

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по обращению № 50/03-РНП-2016

«27» апреля 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб о нарушении процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии:

Ланцман Людмилы Игоревны – заместителя
руководителя управления;
Ананьевой Галины Николаевны – исполняющей
обязанности начальника отдела топливно-
энергетического комплекса;

Членов Комиссии:

Чубукова Анатолия Анатольевича – начальника отдела
судебной и правовой работы;

Гилевой Ирины Сергеевны – главного специалиста-
эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Бердникова Евгения Александровича – ведущего
специалиста-эксперта отдела топливно-энергетического
комплекса,

в присутствии: представителей МП «ССК» - <...> (доверенность от 06.04.2016 г №9);
<...> (доверенности от 21.12.2015 г. №81); представителей ООО «СТК» - <...>
(доверенности от 18.04.2016 г. №1); <...> (доверенность от 18.04.2016 г. №1),

рассмотрев представленные муниципальным предприятием Новокузнецкого городского округа «Сибирская Сбытовая компания» (далее – МП «ССК», Заказчик) материалы о внесении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «СТК» (далее – ООО «СТК») в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

11.04.2016 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Муниципального предприятия Новокузнецкого городского округа «Сибирская Сбытовая компания» (далее – МП «ССК») о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «СТК» (далее – ООО «СТК»), которое было признано победителем по результатам:

- открытого запроса предложений на поставку сварочных электродов и проволоки (извещение № 31603307502) (далее – Закупка 1);

- открытого запроса предложений на поставку противопожарного оборудования, материалов и запчастей (извещение № 31603307525) (далее – Закупка 2),

и уклоняется от заключения соответствующих договоров.

11.02.2016 г. МП «ССК» в Единой информационной системе в сфере закупок в сети

«Интернет» (далее – ЕИС) разместило извещение № 31603307502 открытого запроса предложений на поставку сварочных электродов и проволоки.

Согласно данному извещению срок приема заявок был установлен до 26.02.2016 г. (17 часов 00 мин.). Подведение итогов закупки - 25.03.2016 г.

В соответствии с протоколом заседания постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» (далее – закупочная комиссия) № 17 от 11.03.2015 г. запрос предложений был признан не состоявшимся в связи с тем, что подана одна заявка от ООО «СТК». Принято решение заключить с обществом договор поставки сварочных электродов и проволоки.

14.03.2016 г. МП «ССК» направило в адрес ООО «СТК» письмо (исх. № 02-05/502), которым уведомило ООО «СТК» о том, что общество признано победителем по результатам подведения итогов Закупки 1.

МП «ССК» указало на необходимость направления в его адрес в срок до 17.03.2016 г. двух экземпляров договора с приложениями, подписанных ООО «СТК».

Однако ООО «СТК» в адрес МП «ССК» подписанный договор не направило, а письмом от 17.03.2016 г. (исх. № 220) сообщило, что в связи с тем, что у поставщика ООО «СТК» изменились требования к отгружаемой продукции с 15.03.2016 г. (100% предоплата), в связи с этим общество не имеет возможности поставить продукцию по Закупке 1 и вынуждено отказаться от заключения договора и отозвать предложение по Закупке 1.

В ответ МП «ССК» (письмо исх. № 02-05/613 от 23.03.2016 г.) указало, что не может принять отказ от заключения договора, а также, что ООО «СТК» необходимо направить подписанный договор до 24.03.2016 г.

Ненаправление подписанного экземпляра договора ООО «СТК» в адрес МП «ССК» в установленные сроки было расценено предприятием как уклонение от заключения договора.

11.02.2016 г. МП «ССК» в Единой информационной системе в сфере закупок в сети «Интернет» (далее – ЕИС) разместило извещение № 31603307525 открытого запроса предложений на поставку противопожарного оборудования, материалов и запчастей.

Согласно данному извещению срок приема заявок был установлен до 26.02.2016 г. (17 часов 00 мин.). Подведение итогов закупки - 25.03.2016 г.

Согласно протоколу заседания постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» (далее – закупочная комиссия) № 17 от 11.03.2015 г. запрос предложений был признан состоявшимся, победителем признано ООО «СТК». Принято решение заключить с обществом договор поставки противопожарного оборудования, материалов и запчастей.

14.03.2016 г. МП «ССК» направило в адрес ООО «СТК» письмо (исх. № 02-05/503), которым уведомило ООО «СТК», что общество признано победителем по результатам подведения итогов Закупки 2.

МП «ССК» указало на необходимость направления в его адрес в срок до

17.03.2016 г. двух экземпляров договора с приложениями, подписанных ООО «СТК».

