Постановления Правительства РФ №9 от 14.01.2017г создало форс-мажорные обстоятельства и сделало невозможным заключение предложенного договора, согласно п. 10. Договора «Обстоятельства непреодолимой силы» (принятие законодательных актов, запрещающих поставку такого товаров), на поставку оборудования производства ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина. Так как указанный завод помимо гражданской продукции выпускает продукцию военного назначения (гранатометы бронетранспортеры и т.д., которые используются в том числе и в зоне АТО). О невозможности поставки оборудования (согласно постановлению) производства ПАО «Завод Ленинская Кузня», г. Киев, Украина, заказчик был уведомлен нашим письмом № 72 от 20.02.2017 г.

Кроме того, обращаем внимание, что согласно Положения О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ГУП РК «ЧЕРНОМОРНЕФТЕГАЗ» утвержденного приказом № 457-пр от 09.07.2015г., заявка которая подается для участия в запросе предложений имеет правовой статус оферты, в которой участник соглашается с условиями договора, приведенного в документации к запросу предложений. А направленный 13.02.2017г. через функционал электронной торговой площадки вариант договора имеет ряд существенных отличий, в частности ухудшились финансовые риски для ООО «Промоборудование» (отсутствует п. 5.8).

Так же сообщаем, что данный договор был предоставлен без номера и даты (не указаны число, месяц, год заключения), т.е. предоставленный договор не был оформлен должным образом.

Техническими специалистами нашей компании начался поиск отечественных производителей аналогичного оборудования. Ввиду того, что требованиями конкурсной документации было установлено поставка котлоагрегатов с сертификатами международного классификационного общества и предоставлением сертификата признания завода изготовителя международным классификационным обществом предлагаемое изначально в заявке ООО «Промоборудование» оборудование отвечало требованиям конкурса. Однако, из-за того, что СПБУ, как и все плавсредства эксплуатирующиеся в прибрежных водах Крымского полуострова, поднадзорны Российскому Речному Регистру монтаж и дальнейшая эксплуатация вышеуказанного оборудования без его сертификации PPP невозможны. А Доно-Кубанский филиал PPP, в ведении которого находятся объекты ГУП РК «Черноморнефтегаз», отказывает в согласовании применения оборудования, сертифицированного Украинским Регистром Судоходства.

Следует учитывать следующие факты:

1) котлоагрегаты в морском исполнении является технически сложным и редким оборудованием, а тем более с необходимостью наличия сертификатов признания завода изготовителя и изделия Классификационным обществом (Морским или Речным Регистром Судоходства России);

2) заказчиком предъявлены строгие требования по масса-габаритным и техническим характеристикам оборудования.

Учитывая эти факты, поиск аналогичного оборудования российского производства и согласование его характеристик с техническими специалистами Заказчика заняло определенное время, при этом согласно п. 10.1 предложенного проекта договора срок исполнения обязательств по договору отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства.

Нами было направлено письмо №77 от 01.03.2017г. в адрес ГУП РК «Черноморнефтегаз» с предложением заключения договора и замены оборудования (производства Украины) на аналог отечественного производства ООО «Адин» (Россия) с улучшенными техническими характеристиками и сертификатами Российского Речного Регистра.

Письмом №14/01-60 от 15.03.2017 г., Заказчик выразил согласие на рассмотрение российского аналога и запросил дополнительную информацию, перечень запасных частей в комплекте одиночного ЗИП, а также заполненную таблицу с подробными техническими характеристиками предлагаемого оборудования.

Нашим письмом №97 от 15.03.2017г. мы в очередной раз подтвердили готовность заключения договора и что в рамках осуществления закупки котлоагрегатов следует руководствоваться письмом №77 от 01.03.2017г., в котором предлагается заключение договора на поставку котла парового БМ- 1,0Г-0,6 производства ООО «Адин» (Россия).

