

Заключение

по результатам проверки сведений о включении ООО «НОНСЭНС»

в реестр недобросовестных поставщиков

07 июня 2023 год
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей:

- от заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания» – А.Н. Быстрова по доверенности от 18.01.2023 №51/20; С.Б. Муравьева по доверенности от 28.05.2020 №51/117,
- от ООО «НОНСЭНС» - А.А. Фирсова по доверенности от 07.06.2023 №1,

рассмотрев обращение заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания» о включении сведений об ООО «НОНСЭНС» (ИНН 2543155177, КПП 254301001, ОГРН 12212500002307) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА

В Хабаровское УФАС России поступило обращение заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания» о включении сведений об ООО «НОНСЭНС» (ИНН 2543155177, КПП 254301001, ОГРН 12212500002307) (далее – Участник, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, в связи с уклонением от заключения договора на перемещение золы из дополнительной секции буферного золоотвала и пруда осветленной воды в буферный золоотвал СП Хабаровский ТЭЦ-1, извещение №32312230745 от 28.03.2023.

В заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представитель ООО «НОНСЭНС» пояснил, что у участника закупки отсутствовал умысел на уклонение от заключения договора, ответственное лицо ошиблось с поданным ценовым предложением.

Рассмотрев материалы дела №7-11/83 (027/10/5-858/2023), заслушав пояснения Заказчика, Общества, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 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 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о

закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках 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.

В соответствии с частью 2, 3 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.

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.

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» (вместе с «Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков», «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков», «Требованиями к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков») 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.

Закупка проводится в соответствии с Законом о закупках, Единым положением о закупке продукции для нужд Группы РусГидро, утвержденном протоколом Совета директоров от 26.11.2021 № 336 (далее – Положение о закупке), размещенным на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

28.03.2023 на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru АО «ДГК» размещено извещение № 32312230745 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на перемещение золы из дополнительной секции буферного золоотвала и пруда осветленной воды в буферный золоотвал СП Хабаровский ТЭЦ-1.

Сроки подачи заявок с 28.03.2023 по 11.04.2023. Подведение итогов – 03.05.2023.

Начальная (максимальная) цена договора составляет 19 999 943, 00 руб.

Порядок заключения договора предусмотрен разделом 5 Документации о закупке.

Так согласно п. 5.1.1 Документации о закупке договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола по результатам закупки.

В целях заключения Договора Участник, признанный Победителем, обязан в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты официального размещения Организатором итогового протокола по результатам закупки, направить по адресу, указанному в пункте 1.2.28, Справку о цепочке собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по форме в соответствии с подразделом 7.13, с приложением подтверждающих документов согласно перечню, установленному в Приложении 1 к указанной справке (подраздел 7.13). Данные документы должны быть предоставлены в бумажном виде и на электронном носителе в отдельном запечатанном конверте с надписью «Документы Победителя о цепочке собственников» (п. 5.1.2 Документации о закупке).

Согласно п. 5.1.3 Документации о закупке, также в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты официального размещения Организатором итогового протокола по результатам закупки, Победитель обязан предоставить Заказчику:

а) гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению Договора, в случаях и по форме, предусмотренных подразделом 7.14;

б) в случае, если он принимал участие в переторжке – документы своей заявки, подлежащие корректировке в строгом соответствии с его конечными предложениями, заявленными в ходе проведения переторжки, в соответствии с пунктами 4.11.2.4, 4.11.3.16.

В силу п. 5.1.4 Документации о закупке, кроме того, перед заключением Договора Победитель обязан предоставить Заказчику на рассмотрение в целях подтверждения своего соответствия требованиям, указанным в пункте 1 подраздела 10.1, следующие документы:

а) Копия Устава в действующей редакции с отметкой ИФНС либо копия нотариально заверенного Устава (с отметкой нотариуса);

б) Копии документов, подтверждающих полномочия единоличного исполнительного органа Участника или Управляющей компании (протоколы об избрании единоличного исполнительного органа или о передаче полномочий Управляющей компании), заверенные Победителем;

в) Если заявка подписывается лицом, действующим на основании доверенности, предоставляется электронный образ (в виде файла в формате .pdf) оригинала соответствующей доверенности либо ее нотариально заверенной копии (с указанием полномочий на подписание заявки) и документы, указанные в подпункте б), на лицо, выдавшее доверенность;

г) В случае если Участник зарегистрирован вне Российской Федерации, он обязан представить выписку из торгового реестра страны регистрации иностранного Участника;

д) Для физических лиц нотариально заверенная копия всех страниц документа, удостоверяющего личность (паспорта);

е) Если Договор заключается с лидером Коллективного участника, то в обязательном порядке предоставляется оригинал и/или нотариально заверенная копия Соглашения между членами

Коллективного участника, указанного в пункте 1 подраздела 10.4.