Однако ООО «СТК» в адрес МП «ССК» подписанный договор не направило, а письмом от 17.03.2016 г. (исх. № 219) сообщило, что в связи с тем, что у поставщика ООО «СТК» изменились требования к отгружаемой продукции с 15.03.2016 г. (100%), поэтому общество не имеет возможности поставить продукцию по Закупке 2 и вынуждено отказаться от заключения договора и отозвать предложение по Закупке 2.

В ответ МП «ССК» (письмо исх. № 02-05/613 от 23.03.2016 г.) указало, что не может принять отказ от заключения договора, а также, что ООО «СТК» необходимо направить подписанный договор до 24.03.2016 г.

Ненаправление подписанного экземпляра договора ООО «СТК» в адрес МП «ССК» в установленные сроки было расценено предприятием как уклонение от заключения договора.

Уведомлением от 13.04.2016 г. (исх. № 03/3376) рассмотрение обращения МП «ССК» было назначено на 19.04.2016 г.

19.04.2016 г. Комиссия Кемеровского УФАС России решила отложить рассмотрение обращения МП «ССК», в связи с отсутствием на заседании Комиссии документов и сведений, необходимых для полного и всестороннего рассмотрения указанного обращения, до 27.04.2016 г.

Необходимые сведения лицами, участвующими в рассмотрении данного обращения были представлены Комиссии.

В назначенное время 27.04.2016 г. на рассмотрение обращения МП «ССК» законные представители МП «ССК» и ООО «СТК» не явились, направив защитников.

27.04.2016 г. на заседании Комиссии представители МП «ССК» в полном объеме поддержали доводы, изложенные в обращении от 11.04.2016 г., представители ООО «СТК» поддержали ранее представленные пояснения, указали, что общество готово заключить договоры, просили не включать общество в РНП.

Изучив имеющиеся материалы обращения № 50/03-РНП-2016, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении данного обращения, Комиссия установила следующее:

Согласно ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 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.

На основании ч. 3 ст. 5 Закона № 223-ФЗ 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.

Согласно п. 1 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 г. № 1211 (далее – Правила) настоящие 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 предоставивших 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.

В соответствии с п. 2 Правил, в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган: документы, указанные в пп. «а» - «д» настоящего пункта.

Согласно п. 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 (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган: документы, указанные в пп. «а» - «г» настоящего пункта.

Комиссией установлено, что обращение МП «ССК» содержит сведения и документы, предусмотренные Правилами.

В соответствии с протоколом заседания постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» (далее – закупочная комиссия) № 17 от 11.03.2015 г. запрос предложений (извещение № 31603307502) был признан не состоявшимся в связи с тем, что подана одна заявка от ООО «СТК». Принято решение заключить с обществом договор поставки сварочных электродов и проволоки.

Частью 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно Положению о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг МП ССК (утв. приказом директора МП «ССК» от 14.05.2015 г.) документацией о закупке является документация, разработанная и утвержденная заказчиком в соответствии с Законом № 223-ФЗ и настоящим положением и устанавливающая требования к порядку проведения и оформления конкретной закупки (далее – положение о закупке).

Для проведения Закупки 1 Заказчиком разработана закупочная документация № 50-2016 на проведение открытого запроса предложений на право заключения договора поставки сварочных электродов и проволоки (далее – Закупочная документация № 50-2016).

Согласно п. 11.6.6 положения о закупке закупка у единственного поставщика может осуществляться, в том числе, если закупка признана несостоявшейся в связи с подачей единственной заявки, в случае, если указанная заявка и подавший ее участник соответствует всем требованиям документации о закупки. Такая закупка проводится по решению закупочной комиссии и на условиях не хуже, указанных в заявке участника.

Таким образом, в соответствии с положением о закупке закупочная комиссия вправе провести закупку у единственного поставщика, в случае признания закупки несостоявшейся в связи с подачей единственной заявки.

14.03.2016 г. МП «ССК» направило в адрес ООО «СТК» письмо (исх. № 02-05/503), которым уведомило ООО «СТК», что общество признано победителем по результатам подведения итогов Закупки 2.

МП «ССК» указало на необходимость направления в его адрес в срок до 17.03.2016 г. двух экземпляров договора с приложениями, подписанных ООО «СТК».

Однако ООО «СТК» в адрес МП «ССК» подписанный договор не направило, а письмом от 17.03.2016 г. (исх. № 219) сообщило, что в связи с тем, что у поставщика ООО «СТК» изменились требования к отгружаемой продукции с 15.03.2016 г. (100%), поэтому общество не имеет возможности поставить продукцию по Закупке 2 и вынуждено отказаться от заключения договора и отозвать предложение по Закупке 2.

В ответ МП «ССК» (письмо исх. № 02-05/613 от 23.03.2016 г.) указало, что не может принять отказ от заключения договора, а также, что ООО «СТК» необходимо направить подписанный договор до 24.03.2016 г.