Письмом №102 от 17.03.2017г. нами представлены подробные характеристики предлагаемого оборудования, перечень запасных частей ведомости одиночного ЗИП. Причем многие технические характеристики котла производства ООО «Адин» (Россия) превосходят характеристики котла производства ПАО «Завод Ленинская Кузня» (Украина).

Своим письмом №14/01-262/14-4 от 22.03.2017г. Управление Разведочного и Эксплуатационного Бурения ГУП РК «Черноморнефтегаз» дало положительное заключение по предлагаемому оборудованию, подтвердило соответствие технических параметров, а также отметило улучшенные характеристики предлагаемого оборудования.

Исходя из вышесказанного эту переписку между ООО «Промоборудование» и ГУП РК «Черноморнефтегаз» следует рассматривать как процедуру проведения преддоговорных переговоров согласно п. 6.2 Положения О ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ГУП РК «ЧЕРНОМОРНЕФТЕГАЗ» утвержденного приказом № 457-пр от 09.07.2015г. Так же согласно п. 6.3 Положения при проведении преддоговорных переговоров стороны вправе внести изменения при заключении договора «...связанные с необходимостью поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг с улучшенными характеристиками...», что фактически и выполнялось.

Данные изменения согласно Положения ЗАКУПКАХ ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ ГУП РК «ЧЕРНОМОРНЕФТЕГАЗ», утвержденного приказом № 457-пр от 09.07.2015г., не требуют принятия решения закупочной комиссией.

Предлагаемый котел БМ-М1,0Г-0,6 потребляет меньше топлива при работе, меньше расходует электрической энергии, обладает более высоким КПД, может работать на более высоких уровнях давления и кроме того конструкция котла БМ - М1,0Г-0,6 предусматривает использование в качестве теплообменного аппарата змеевик, в то время как котел КГВ использовал жаротрубный принцип теплообмена, а конструкция автоматики не подразумевает настроек, так как использует более высокие степени автоматизации. То есть предлагаемый котел БМ-М1,0Г-0,6 обладает улучшенными характеристиками по сравнению с котлом КГВ-1,0/5М.

После полного согласования технических параметров котла производства ООО «Адин» нами был подписан договор в двух экземплярах и направлен заказчику для подписания с его стороны:

- через функционал электронной площадки 07.04.2017г. (скриншот прилагается);
- письмом №119 от 03.04.2017г. переданы оригиналы в канцелярию ГУП РК «Черноморнефтегаз» 11.04.2017г.

Исходя из вышеприведенных фактов и того что срок заключения договора был нарушен вследствие форс-мажорных обстоятельств, в наших действиях уклонения от заключения договора не было, а наоборот ГУП РК «Черноморнефтегаз» уклонилось от заключения договора.

Следовательно, действиями закупочной комиссии оформленной в виде протокола №1862 - зпэф 24.03.2017г. с указанием нас, как стороны уклоняющейся от заключения договора, являются необоснованными, и нарушают нормы ФЗ-223 от 18.07.2011г.

...» (цитаты из письменных пояснений Ответчика).

Комиссия, изучив материалы дела №06/2543-17, информацию и документы, предоставленные сторонами, заслушав представителей Заявителя и Ответчика, пришла к выводу о том, что Ответчик не смог подписать контракт по независимым от него причинам, а именно, предложенный ответчиком товар, указанный в закупке попал под запрет, установленный Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.01.2017 №9.

Ответчик предложил Заказчику к поставке аналогичный товаров с улучшенными характеристиками, т.е. предпринял необходимые меры для заключения договора с ГУП РК «Черноморнефтегаз», но Заказчик отказался от предложенного товара.

Вместе с тем, Заявитель отказался от поставки Ответчиком предложенного оборудования с улучшенными характеристиками, и не предоставил на заседание Комиссии, достаточных доказательств недобросовестности действий Ответчика в ходе заключения договора по итогам Запроса предложений.

Учитывая изложенное, руководствуясь [статьей 5](#) Закона о закупках, Правилами от 22.11.2012 №1211, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать Заявителю во включении информации об Ответчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.