В случае если Победитель закупки:

а) не подпишет Договор в установленные настоящей Документацией о закупке сроки (пункт 5.1.1);

б) откажется от подписания Договора на условиях, определяемых в соответствии с пунктом 2.2.3;

в) не раскроет информацию в отношении всей цепочки собственников, включая бенефициаров (в том числе конечных), по установленной форме (подраздел 7.13), с приложением подтверждающих документов;

г) не предоставит гарантийное письмо с заверениями об отсутствии обстоятельств, препятствующих заключению Договора, в случаях и по форме, установленных подразделом 7.14;

д) не предоставит документы, указанные в подпункте 5.1.3б);

е) не предоставит в установленный Заказчиком срок документы, указанные в пункте 5.1.4, или предоставит их с нарушением требований, установленных в Документации о закупке;

ж) не предоставит копии документов, обязательных к предоставлению Победителем закупки в соответствии с требованиями Приложения № 1 к Документации о закупке «Технические требования» (в случае установления таковых);

з) не выполнит другие условия, прямо предусмотренные настоящей Документацией о закупке,

то он признается уклонившимся от заключения Договора и утрачивает статус Победителя, а Закупочная комиссия имеет право выбрать в качестве Победителя иного Участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок.

Согласно протоколу подведения итогов №669 от 03.05.2023 принято решение о заключении договора с ООО «НОНСЕНС», по предложенной участником цене договора 1 530 000, 00 рублей без НДС.

Протоколом закупочной комиссии №953 от 25.05.2023 ООО «НОНСЕНС» признано уклонившимся от заключения договора в связи с невыполнением условий пп. «е» п. 5.3.1 Документации о закупке, а именно: не предоставил в установленный Заказчиком срок документы, указанные в п. 5.1.4 Документации.

Из материалов дела следует, что 10.04.2023 состоялась переторжка между участниками закупки, согласно которой ООО «НОНСЕНС» подано ценовое предложение в размере 1 530 000, 00 рублей без НДС. 28.04.2023 участником направлено письмо об отзыве ценового предложения, в связи с ошибкой при подаче ценового предложения. 03.05.2023 согласно протоколу подведения итогов ООО «НОНСЕНС» признано победителем закупки. 04.05.2023 Заказчиком направлен ответ ООО «НОНСЕНС» о невозможности отзыва (изменения) ценового предложения. 10.05.2023 Заказчиком направлен ООО «НОНСЕНС» запрос о предоставлении документов согласно п. 5.1.4 Документации о закупке. 18.05.2023 Заказчиком повторно направлен ООО «НОНСЕНС» запрос о предоставлении документов согласно п. 5.1.4 Документации о закупке. 22.05.2023 ООО «НОНСЕНС» направлен отказ от подписания договора.

26.05.2023 заказчиком направлены сведения об ООО «НОНСЕНС» в антимонопольный орган для рассмотрения обращения о включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2, 3 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 данной нормы, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицами принятых на себя обязательств в рамках осуществления процедуры закупок. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению государственных и муниципальных закупок.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в постановлениях от 12.05.1998 № 14-П, от 15.07.1999 № 11-П, от 30.07.2001 № 13-П санкции, налагаемые органами государственной власти, являются мерой юридической ответственности, поэтому размер взыскания должен отвечать критерию соразмерности и применяться с соблюдением принципов справедливости наказания, его индивидуализации и дифференцированности, с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий, как признание участника закупки уклонившимся от заключения договора (контракта) и внесения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции, обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является наличие однозначных доказательств, свидетельствующих о недобросовестности победителя закупки, в том числе и не подписавшего в установленный срок проект договора (контракта).

Аналогичная практика применения законодательства сложилась также по Федеральному закону от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», которым регулируются схожие правоотношения. Так согласно правовой позиции Президиума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. 28.06.2017): «Нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков».

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом отказа от заключения договора (контракта), должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения договора (контракта) немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого договора (контракта); антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Как следует из пояснений представителя ООО «НОНСЕНС», Общество не имело умысла уклониться от заключения договора на перемещение золы из дополнительной секции буферного золоотвала и пруда осветленной воды в буферный золоотвал СП Хабаровский

ТЭЦ-1. Причиной отказа от подписания договора послужила техническая ошибка при подаче ценового предложения.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что у Общества отсутствовал умысел на уклонение от подписания договора, причиной явилось ошибочно поданное ценовое предложение.

В силу изложенных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России, исходя из анализа представленных сторонами документов, не усматривает в действиях ООО «НОНСЕНС» умышленных виновных действий, направленных на уклонение от заключения договора.

Руководствуясь статьей 5 Закона 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, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. № 1211, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Хабаровского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные заказчиком - АО «Дальневосточная генерирующая компания», в отношении ООО «НОНСЭНС» (ИНН 2543155177, КПП 254301001, ОГРН 12212500002307) в реестр недобросовестных поставщиков **не включать**.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.