

04-04/2944 от 29.03.2023 г

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев обращение заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" (вх. № 2652 от 16.03.2023 г.) о включении сведений в отношении ИП Майорова А.Н. (ИНН: 732202328004) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211989974 на предмет: Поставка дерматологических средств защиты кожи КЛП 474541, в присутствии,

- представитель заявителя – <...> – (должностное лицо)

- представитель ИП Майорова А.Н. – <...> – (должностное лицо)),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение заказчика АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТГК-16" (вх. № 2652 от 16.03.2023 г.) о включении сведений в отношении ИП Майорова А.Н. (ИНН: 732202328004) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211989974 на предмет: Поставка дерматологических средств защиты кожи КЛП 474541.

Начальная максимальная цена закупки - 1 491 800,72 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки от 31.01.2023 г. ИП Майорова А.Н. признано победителем закупки по лоту 2 и 3. Протокол опубликован в ЕИС 10.02.2023 года.

Частью 2 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2

статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд АО «ТГК-16» (далее – Положение), утвержденным от 21.12.2022г.

Согласно ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Исходя из части 28 статьи 3.4 Закона о закупках Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

17 февраля 2023 года в адрес ИП Майорова А.Н. заказчиком был направлен проект договора на подпись, в соответствии с ценовыми предложениями по лотам 2 3, предложенных поставщиком в ходе проведения переторжки.

21 февраля 2023 года от ИП Майорова А.Н. поступил протокол разногласий, в котором поставщик просил изменить цены на продукцию, предусмотренную к поставке в рамках заключаемого договора.

В этот же день, заказчик, в ответ на полученный от ИП Майорова А.Н. протокол разногласий к договору указал, что согласно положениям закупочной документации протокол разногласий не может быть принят к рассмотрению и согласованию, так как согласно Положению, протокол может быть принят заказчиком, с согласия поставщика, в случае изменения несущественных условий договора, которые не могли повлиять на оценку заявок участников закупки, и которые не ухудшают положение заказчика.

22 февраля 2023 года, в ответ на отказ заказчика в рассмотрении направленного протокола разногласий, ИП Майоров А.Н. указал, на возможность заключения настоящего договора с последующим его расторжением по соглашению сторон.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии было установлено, что крайним сроком для подписания договора со стороны победителя закупки явилось 20 февраля 2023 года.

В связи с тем, что ИП Майоров А.Н. в установленный законом срок, не подписал направленный проект договора, заказчиком 22 февраля 2023 года был составлен протокол о признании победителя закупки № 32211989974 на предмет: Поставка дерматологических средств защиты кожи КЛП 474541, уклонившимся от подписания договора. Указанный протокол был размещен в Единой информационной системе в сфере закупок 15 марта 2023 года.

В ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России ИП Майоров А.Н. пояснил, что им при подаче ценовых предложений по лотам 2 и 3, была допущена техническая ошибка, а именно по данным лотам было подано ценовое предложение не за весь объем предполагаемого к поставке товара, в рамках каждого лота, а за единицу продукции. Аналогичная ошибка была допущена и иными участниками закупки.

Данная ошибка была допущена из-за, вводящей в заблуждение информации обозначенной на сайте оператора ЭТП.

В ходе проведения процедуры заключения договора, заказчику было предложено заключить договор по цене, пропорциональной ценовому предложению за единицу продукции, однако заказчик в изменении цены договора и его заключении по иным ценам отказал.

Также, ИП Майоров А.Н. пояснил, что является официальным дилером ООО «РК-Косметика», товар производства которого и был предложен к поставке в рамках данной закупки.

Представитель заказчика в ходе заседания Комиссии пояснил, что приобретаемый товар необходим для сотрудников учреждения для безопасной работы.

Вместе с тем, заказчик указал, что действительно в ходе проведения процедуры переторжки, тремя участниками закупки из 7, по лотам 2 и 3, была предложена необоснованно заниженная цена договора. При этом, заниженная цена была предложена первым не ИП Майоровым А.Н., а иным участником.

Согласно части 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.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках 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 пункту 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 Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 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:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе 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;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Так, согласно указанной норме Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие: надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения договора по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Комиссия Татарстанского УФАС России изучив закупочную документацию, иные представленные материалы, пояснения сторон, обстоятельства настоящего дела, приходит к выводу, о не включении сведений в отношении ИП Майорова А.Н. (ИНН: 732202328004) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211989974 на предмет: Поставка дерматологических средств защиты кожи КЛП 474541.

Комиссия, помимо прочего, учитывает тот факт, что ранее сведения о включении ИП Майорова А.Н. в Реестр недобросовестных поставщиков в Татарстанское УФАС России не поступало.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин "уклонение от заключения договора" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

В действиях ИП Майорова А.Н. отсутствует недобросовестное поведение, достаточное для включения в РНП.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211 Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения в отношении ИП Майорова А.Н. (ИНН: 732202328004) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32211989974 на предмет: Поставка дерматологических средств защиты кожи КЛП 474541.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)