

Заключение № 05-08/4-22 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

02.02.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть – Западная Сибирь», Заказчик, Заявитель) (вх. от 24.01.2022 № 579э) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Сфера» (ИНН 2724129450, ОГРН 1092724002580, юридический адрес: 115583, город Москва, Каширское шоссе, дом 65, корпус 3, квартира 513) (далее – ООО «Сфера», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность № 287/21/22 от 09.06.2021, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 770/21/22 от 03.12.2021, личность удостоверена паспортом),

в присутствии представителя Ответчика посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность № 05-ЮО/21 от 11.01.2021, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 24.01.2022 поступило обращение АО «Транснефть – Западная Сибирь» о включении сведений об ООО «Сфера» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры: конкурс в электронной форме 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» (извещение № 32110752356) (далее – конкурс, закупка).

Согласно протоколу итогов закупки № 0001-209-К-02-03042-2022/И (опубликован 24.12.2021) победителем закупки признан Участник 3 (ООО «Сфера»).

ПАО «Транснефть» (далее также Организатор закупки) в адрес победителя закупки направлено письменное уведомление от 24.12.2021 № ПАО-34-07-02/52255 о подписании договора электронной подписью с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.

В соответствии с пунктом 12.3 Положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» протоколом № 5 от 05.04.2019 (далее – Положение о закупке), организатором закупки в адрес ООО «Сфера» направлен на электронную площадку заполненный проект договора. Общество не подписало вышеуказанный проект договора в срок, предусмотренный пунктом 15 Инструкции для участника закупки. Письмом от 11.01.2022 № СФ

		территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	корпуса (строения), офиса, квартиры							код валюты договора		год)	основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Сфера»	Россия	115583, город Москва,	Каширское шоссе, д. 65, корп. 3, кв. 513	2724129450	24.12.2021	-	Протокол № 0001-209-К-02- 03042-2022/И	Поставка запасных частей для техники Komatsu	29.3	рубль	161 216 135,52	28.02.2022 – 31.12.2022	

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные Постановлением № 1211 (далее – Правила направления сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, 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.

Из пункта 2 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки 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, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении закупки АО «Транснефть – Западная Сибирь» руководствовалось Положением о закупке.

Согласно пункту 12.2 Положения о закупке после подписания итогового протокола победителю закупки направляется организатором закупки письменное уведомление о выборе его победителем и необходимости либо явиться по месту нахождения организатора закупки для подписания договора, либо организации подписания договора в порядке, указанном в Уведомлении, если иной порядок не предусмотрен в документации о закупке.

Победитель закупки обязан подписать договор в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки – с даты направления итогового протокола),

если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

Пунктом 12.5 Положения о закупке установлено, если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный пунктами 12.1 – 12.4 Положения о закупке, и/или не предоставляет документы (а именно: обеспечение исполнения договора, заявка, откорректированная в части цены договора (цены лота) и/или в части цен единиц товаров, работ, услуг после проведения процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки), обязанность предоставления которых победителем закупки заказчику, организатору закупки установлена извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке.

В силу пункта 15.1 Инструкции для участника закупки договор заключается заказчиком с победителем закупки, выбранным по результатам проведенной закупки в порядке, предусмотренном Положением о закупке и указанной инструкцией, при условии предоставления со стороны победителя закупки документов, указанных в пунктах 15.4 – 15.7 Инструкции для участника закупки.

Пунктом 15.3 Инструкции для участника закупки установлено, что победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – ЕИС), Комиссией установлено следующее.

Протоколом № 0001-209-К-02-03042-2022/И заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» от 24.12.2021 ООО «Сфера» (участник 3) признано победителем конкурса.

В соответствии с пунктом 12.2 Положения о закупке ПАО «Транснефть» в адрес ООО «Сфера» направлено письменное уведомление от 24.12.2021 № ПАО-34-07-02/52255 о необходимости подписания договора.

Так, протокол № 0001-209-К-02-03042-2022/И от 24.12.2021 размещен в ЕИС – 24.12.2021, в связи с чем, последний день для заключения договора – 06.01.2022.

Ввиду того, что в срок, установленный Положением о закупке, Инструкцией для участника закупки, подписанный со стороны победителя закупки – ООО «Сфера» договор не поступил, конкурсная комиссия Организатора закупки вынесла решение 13.01.2022 о признании победителя конкурса – ООО «Сфера» уклонившимся от заключения договора (протокол № 0001-209-К-02-03042-2022/И2 заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» от 13.01.2022).

Комиссией установлено, что проект договора на электронной площадке был опубликован Организатором закупки 10.01.2022. Регламентированный срок подписания договора участником закупки – 11.01.2022 23:59.

