

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

05 апреля 2021 года г. Сыктывкар № 01-127/2330

АО «Транснефть-Север»

А.И. Зерюнова пр-т, д. 2/1,

г. Ухта, 169300

ООО «Синтекс»

Центральная ул., д. 1, эт/пом 2/№ 41, рабочий поселок Лесной,

г. Пушкино, Московская обл., 141231,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в составе: «...» (далее - Комиссия), рассмотрев заявление АО «Транснефть-Север» № ТСВ-21-23/5776 от 19.03.2021 (вх. № 1286 от 24.03.2021) об уклонении ООО «Синтекс» (ОГРН: 1027708016930, ИНН: 7708209764, КПП: 503801001) от заключения договора по результатам проведения закупки в форме конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, наименование закупки - 0001-200-К-23-03182-2021 «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)», номер извещения 32109897629 в единой информационной системе в сфере закупок на сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» (далее – закупка, ЕИС), в присутствии на заседании от заявителя – «...» по доверенностям, от ООО «Синтекс» - «...» по доверенности, «...»;

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), пунктом 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 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 – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков), АО «Транснефть-Север» направило в Коми УФАС России письменную информацию и документы для

внесения сведений об ООО «Синтекс» в реестр недобросовестных поставщиков.

По пункту 2.1 приказа Федеральной антимонопольной службы № 164/13 от 18.03.2013 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия проводит проверку Сведений в течение 10 дней с даты их поступления. С учетом установленных сроков рассмотрения сведений заявленное на заседании Комиссии ходатайство представителя ООО «Синтекс» о переносе даты рассмотрения сведений подлежит отклонению.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков Комиссия, рассмотрев представленные материалы, установила следующее, пришла к нижеследующим выводам.

ПАО «Транснефть» явилось организатором закупки, заказчиками – группа компаний ПАО «Транснефть», в том числе АО «Транснефть-Север». Закупка являлась конкурентной, проводилась в электронной форме, участниками закупки являлись только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Извещение и документация, проект договора поставки размещены в ЕИС 18.01.2021. Также извещение, документация, проект договора поставки размещены на электронной площадке Сбербанк-АСТ. Дата подведения итогов – 19.02.2021.

Согласно протоколу от 19.02.2021 победителем закупки признан участник 9 (победителем закупки явилось ООО «Синтекс»). Итоговый протокол от 19.02.2021 размещен в ЕИС 20.02.2021.

Порядок заключения договора по результатам закупки регламентирован следующими нормами Закона о закупках.

Согласно части 15 статьи 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.

Согласно 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.

В соответствии с частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно пункту 25 извещения о закупке победитель закупки обязан подписать договор в сроки, установленные Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть». Если победитель закупки не подписывает договор в указанные сроки, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее - Положение о закупках), к которому присоединено АО «Транснефть-Север»:

- 1. При осуществлении закупки, участниками которой могут быть только субъекты МСП, заказчик, организатор закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки победителю закупки для подписания заполненный проект договора в течение:
 - 10 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола;
 - 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС 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.

Победитель конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, обязан подписать с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки договор в течение 1 рабочего дня с даты направления заказчиком, организатором закупки заполненного проекта договора.

- 1. В документации о закупке может быть установлен иной порядок и сроки заключения договора победителем закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.
 2. Если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный п.п. 12.1 - 12.4 настоящего Положения о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Положением о закупке.

В соответствии с инструкцией для участника закупок в составе закупочной документацией:

15.1. Договор заключается заказчиком с победителем закупки, выбранным по результатам проведенной закупки в порядке, предусмотренном Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» и настоящей инструкцией, при условии предоставления со стороны победителя закупки документов, указанных в п.п. 15.4 – 15.7 настоящей инструкции.

15.2. Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика.

15.3. 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 товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

15.4. Победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», Формы 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)» установлено требование о предоставлении данного подтверждения. К указанным документам относятся:

- договоры, в том числе предварительные, с производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером и (или)
- гарантийные письма (по Форме 4.2) производителя, дистрибьютера, официального представителя и (или)
- акты приема-передачи и другие документы, подтверждающие фактическое наличие товара у победителя закупки и (или)
- дилерские сертификаты (при осуществлении закупки транспортных средств и спецтехники и запасных частей для автотранспортной техники, орг., вычислительной техники и расходных материалов и комплектующих к ней) и (или)
- другие документы, выданные производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером, гарантирующие возможность исполнения договора победителем закупки и (или)

- сертификаты (декларации) соответствия на продукцию, в соответствии с Единым перечнем продукции, подлежащей обязательной сертификации, единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (при осуществлении закупки спецодежды, спецобуви, СИЗ).

