

Заключение № 023/10/5-518/2022

о включении в Реестр недобросовестных поставщиков

24 февраля 2022 г.
Краснодар

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия), в составе:

Заместитель председателя комиссии:

Члены Комиссии:

при участии путем ВКС представителя АО «Черномортранснефть» (далее – Организатор торгов) и представителя «Сфера» (далее – Победитель торгов), рассмотрев сведения, представленные Организатором торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ООО «Сфера» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для техники Komatsu (извещение № 32110752356 на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения АО «Черномортранснефть» о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ООО «Сфера» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для техники Komatsu (извещение № 32110752356 на сайте www.zakupki.gov.ru).

Рассмотрение сведений состоялось 24.02.2022 года в 10:00 посредством видеоконференцсвязи.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении сведений, установила следующее.

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).

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.

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.

Процедура закупки проводилась в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденными решениями Совета директоров ПАО «Транснефть» (далее – Положение).

22.10.2021г. Организатором торгов в Единой информационно систем (далее – ЕИС) в сфер закупок www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение № 32110752356 о проведении конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для техники Komatsu.

Срок поставки – 28.02.2022г. – 31.12.2022г.

Начальная (максимальная) цена договора (лота) – 161 216 135,52руб. с НДС.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме – 29.11.2021г. На участие в аукционе подано 4 заявки.

24.12.2021г. победителем открытого конкурса в электронной форме признано ООО «Сфера».

Проект договора направлен Заказчиком для подписания Обществом 10.01.2022.

В соответствии с документацией 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».

На заседании Комиссии Краснодарского УФАС России Организатор торгов пояснил, что проект договора Победителем торгов не подписан, ввиду чего Победитель торгов признан уклонившимся от заключения договора протоколом № 0001-209-К-02-03042-2022 от 14.01.2022г.

В свою очередь представитель Победителя торгов пояснил, что на основании Протокола № 0001-209-К-02-03042-2022/И конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-209-К-02-03042-2022 «Запасные части для техники Komatsu», ООО «Сфера» признано победителем с показателем к заявке «Скидка к каждой единичной

позиции с учетом всех налогов, пошлин и сборов» в размере 38,33%.

Однако в соответствии с пунктом 14.3.5. Инструкции для Участника закупки (один производитель) (далее- Инструкция) (Приложение №1) 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 21 Форму 2.2 с учетом достигнутого понижения цены в электронном виде (в формате MS Excel).

ООО «Сфера» предоставило Форму 2.2 со скидкой 23.29 %, то есть ООО «Сфера» не подтвердило скидку 38,33 %, предоставленную в ходе сопоставления дополнительных ценовых предложений.

Также представитель Победителя торгов пояснил, что Заказчик разместил проект договора 10.01.2022г., дав ООО «Сфера» один день на подписание договора, при этом Договор Организатором торгов был размещен вне рабочее время, а именно в 19:05.

Победителем торгов 11.01.2022г. в 09 час. 48 мин в личном кабинете размещен запрос № СФ 2200011 от 11.01.22г. на разъяснение в части договора и готовности заключить договор при условии применения скидки в размере 23,29%. Согласно скриншота с личного кабинета ООО «Сфера» ответ на данный запрос до настоящего времени не размещен.

В своем запросе № СФ 2200011 от 11.01.22г. ООО «Сфера» указывало, что поставка продукции производства «Komatsu» по ценам со скидкой 38,33% в настоящее время невозможна, при этом выражает готовность подписать договор поставки, в котором в Приложении к Договору «Форма Прейскуранта» указана скидка 23,29% к каждой единичной позиции.

Согласно пояснениям у ООО «Сфера» отсутствовал умысел уклониться от исполнения договора, Победитель торгов имел намерение заключить договор и исполнить контракт в полной мере с учетом скидки 23,29%, поскольку победителем торгов допущена техническая ошибка при указании скидки 38,33%.

В соответствии с информацией в ЕИС ООО «Сфера» принимало участие в 27 закупочных процедурах на основании Закона о закупках, по результатам которых были заключены договоры поставки. В

настоящее время 22 договора исполнено в полном объеме, 5 договоров поставки в статусе «на исполнении». На сайте Арбитражного суда <https://kad.arbitr.ru/> отсутствует информация в отношении ООО «Сфера» о подачи исковых заявлений за неисполнение компанией договорных обязательств по поставке продукции, что свидетельствует о добросовестном поведении ООО «Сфера».

При указанных обстоятельствах, предпринимая все действия, направленные на заключение Договора, в действиях Подрядчика отсутствовало злонамеренное уклонение от подписания Договора.

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 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 конституционному 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 части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской деятельностью

является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнение работ или оказание услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Согласно статье 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно статье 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Заявкой на участие в конкурсе в электронной форме участник подтвердил, что он полностью изучил всю документацию о закупке и в случае признания его победителем (в случае принятия решения о заключении договора с участником), обязан подписать договор на условиях настоящей заявки и на условия, объявленных в документацию о закупке.

Таким образом, перед участием в закупке ООО «Сфера» подтвердило, что оно полностью изучило всю конкурсную документацию, а также условия настоящего договора, а также рассчитало все риски неисполнения договора.

Частью 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.

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» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия Краснодарского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные АО «Черномортранснефть», о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Сфера» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку запасных частей для техники Komatsu (извещение № 32110752356 на сайте www.zakupki.gov.ru) не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.