В соответствии с пунктом 14.3.1 Инструкции для участника закупки в извещении об осуществлении закупки может быть предусмотрено проведение процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений.

Так, согласно извещению о проведении конкурса на 14.12.2021 назначено проведение процедуры дополнительных ценовых предложений.

В ходе проведения процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений ООО «Сфера» предложило наилучшую скидку к каждой единичной позиции товаров, которая составила 38.33%.

В силу пункта 14.3.5 Инструкции для участника закупки участник закупки, снизивший цену договора (цену лота)/цены единиц товаров в ходе процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений

участников закупки, *обязан в течение 2 рабочих дней* после проведения сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки представить откорректированную Форму 2/Форму 2.2 с учетом достигнутого понижения цены в электронном виде (в формате MS Excel).

Изменение Формы 2 и Формы 2.2, за исключением стоимости позиций не допускается. Стоимость должна быть скорректирована по всем позициям лота пропорционально понижению цены договора (цены лота) (пункт 14.3.6 Инструкции для участника закупки).

Согласно пунктам 3.26.5, 3.26.6 Положения о закупке по результатам процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки представителями участников закупки, присутствующими на указанной процедуре, подписывается акт, фиксирующий итоговые предложения участников, их обязательство по представлению откорректированной заявки и *принятие ими на себя последствий невыполнения данного требования в виде отклонения их заявки на участие в закупке.*

Участник закупки, снизивший цену договора (цену лота) в ходе процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки, обязан в установленный документацией о закупке срок после проведения сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки представить организатору закупки заявку, откорректированную в части цены договора (цены лота) и/или в части цен единиц товаров, работ, услуг.

Комиссией установлено, что ООО «Сфера» в адрес Организатора закупки направило откорректированную Форму 2.2, указав при этом в графе «Предложенная скидка, %» – 23,29%.

В письме от 14.12.2021 № СФ2103888, направленном в адрес закупочной комиссии ПАО «Транснефть», Общество просит считать недействительным, не имеющим юридической силы предложение, поданное в ходе проведения процедуры подачи дополнительных ценовых предложений, в связи технической ошибкой исполнителя, работающего на площадке. И просит принять к рассмотрению в составе конкурсной заявки предложение со скидкой в размере 23,29%.

В силу пункта 6.5.2 Положения о закупке конкурсная комиссия уполномочена отклонить заявку на участие в закупке на любом этапе проведения закупки вплоть до заключения договора, в том числе в случае, если цена договора (цена лота) не указана в заявке на участие в закупке, либо из представленных документов невозможно определить цену договора (цену лота), за которую участник готов выполнить обязательства по договору, в том числе: в составе заявки на участие в закупке указаны противоречащие друг другу цены договора (цены лота), *и/или цена договора (цена лота), указанная участником закупки с использованием средств, предусмотренных программно-аппаратным комплексом (функционалом) электронной площадки, на которой осуществляется закупка, не соответствует цене договора (цена лота), указанной в приложенных к заявке на участие в закупке документах в электронной форме.*

В силу пунктов 3.26.5, 6.5.2 Положения о закупке Организатор закупки имел возможность отклонить заявку ООО «Сфера» до момента подведения итогов закупки, в силу того, что размер скидки, указанный Обществом в откорректированной Форме 2.2, не соответствовал размеру скидки, предложенной им в ходе проведения процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений. Таким образом, ООО «Сфера» фактически не подтвердило размер скидки к каждой единичной позиции товаров, указанный им на этапе подачи дополнительных ценовых предложений

Затем Общество неоднократно обращалось к Организатору закупки, Заказчику с письмами от 27.12.2021 № СФ2103968, от 29.12.2021 № СФ2104000, от 11.01.2022 № СФ2200013, в которых указывает на допущенную техническую ошибку при подаче дополнительных ценовых предложений, выражает готовность заключить договор со скидкой в размере 23,29%. В случае непринятия указной скидки, просит отклонить предложение ООО «Сфера».

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает

недобросовестное поведение.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Рассмотрев материалы дела и оценив все представленные доказательства, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ООО «Сфера» отсутствовало намеренное уклонение от заключения договора по результатам конкурса, проведенного ПАО «Транснефть».

По результатам проверки представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» сведений в отношении ООО «Сфера» (ИНН 2724129450), на основании пункта 2 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 № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «Транснефть – Западная Сибирь»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Сфера» (ИНН 2724129450, ОГРН 1092724002580, юридический адрес: 115583, город Москва, Каширское шоссе, дом 65, корпус 3, квартира 513) – победителе конкурса в электронной форме 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu» (извещение № 32110752356 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>