По позициям товаров, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», Формы 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)» указано значение «Да» победитель закупки обязан представить от производителя (в случае закупки товаров, ввозимых в Российскую Федерацию от генерального импортера, дилера, дистрибьютора или иного представителя интересов производителя в Российской Федерации) из Реестра ОВП товаров, являющихся предметом закупки, гарантийное письмо по Форме 4.2, за исключением случая когда победитель закупки имеет возможность подтвердить фактическое наличие у него товара первичными учетными документами или иными документами, в том числе подтверждающими право собственности на товар.

15.5. Обеспечение исполнения договора (пункт применяется, в случае если условиями договора, размещенного в составе документации о закупке, предусмотрено предоставление обеспечения исполнения договора до его подписания и если извещением об осуществлении закупки предусмотрено предоставление организатору закупки участником закупки после признания его победителем документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения договора) предоставляется победителем закупки на каждый заключаемый по результатам закупки договор.

15.5.1. Размер, виды способов обеспечения исполнения договора определены и указаны в проекте договора, который является неотъемлемой частью документации о закупке.

15.5.2. Способ обеспечения выбирает победитель закупки, с учетом условий проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке.

15.5.3. В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантии победитель закупки не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) информацию о банковской гарантии по Форме 5.1 «Форма реестра данных об обеспечении исполнения договора (банковских гарантиях, обеспечительных платежах) по лоту №___» в формате MS Excel, копию безотзывной банковской гарантии (оформляется по Форме 5 «Гарантия исполнения условий договора») любого банка, отвечающего критериям отбора банков-гарантов ПАО «Транснефть», размещенным на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть» или одного из банков, включенных в рекомендуемый Перечень банков-гарантов, гарантии которых принимаются организациями системы «Транснефть», размещенный на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть».

15.5.4. В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения

договора в виде внесения денежных средств, победитель закупки не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен представить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) информацию об обеспечительном платеже по Форме 5.1 «Форма реестра данных об обеспечении исполнения договора (банковских гарантиях, обеспечительных платежах) по лоту №__» в формате MS Excel, копию платежного поручения о перечислении денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора. Реквизиты перечисления средств в качестве обеспечения исполнения договора указаны в извещении об осуществлении закупки.

Как следует из представленных в Коми УФАС России документов проект договора поставки для подписания победителем закупки размещен на электронной площадке 01.03.2021. Срок подписания договора со стороны победителя закупки – 05.03.2021. Данный срок установлен с учетом требований Положения о закупках, извещения и документации о закупке.

В пункте 3 извещения о закупке было установлено требование о предоставлении участником закупки организатору закупки документов, подтверждающих возможность выполнения обязательств по договору, после признания его победителем.

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола, т.е. до 25.05.2021, победитель закупки должен был предоставить посредством функционала электронной площадки документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки.

Извещением о закупке и проектом договора поставки в составе закупочной документации было предусмотрено предоставление поставщиком на момент заключения договора обеспечения исполнения договора. Таким образом, не позднее 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, т.е. до 02.03.2021, победитель закупки должен был предоставить документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора.

Также по пунктам 15.6, 15.7 инструкции для участника закупки не позднее 5 дней со дня размещения итогового протокола в ЕИС победитель закупки должен был посредством функционала электронной площадки предоставить сведения в отношении всей цепочки собственников участника закупки, включая бенефициаров, а также о лицах, входящих в его органы, а также о лицах, входящих в органы участника закупки, а также копии документов, подтверждающих информацию в отношении всей цепочки собственников участника закупки – юридического лица, включая бенефициаров, а также о лицах, входящих в его органы; и решение (протокол, выписку из протокола) об одобрении органами победителя закупки – юридического лица заключения сделки/взаимосвязанных сделок по цене, указанной в заявке на участие в закупке (в Форме 2.1), либо письмо за подписью победителя закупки о том, что данная сделка не требует одобрения в соответствии с законодательством.

Из представленных писем между организатором и победителем закупки,

переписки между ними по электронной почте, представленных пояснений на заседании Комиссии выявлено следующее.

ПАО «Транснефть» направило в адрес ООО «Синтекс» письмо от 24.02.2021 № ПАО-34-07-02/7799 о том, что общество признано победителем закупки, не позднее 5 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола необходимо предоставить документы по пунктам 15.4, 15.6, 15.7 инструкции для участника закупки, а также документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора – не позднее 10 дней. Также по электронной почте направлено письмо от организатора закупки от 25.02.2021 о напоминании о представлении документов по пунктам 15.4-15.6 инструкции для участника закупки.

Далее по электронной почте направлено письмо от организатора закупки от 26.02.2021 в адрес победителя закупки о том, что в представленных документах отсутствуют документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки.

Затем организатор закупки направил в адрес ООО «Синтекс» письмо от 01.03.2021 № ПАО-34-07-02/8595 в срок до 02.03.2021 до 18.00 представить разъяснения в части отсутствия документов по пункту 15.4 инструкции для участника закупки.

