

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

в присутствии представителей:

- ООО «Миллениум - Дальний Восток» - представитель по доверенности от 17.03.2021 № 17/03,

- ФГУП «ВГСЧ», филиал «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» – уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку представителя или подключение к видеоконференцсвязи не обеспечил,

рассмотрев обращение ФГУП «ВГСЧ», филиал «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» о включении ООО «Миллениум - Дальний Восток» 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 ФГУП «ВГСЧ», филиала «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» о включении ООО «Миллениум - Дальний Восток» 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 № 32009718299) на предложенных в заявке условиях.

От ООО «Миллениум - Дальний Восток» в адрес Хабаровского УФАС России поступили письменные возражения от 01.03.2021 №8/2590, из которых следует, что обществом подана заявка на участие в аукционе с ценовым предложением 847 247, 99 рублей. На основании итогового протокола от 29.12.2020 №179 ООО «Миллениум - Дальний Восток» признано победителем, как предложившее наиболее низкую цену договора. В соответствии п.14 извещения аукционной документации приоритет не устанавливается в случаях, установленных в п. 6 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 16.09.2016 г. № 925 (далее – Постановление Правительства РФ № 925), а именно: «б) в заявке на участие в закупке не содержится предложений о поставке товаров российского происхождения, выполнения работ, оказании услуг российскими лицами». Общество не уведомлено о наличии заявок российского происхождения (ЭТП информирует участников закупки о наличии заявок российского происхождения), в протоколе отсутствует информация о предложении к поставке товаров российского происхождения, а также о применении преференции.

Из письменных пояснений представленных заказчиком от 10.03.2021 №452-3-1-12 следует, что в соответствии с требованиями Постановления Правительства РФ № 925 если участником победителем предложена к поставке продукция иностранного происхождения (или он не указал в заявке страну происхождения продукции), то с ним заключается договор по цене, сниженной на 15% от предложенной им цены. Если же предметом закупки является радиоэлектронная продукция, вошедшая в единый реестр российской радиоэлектронной продукции, то с таким победителем заключается договор по цене, сниженной на 30% (п.3(1) Постановление Правительства РФ № 925) в соответствии с Постановлением 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 16.09.2016 г. № 925 и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

В пункте 15 информационной карты аукционной документации установлен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, согласно разделу 13 Положения о закупке. В пункте 29 информационной карты аукционной документации установлен срок, в течение которого победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор при уклонении победителя аукциона от заключения договора, должен подписать договор, а также информация о применении Постановлений №925 и №878, которыми предусмотрено предоставление приоритета продукции российского производства. Также заказчиком направлялись ответы на запросы по разъяснению положений аукционной документации и положений Постановлений №925 и №878, что свидетельствует об осведомленности условий предоставления приоритета.

Принятие решения по включению в РНП ООО «Миллениум - Дальний Восток» откладывалось до 11 час. 00 мин. 17.03.2021, в связи с необходимостью получения дополнительных документов, в заседании комиссий объявлялся перерыв до 17.00 17.03.2021.

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 16.09.2016 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 №925 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 16.09.2016 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.

Закупка проводится в соответствии с законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного унитарного предприятия «Военизированная горноспасательная часть» утвержденного приказом ФГУП «ВГСЧ» от 20.12.2019 №850 (далее – Положение о закупке), размещенного на официальном сайте в ЕИС www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с пунктом 13.3.1 положения о закупке при осуществлении закупок радиоэлектронной продукции путем проведения конкурентной закупки, при которой определение победителя проводится путем снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении об осуществлении конкурентной закупки, на «шаг», установленный в документации о конкурентной 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 (тридцать) процентов от предложенной им цены договора.

25.11.2020 ФГУП «ВГСЧ», филиал «Военизированный горноспасательный отряд Дальнего Востока» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение №32009718299 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 с 25.11.2020 по 12.12.2020. Дата подведения итогов – 29.12.2020.

Начальная (максимальная) цена договора 855 806, 05 рублей.

Согласно пункту 14 извещения в соответствии с Постановлением 925 заказчик

при проведении аукциона в электронной форме устанавливает приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг. Приоритет устанавливается с учетом положений Генерального соглашения по тарифам и торговле 1994 года и Договора о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 г.