При этом, Комиссией установлено, что Закупочная документация № 50-2016 не установлена обязанность участника закупки, заявка которого оказалась единственной, заключить договор.

Вместе с тем согласно пункту 3 Правил для направления заказчиком сведений об участнике закупки для включения в реестр недобросовестных поставщиков необходимо соблюдения такого условия как обязанность установленная документацией о закупке заключить договор, для следующих участников:

- единственного участника закупки, подавшего заявку на участие в закупке;
- участника закупки, признанного единственным участником закупки;
- участника закупки, единственно участвующего на всех этапах закупки.

Норма, указанная пунктом 3 Правил, является императивной и подлежит буквальному толкованию.

Таким образом, у ООО «СТК» обязанность по заключению договора по результатам Закупки 1 отсутствует.

Кроме того, Комиссией установлено следующее:

Для проведения Закупки 2 Заказчиком разработана закупочная документация № 53-2016 на проведение открытого запроса предложений на право заключения договора поставки противопожарного оборудования, материалов и запчастей (далее – Закупочная документация № 53-2016) (извещение № 31603307525).

Согласно протоколу заседания постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» (далее – закупочная комиссия) № 17 от 11.03.2015 г. запрос предложений был признан состоявшимся, победителем признано ООО «СТК». Приято решение заключить с обществом договор поставки противопожарного оборудования, материалов и запчастей.

14.03.2016 г. МП «ССК» направило в адрес ООО «СТК» письмо (исх. № 02-05/503), которым уведомило ООО «СТК», что общество признано победителем по результатам подведения итогов Закупки 2.

МП «ССК» указало на необходимость направления в его адрес в срок до 17.03.2016 г. двух экземпляров договора с приложениями, подписанных ООО «СТК».

Однако ООО «СТК» в адрес МП «ССК» подписанный договор не направило, а письмом от 17.03.2016 г. (исх. № 219) сообщило, что в связи с тем, что у поставщика ООО «СТК» изменились требования к отгружаемой продукции с 15.03.2016 г. (100%), поэтому общество не имеет возможности поставить продукцию по Закупке 2 и вынуждено отказаться от заключения договора и отозвать предложение по Закупке 2.

В ответ МП «ССК» (письмо исх. № 02-05/613 от 23.03.2016 г.) указало, что не может принять отказ от заключения договора, а также, что ООО «СТК» необходимо направить подписанный договор до 24.03.2016 г.

Разделом 2 «Общие требования к предмету закупки» Закупочной документации № 53-2016 установлено следующее:

Общие требования к условиям поставки, порядок оплаты, технические

требования к продукции, перечень и объемы закупаемой продукции указаны в Техническом задании (Приложение 1 к настоящей Закупочной документации) и проекте договора, который будет заключен по результатам данной процедуры закупки №53-2016 (Приложение 2 к настоящей Закупочной документации).

Допускается наличие разногласий к прилагаемому проекту Договора. Данные разногласия оформляются Протоколом разногласий. (Приложение 3 (форма 4) к настоящей Закупочной документации). Каждый Участник должен знать, что если какое-либо из предложений и условий к проекту договора, выдвинутых Участником, будут неприемлемы для Заказчика, такое Предложение будет отклонено независимо от содержания технико-коммерческих предложений.

Согласно Протоколу разногласий к проекту договора (Приложение «2 к письму ООО «СТК» о подаче оферты от 24.02.2016 г. №184) у ООО «СТК» были согласны с предложенным проектом договора и замечаний и предложений не вносили.

Согласно пункту 3.1.8 Закупочной документации № 53-2016 при предоставлении документов, входящих в состав Предложения для участия в процедуре закупке, документы оформленные надлежащим образом (п.3.1.3-3.1.6) должны быть пронумерованы. После нумерации производится сканирование предложения. Каждый файл должен иметь краткое название (например: письмо о подаче оферты, приложение 1- 5 и т.п.). При отправке файлов в теме сообщения необходимо указать **«Закупка № 53-2016»** и запросить уведомление о доставке. Размер файла не должен превышать 10 Мбайт.

Кроме того, в соответствии с пунктом 12.2 Закупочной документацией №53-2016 участник закупки, признанный Победителем, должен подписать со своей стороны и предоставить проект договора в оригинале Заказчику, не позднее десяти рабочих дней с даты уведомления о признании участника победителем. Если победитель отказывается от подписания договора, то он признается уклонившимся от заключения договора и Заказчик вправе заключить договор с другим участником закупки (претендентом, предложение которого заняло второе место при оценке и сопоставлении заявок).

При этом, Закупочной документацией №53-2016 установлено, что договор заключается с участником, который признан Победителем процедуры закупки (п. 12.1), а также что договор заключается на условиях, указанных в закупочной документации и предложении участника, признанного победителем.

