

Заключение
по результатам проверки сведений
о включении ООО «Самплекс»
в реестр недобросовестных поставщиков

14 ноября 2017 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...> ,

в присутствии представителей:

<...> ,

рассмотрев обращение АО «ДЭК» о включении 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.

В Хабаровское УФАС России поступило обращение АО «ДЭК» от 05.10.2017 № 81.1/9464 о включении ООО «Самплекс» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведенной закупки.

В заседании комиссии представитель АО «ДЭК» на приведенных в обращении доводах настаивала, 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 не отказывается от заключения договора на условиях заказчика, не уклоняется от исполнения договора. Обществом закуплено сырье для поставки товара, заключены договоры с поставщиками. Заказчиком после проведения закупочной процедуры предъявлены требования, не предусмотренные документацией о закупке – заказчик после подведения итогов закупки уведомил общество о необходимости дополнительной упаковки товара на условиях, отличных от заявки участника.

В заседании комиссии Хабаровского УФАС России объявлялся перерыв до 11:30 час. 14.11.2017.

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).

Пунктом 20 извещения о закупке установлено, что договор по результатам закупки

между заказчиком и победителем будет заключен в течение 20 рабочих дней, но не ранее чем через 10 дней после публикации протокола выбора победителя закупки.

В соответствии с пунктом 2.8.2.4 документации о закупке по результатам проведения отборочной стадии закупочная комиссия вправе отклонить заявки, которые поданы участниками запроса предложений, которые не отвечают требованиям документации о закупке; содержат предложения, не соответствующие установленным условиям документации о закупке; не содержат документов, требуемых в соответствии с условиями документации о закупке; содержат недостоверные сведения или намеренно искаженную информацию или документы; поданы участниками запроса предложений, которые не согласились с предложениями закупочной комиссии по исправлению очевидных арифметических или грамматических ошибок в их заявках.

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 о закупках) 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.

Согласно 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. Вместе с товаром должны передаваться относящиеся к нему документы, установленные в соответствии с законодательством РФ, оформленные надлежащим образом – сертификаты и паспорт качества с физико-химическими показателями, упаковочный лист и другие. Дополнительных требований к упаковке товара заказчиком не установлено.

Пунктом 2.8.2.8 документации о закупке установлено, что в рамках отборочной стадии организатор вправе направить в адрес участника закупки запрос разъяснений и/или дополнения его заявки, влияющие на отклонение или оценку и сопоставление его заявки, в том числе если в составе заявки на участие в закупке отсутствуют, представлены не в полном объеме или в нечитаемом виде сведения, необходимые для определения соответствия заявки на участие в закупке требованиям документации в части характеристик предлагаемой продукции и договорных условий, расчета цены договора; в заявке на участие в закупке имеются разночтения или положения, допускающие неоднозначное толкование, не позволяющие определить соответствие заявки на участие в закупке или участника закупки требованиям документации или осуществить оценку и сопоставление заявок допущенных участников закупки.

ООО «Самплекс» в техническом предложении заявки указаны следующие условия поставки – доставка до склада заказчика в контейнерах навалом.

Запросы организатором закупки об условиях упаковки товара в рамках отборочной стадии обществу не направлялись.

Письмом от 04.09.2017 № 162/09 обществом направлены уточнения о параметрах необходимой к поставке продукции и подтверждение условий поставки – навалом в контейнерах.

Письмом от 06.09.2017 № 81.1/7771 ОАО «ДГК» уточнило параметры требуемого к поставке товара и заявило, что 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. Учитывая, что данная скорлупа ППУ может храниться под воздействием солнечных лучей и других внешних климатических факторов упаковка сегментов ППУ должна обеспечить защиту от УФ излучений, влаги и прочих воздействий, которые могут привести к ухудшению технических и функциональных свойств продукции.

Таким образом, заказчик предъявил дополнительные требования к упаковке товара, не предусмотренные документацией о закупке и заявкой участника, что противоречит части 6 статьи 3 Закона № 223-ФЗ.

13.09.2017 АО «ДГК» обществу направлен договор, полученный обществом 14.09.2017 (письмо от 15.08.2017 № 178/09). В связи с отсутствием согласования условий поставки товара договор обществом не подписан. Заказчиком принято решение признать общество уклонившимся от подписания договора в связи с непредставлением подписанного 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 течение 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 техно-логическим, 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.

Пунктом 2 Правил установлено, что 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 сведения и документы, предусмотренные настоящими Правилами.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии с правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 № 10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки или договора обязательств. Одним из последствий включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в проводимых закупках.

Также реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных Законом № 223-ФЗ, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев

неос-торожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ.

Из представленных документов следует, что общество, направляя заказчику уведомления об условии поставки товара, действовало в соответствии с представ-ленной им заявкой и закупочной документацией. Из писем общества не усматрива-ется намерение уклониться от заключения договора, а выражается несогласие с дополнительными требованиями к условиям поставки товара. При таком положении действия общества не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое Законом № 223-ФЗ установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков. Проверив представленные в составе обращения о включении общества в ре-естр недобросовестных поставщиков сведения и документы, Комиссия пришла к выводу о неподтверждении факта уклонения ООО «Самплекс» от заключения до-говора поставки скорлуп ППУ для нужд АО «ДГК».