Приоритет не устанавливается в случаях, установленных п.6 Постановления 925, а именно:

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 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.

В случае, если победителем закупки представлена заявка на участие в закупке, содержащая предложение о выполнении работ, оказании услуг иностранными лицами, договор с таким победителем заключается по цене, сниженной на 15 процентов от предложенной им цены договора.

Страна происхождения поставляемого товара определяется на основании сведений, содержащихся в заявке (в документе, подтверждающем страну происхождения товара для предоставления приоритета в соответствии с ПП 925, предусмотренном в п. 22 информационной карты).

Отсутствие в заявке указания (декларирования) страны происхождения поставляемого товара не является основанием для отклонения заявки, но такая заявка рассматривается как содержащая предложение о поставке иностранных товаров.

Исходя из пункта 15 информационной карты аукционной документации следует, что предоставление приоритета товарам российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящими из иностранного

государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами, согласно разделу 13 Положения о закупках осуществляется 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, которым установлен приоритет товарам российского происхождения по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства и Постановлением 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».

Пунктом 16 информационной карты аукционной документации 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.

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.

В соответствии с пунктом 17 информационной карты 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.

Согласно протоколу от 22.12.2020 №172 на участие в закупке поданы 4 заявки, которые допущены к участию в конкурсе.

Согласно протоколу от 29.12.2020 №179 на участие в закупке поданы 4 заявки, в торгах принимали участие 2 следующие заявки: ООО «Альфа» с ценовым предложением – 851 527, 02 руб., ООО «Миллениум - Дальний Восток» с ценовым предложением – 847 247, 99 руб. Аукционная комиссия приняла решение признать победителем ООО «Миллениум - Дальний Восток», как участника, предложившего наименьшее ценовое предложение (цену договора).

Протокол от 29.12.2020 №179 размещен на официальном сайте 29.12.2020. Предельный срок подписания договора с ООО «Миллениум - Дальний Восток» – 29.01.2021. 16.01.2021 участнику направлен договор. 15.01.2021 ООО «Миллениум - Дальний Восток» в адрес заказчика был направлен протокол разногласий. 19.01.2021 ООО «Миллениум - Дальний Восток» в адрес заказчика направлено письмо об отказе от заключения договора (от 18.01.2021 №б/н Письмо к договору №2021.49). 27.01.2021 заказчиком размещен протокол №8 об уклонении победителя аукциона от заключения договора.

Из заявки ООО «Миллениум - Дальний Восток» следует, что обществом

предложен следующий товар: МФУ Kyocera Ecosys M2735dn (страна происхождения Вьетнам), принтер XEROX Phaser B210 DNI(B210V DNI) (страна происхождения Китай), копир Canon image RUNNER C3720I(3858C005) (страна происхождения Япония), тонер Canon C-EXV49Y 8527B002 (страна происхождения Япония), тонер Canon C-EXV49BK 8524B002(страна происхождения Япония), тонер Canon C-EXV49M 8526B002 (страна происхождения Япония), тонер Canon C-EXV49C 8525B002(страна происхождения Япония), выводной лоток COPY TRAY-J2 (страна происхождения Япония), пьедестал Canon Tary-S2 (2291C002) (страна происхождения Япония), автоподатчик оригиналов (страна происхождения Япония), проектор Benq MS527 (9H.JFA77/13E) (страна происхождения Китай).

Согласно анализу заявок других участников данного аукциона, заявок с предложениями товаров российского производства не поступало, следовательно, оснований для предоставления приоритета не имелось в соответствии с подпунктом «б» пункта 6 Постановления Правительства РФ №925. Поскольку ни Постановлением №925, ни аукционной документацией не предусмотрено снижение цены договора на 30%, если всеми участниками аукциона предлагается к поставке товары иностранного происхождения, действия заказчика в данной части не обоснованны.

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, ущербу, нанесенному заказчику.

Поскольку недобросовестные действия ООО «Милениум - Дальний Восток» не усматриваются, так как заказчиком неправомерно снижена цена договора на 30%, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для включения ООО «Милениум - Дальний Восток» (ИНН 2725023707/КПП 272501001/ОГРН 1022701407937) в реестр недобросовестных поставщиков.