Пунктом 3.2.1 установлено, что Предложение действительно в течение срока, указанного Участником в письме о подаче оферты (форма 1 Приложения 2 – для участников на право заключения договора выполнения работ/ оказания услуг). В любом случае этот срок не должен быть менее чем 90 календарных дней со дня, следующего за днем окончания приема Предложений (пункт 5.1). Указание меньшего срока действия может служить основанием для отклонения заявки.

В письме ООО «СТК» о подаче оферты от 24.02.2016 г. №184 указано, что предложение имеет правовой статус оферты и действует до 25 мая 2016 г.

Таким образом, ООО «СТК» обязано было направить договор поставки противопожарного оборудования, материалов и запчастей не позднее 30.03.2016 г., кроме того законные основания для отзыва предложения по Закупке 2 на момент

направления письма об отзыве данного предложения (от 17.03.2016 г. исх. № 219) у общества отсутствовали.

Вместе с тем 19.04.2016 г. ООО «СТК» представило Комиссии дополнения к пояснению от 15.04.2016 г. (исх. № 3) по обстоятельствам обращения МП «ССК», из которых следует, что ООО «СТИК-99» являлся единственным поставщиком для ООО «СТК» осуществляющим поставку товара на условиях отсрочки платежа до 25 дней.

Кроме того, указало, что у общества отсутствовал умысел навредить МП «ССК» и ООО «СТК» готово исполнить свои обязательства на согласованных условиях.

Комиссией установлено что между ООО «СТК» и ООО «СТИК-99» заключен договор поставки №21/05 от 21.05.2015 г. (далее - Договор).

Согласно пункту 1.1. Договора ООО «СТИК-99» обязуется поставить, а покупатель принять и оплатить строительные и прочие материалы и оборудование.

Согласно спецификации от 22.02.2016 г., которая является приложение к Договору, ООО «СТИК-99» поставлял для ООО «СТК» 10 наименований товара, которые были необходимы ООО «СТК» для исполнения договорных обязательств по Закупке 2 перед МП «ССК», при этом согласно техническому заданию Закупочной документации №53-2016 необходимо было поставить всего 13 наименований товара.

Таким образом, зависимость ООО «СТК» от ООО «СТИК-99» по поставке для реализации договорных обязательств по Закупке 2 составляет около 78 % товара.

При этом согласно письму ООО «СТИК-99» (исх.№5 от 14.03.2016 г.), направленному в адрес ООО «СТК» с 15.03.2016 г. отпуск продукции будет осуществляться по 100% предварительной оплате.

Кроме того, ООО «СТК» в подтверждение своих намерений в заключении Договора по Закупке 2, представило Комиссии переписку между ООО «СТК» и МП «ССК».

Согласно письму от 26.04.2016 г. МП «ССК» (исх.№02-05/873) готовы подписать договоры поставки по Закупкам 1, 2, в случае, если ООО «СТК» поставит товар по указанным закупкам на апрель-май в срок 10 мая 2016 г.

В ответ на указанное письмо ООО «СТК» направило письменное согласие и готовность передачи товара по Закупкам 1, 2 в срок до 10 мая 2016 г.

Письмом от 26.04.2016 г. №249 ООО «СТК» сообщило МП «ССК» о том, что оригиналы подписанных договоров по закупкам 1, 2 с приложением спецификаций направлены заказной корреспонденцией.

Комиссией приняты также к сведению следующие обстоятельства:

При рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Действия (бездействия) ООО «СТК», выразившиеся в отказе от заключения договора в исходной редакции в части объемов и сроков поставки товаров, обусловлены отсутствием фактической возможности поставить товар, так у ООО «СТК» с его контрагентом ООО «СТИКС-99» изменились условия оплаты товара (переход на 100% предоплату), что затруднило ООО «СТК» поставить в срок товар для МП «ССК».

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что в действиях (бездействии) ООО «СТК» отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное уклонение от заключения договоров по Закупкам 1 и 2, направленное исключительно на причинение материального или иного вреда МП «ССК», кроме того, у Комиссии отсутствуют сведения о какой-либо заинтересованности общества в осуществлении данных действий (бездействия).

Поскольку в действиях (бездействии) ООО «СТК» не были установлены признаки недобросовестности или злонамеренности, Комиссия не находит достаточных оснований для включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ст. 5 Закона № 223-ФЗ, Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

РЕШИЛА:

Оставить обращение МП «ССК» от 11.04.2016 г. без удовлетворения.

Председатель Комиссии:

Л.И. Ланцман

Члены Комиссии:

Г.Н. Ананьева

А.А. Чубуков

И.С. Гилева

Е.А. Бердников

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