

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: начальника отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «Альфа» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку представителя или подключение к видеоконференцсвязи не обеспечило,

- Филиал «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» – уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку представителя или подключение к видеоконференцсвязи не обеспечило,

рассмотрев обращение филиала «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» о включении ООО «Альфа» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступило обращение филиала «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» о включении ООО «Альфа» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом №223-ФЗ, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку офисного оборудования для филиала «ВГСО Дальнего Востока» ФГУП «ВГСЧ» (извещение № 32009350966) на предложенных в заявке условиях.

От ООО «Альфа» в адрес Хабаровского УФАС России поступили письменные возражения, из которых следует, что обществом подана заявка на участие в аукционе с ценовым предложением 506 630,13 рублей. На основании итогового протокола от 31.08.2020 №102 ООО «Альфа» признано победителем, как предложившее наиболее низкую цену договора. В протоколе заказчиком ошибочно указана цена, включающая в себя сумму НДС, тогда как закупочной документацией включение суммы НДС не предусмотрено, также в проекте договора, размещенном на ЭТП заказчиком указана цена договора без учета суммы НДС. ООО «Альфа» 18.09.2020 в адрес заказчика направлен протокол

разногласий в котором общество не согласно со снижением цены договора на 15% (430 636,66 рублей), после чего 22.09.2020 заказчиком направлен ответ с требованием заключить договор по цене сниженной на 30% (354 641,07 рублей).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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 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 (далее - Правила).

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, 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; 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; 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.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» от 16 сентября 2016 г. № 925 (далее – Постановление Правительства РФ №925) при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на «шаг», установленный в документации о закупке, в случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке товаров, происходящих из иностранных государств, или предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора.

Пунктом 3(1) Постановления Правительства РФ при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции путем проведения аукциона или иным способом, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на «шаг», установленный в документации о закупке, в случае если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской

радиоэлектронной продукции, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 30 процентов от предложенной им цены договора.

В соответствии с положением абзаца 4 пункта 3 Постановления Правительства РФ от 10.07.2019 №878 «О мерах стимулирования производства радиоэлектронной продукции на территории Российской Федерации при осуществлении закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, о внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Постановление Правительства №878) подтверждением соответствия радиоэлектронной продукции требованиям извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке является декларация участника закупки о нахождении радиоэлектронной продукции в реестре с указанием номера реестровой записи.

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ №878 закреплено, что ограничение на допуск радиоэлектронной продукции, происходящей из иностранных государств, не устанавливается, если в реестре отсутствует радиоэлектронная продукция, соответствующая тому же классу (функциональному назначению) радиоэлектронной продукции, планируемой к закупке, и (или) радиоэлектронная продукция, включенная в реестр, по своим функциональным, техническим и (или) эксплуатационным характеристикам не соответствует установленным заказчиком требованиям к планируемой к закупке радиоэлектронной продукции.

Таким образом, установление 30 процентной ценовой преференции возможно только в отношении радиоэлектронной продукции, включенной в Единый реестр российской радиоэлектронной продукции, в иных случаях Постановлением Правительства №925 устанавливается 15 процентная ценовая преференция.

11.08.2020 филиалом «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение №32009350966 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку офисного оборудования для филиала «ВГСО Дальнего Востока» ФГУП «ВГСЧ».

Срок подачи заявок установлен до 24.08.2020. Дата проведения аукциона– 28.08.2020.

Начальная (максимальная) цена договора 599 562,24 рублей.

Исходя из пункта 15 информационной карты аукционной документации следует, что в соответствии с пунктом 1 части 8 статьи 3 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Постановлением Правительства РФ №925 установлен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства.

Пунктом 16 информационной карты установлен порядок предоставления преференций, в случае, если таковые предоставляются в соответствии с документацией о проведении закупки. Из положений данного пункта следует, что участник закупки должен продекларировать в поданной заявке наименование страны происхождения поставляемых товаров (выполненных работ, оказанных услуг). Если в заявке победитель закупки предложит товар, происходящий из иностранных государств, то договор с таким победителем будет заключен по цене, сниженной на 15% от предложенной им цены договора. Если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о поставке радиоэлектронной продукции, не включенной в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 30 процентов от предложенной им цены договора. В случае отсутствия в заявке на участие в закупке указания страны происхождения поставляемого товара такая заявка будет рассматриваться как содержащая предложение о поставке иностранных товаров. В случае отсутствия в заявке на участие в закупке указания страны происхождения поставляемого товара такая заявка будет рассматриваться как содержащая предложение о поставке иностранных товаров. Страна происхождения поставляемого товара указывается на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор. При исполнении договора, заключенного с участником закупки, которому предоставлен приоритет в соответствии с Постановлением Правительства № 925 не допускается замена страны происхождения товаров, за исключением случая, когда в результате замены вместо иностранных товаров поставляются российские товары. В случае замены иностранного товара на российский товар качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) такого товара не должны уступать качеству и соответствующим техническим и функциональным характеристикам товаров, указанных в договоре.

Приоритет не предоставляется в случаях, если: а) закупка признана несостоявшейся и договор заключается с единственным участником закупки; б) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ,

оказании услуг российскими лицами; в) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами; г) в заявке на участие в закупке, представленной участником конкурса или иного способа закупки, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем которой признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет менее 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг; д) в заявке на участие в закупке, представленной участником аукциона в электронной форме или иного способа закупки, при котором определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о закупке, на «шаг», установленный в документации о закупке, содержится предложение о поставке товаров российского и иностранного происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими и иностранными лицами, при этом стоимость товаров российского происхождения, стоимость работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, составляет более 50 процентов стоимости всех предложенных таким участником товаров, работ, услуг (пункт 17 информационной карты).

Согласно протоколу от 31.08.2020 №102 на участие в закупке поданы 3 заявки, в торгах принимали участие 2 следующие заявки: ООО «Альфа» с ценовым предложением – 506 630,13 руб., ООО «Икс-Лайн» с ценовым предложением – 509 627,94 руб. Аукционная комиссия приняла решение признать победителем ООО «Альфа», как участника, предложившего наименьшее ценовое предложение (цену договора).

Протокол от 22.09.2020 №102 размещен на официальном сайте 01.09.2020. Предельный срок подписания договора с ООО «Альфа» – 21.09.2020. 18.09.2020 ООО «Альфа» в адрес заказчика был направлен протокол разногласий.

Из заявки ООО «Альфа» следует, что обществом предложен следующий товар: МФУ А4 Kyocera (страна производитель Вьетнам), принтер А4 XEROX (страна производитель Китай), МФУ А3 CANON (страна производитель Таиланд), проектор Optoma (страна производитель Китай).

В Едином реестре российской радиоэлектронной продукции предложенный обществом товар отсутствует, следовательно снижение цены договора на 30% неправомерно.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения договоров, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных поставщиков ставится в зависимость от их добросовестного или не добросовестного поведения.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии правовой позиции Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований форм, принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника

аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Поскольку недобросовестные действия ООО «Альфа» не усматриваются, так как заказчиком неправомерно снижена цена договора на 30%, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для включения ООО «Альфа» (ИНН 2536283883/КПП 253601001/ОГРН 1152536005302) в реестр недобросовестных поставщиков.