В ответ ООО «Синтекс» письмом исх. № 01-03-1 от 01.03.2021 сообщило об отсутствии документов, подтверждающих возможность поставки продукции в соответствии с пунктом 15.4 инструкции для участника закупки. Общество в указанном письме пояснило, что ошибочно подано предложение, оказавшееся ниже суммы закупаемого у производителя товара. В связи с тем, что с производителем не удалось договориться о сумме закупки, ООО «Синтекс» не может предоставить гарантийное письмо от производителя.

Из пояснений представителей АО «Транснефть-Север» следует, что указанное письмо и дальнейшее неподписание ООО «Синтекс» в установленный срок договора поставки заявитель расценивает как уклонение победителя закупки от заключения договора. В связи с этим, в ЕИС 22.03.2021 размещен протокол от 19.03.2021, в соответствии с которым участник 9 (т.е. ООО «Синтекс») признан уклонившемся от подписания договора на поставку продукции по результатам закупки.

ООО «Синтекс» и его представители в письменных и устных пояснения возражают, указывают, что от заключения договора общество не уклонялось.

Генеральным директором ООО «Синтекс» с 02.06.2020 по 01.03.2021 являлся «...», с 02.03.2021 – «...» (представлены копии приказов).

«...» пояснил, что являлся гражданином Украины, на территории Российской Федерации документов, удостоверяющих его личность являлся заграничный паспорт, в котором его отчество не указано. В 2021 году «...» получил российское гражданство. На обозрение Комиссии «...» представил свой паспорт гражданина Российской Федерации, выданный «...».

Таким образом, у генерального директора ООО «Синтекс» со времени подачи заявки до окончания срока подписания договора изменились персональные данные (заявка подана ООО «Синтекс» с указанием в ней данных о генеральном директоре - «...», с 02.03.2021 генеральным директором исходя из приказа о приеме

работника на работу от 02.03.2021 № 1 является («...»).

Исходя из проекта договора в составе закупочной документации в договоре указывается ФИО представителя поставщика.

Представители ООО «Синтекс» устно посредством телефонной связи уведомляли организатора закупки о изменении персональных данных генерального директора.

В частности, представлено письмо от организатора закупки в адрес ООО «Синтекс» от 04.03.2021, направленное по электронной почте, с просьбой подтвердить реквизиты для договора (в данных реквизитах указано наименование организации, местонахождение, почтовый адрес, банковские реквизиты, лицо, подписывающее договор – генеральный директор («...»).

Представители ООО «Синтекс» указывают, что в период подписания договора в связи с изменением данных генерального директора необходимо было поменять электронную цифровую подпись, в связи с ее отсутствием не удалось в срок до 05.03.2021 получить банковскую гарантию. Представлена переписка представителя ООО «Синтекс» по электронной почте по вопросу получения банковской гарантии. В связи с тем, что до окончания срока подписания договора не успели произвести все необходимые изменения, связанные с изменением персональных данных генерального директора, договор не был подписан.

О намерениях заключить по результатам закупки договор свидетельствует представленная копия спецификации № 10 от 02.03.2021 к договору поставки № 01/07-ПТМ/2019 от 01.07.2019, в соответствии с которым ООО «Синтекс» покупает у ООО НПК «ПромТехМастер» комплектующие к информационно предупреждающим знакам в количестве 10585 общей стоимостью 18 784 987, 80 руб.

После получения товара (что подтверждается представленной копией счет-фактуры № 189 от 24.03.2021) ООО «Синтекс» в адрес организатора закупки направило письмо от 24.03.2021 № 2403/1 о готовности заключить контракт.

Представители ООО «Синтекс» на заседании Комиссии подтвердили, что данная покупка товара у ООО НПК «ПромТехМастер» осуществлена именно для поставки товара по закупке, проведенной ПАО «Транснефть» для своих заказчиков, в иных закупках, для которых мог бы приобретаться данный товар ООО «Синтекс» не участвовало.

В подтверждение своей добросовестности ООО «Синтекс» указало на заключение и исполнение иных договоров с компаниями группы компаний ПАО «Транснефть».

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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 конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

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 о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Согласно пояснениям ООО «Синтекс» в период подписания договора из-за изменения персональных данных генерального директора не была готова новая электронная цифровая подпись, без которой не возможно было получить банковскую гарантию в целях подтверждения внесения обеспечения исполнения договора. ООО «Синтекс» не намеривалось уклониться от подписания договора по результатам закупки, просило продлить срок подписания договора. Также было приобретен необходимый к поставке товар.

Из имеющихся в материалах дела документов и письменной информации не усматривается наличие прямого умысла ООО «Синтекс», направленного на незаключение договора по результатам закупки. Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ООО «Синтекс» допустило виновное недобросовестное поведение, за которое подлежит применению ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, подпунктом 2.1 Приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Основания для включения сведений об ООО «Синтекс» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии

<...>

<...>