

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 036/10/5-430/2022

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «НИС-21»

27.04.2022г.

г. Воронеж

Резолютивная часть оглашена: 27.04.2022г.

Изготовлено в полном объеме: 28.04.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Комиссия, Комиссия Воронежского УФАС России) по рассмотрению обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений 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 (далее – Комиссия Воронежского УФАС России) в составе

- Михин С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя;

- Колмаков Р.В. – Член Комиссии, начальник отдела;

- Артамонов Д.В. – член Комиссии, ведущий специалист-эксперт,

посредством проведения интернет-видеоконференции с использованием плагина TrueConf Server,

с участием: представителя филиала АО «Концерн Росэнергоатом» - ОДИЦ <...>,

представителя ООО «НИС-21»: <...>,

рассмотрев обращение заказчика – АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» в лице филиала - «Опытно-демонстрационный инженерный центр по выводу из эксплуатации» (далее – ОДИЦ) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Новые Информационные Системы-21» в связи с уклонением последнего от заключения договора на поставку рукавов фильтрующих арселеновых (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211078734),

у с т а н о в и л а:

20.04.2022г. в Воронежское УФАС России поступило обращение филиала АО «Российский концерн по производству электрической и тепловой энергии на атомных станциях» - ОДИЦ о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «НИС-21» в связи с уклонением последнего от заключения договора на поставку рукавов фильтрующих арселеновых (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211078734).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211, приняло к рассмотрению по существу указанное обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о Победителе.

В соответствии с пунктом 7 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. N 1211, уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4 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 ноября 2012 г. № 1211.

Подтвержденные по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись, которая должна быть подписана представителем уполномоченного органа, наделенным соответствующими полномочиями, с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи (пункт 9 Правил).

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, выслушав пояснения сторон, Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.

28.01.2022г. в ЕИС в сфере закупок Заказчиком размещена закупочная документация в составе извещения с реестровым номером 32211078734.

Согласно Закупочной документации закупка проводилась в соответствии с Единым отраслевым стандартом закупок (Положением о закупке) Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» (далее – ЕОСЗ).

Закупка организована в форме открытого запроса предложений в электронной форме. Начальная (максимальная) цена договора: 1 975 077 (миллион девятьсот семьдесят пять тысяч семьдесят семь) рублей 00 копеек.

Согласно извещению дата начала срока подачи заявок - 28.01.2022, окончание подачи заявок – 09.02.2022, подведение итогов 11.03.2022.

На момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке на 10 часов 00 минут 09.02.2022 г. было подано 2 заявки на участие в закупке.

На основании протокола заседания закупочной комиссии от 09.03.2022 № 13-45/22-ОЦИ, по результатам повторного рассмотрения заявок, к дальнейшему участию в запросе предложений было допущено ООО «НИС-21».

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 09.03.2022 № 13- 45/22-ОЦИ, опубликованному на официальном сайте о размещении заказов на закупки товаров, работ и услуг для нужд Госкорпорации «Росатом» 14.03.2022, в связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок только один участник запроса предложений и поданная им заявка были признаны соответствующими условиям запроса предложений, в соответствии с подпунктом б) пункта 1.2 статьи 6.4 главы 6 ЕОСЗ открытый запрос предложений признан несостоявшимся.

В силу пункта 4 статьи 6.4 ЕОСЗ в случае если подана только одна заявка от одного участника (с учетом отозванных участником заявок) и закупочной комиссией принято решение о допуске участника, подавшего такую заявку, к участию в закупке, либо принято решение о допуске только одного участника закупки, заказчик выполняет одно из следующих действий:

а) при наличии экономической целесообразности заключает договор с единственным участником конкурентной закупки в соответствии с п. а) ч. 1 ст. 9.1, если иное не установлено полномочиями РО дивизионов, а также при условии уведомления в письменной форме единственного участника конкурентной закупки о принятом решении не позднее 5 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола подведения итогов конкурентной закупки;

б) проводит повторную закупку. При этом для повторной закупки применяется тот же способ закупки либо: при несостоявшемся конкурсе – запрос предложений, при несостоявшемся аукционе/ редукционе – запрос котировок. При проведении повторной закупки заказчик проводит анализ, условий закупки и требований и корректирует их (при необходимости), а также вносит соответствующие корректировки в ГПЗ (ч. 7 ст. 4.1);

в) отказывается от заключения договора по следующим основаниям (при этом заказчик проводит оценку рисков возникновения негативных последствий при отказе от заключения договора и несет ответственность за экономическую

эффективность такой закупки):

- 1) изменение финансовых, инвестиционных, производственных и иных программ, оказавших влияние на потребность в данной закупке;
- 2) изменение потребности в продукции, в том числе изменение характеристик продукции, при наличии утверждения таких изменений руководителем заказчика;
- 3) при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность закупки;
- 4) необходимость исполнения предписаний антимонопольного органа и/или рекомендаций ЦАК, АК и/или иного уполномоченного контролирующего органа;
- 5) изменение законодательства РФ, нормативных правовых актов, издание актов федеральных органов исполнительной власти, влияющих на возможность и/или целесообразность проведения закупки.

В соответствии с пунктом 14.3 Закупочной документации (том 1 часть 2) в случае, если закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в закупке была подана только одна заявка на участие в закупке и данная заявка и подавший ее участник закупки отвечают всем требованиям и условиям, предусмотренным документацией, либо принято решение о допуске только одного участника закупки, заказчик:

- а) заключает договор с таким единственным участником закупки в порядке, указанном в настоящем пункте, по цене, в объеме и на условиях, указанных таким единственным участником в его заявке, или на лучших для заказчика условиях, достигнутых по результатам преддоговорных переговоров, либо
- б) принимает решение о проведении повторной закупки, либо
- в) отказывается от заключения договора в случаях, указанных в части 2 статьи 9.4 Стандарта.

В соответствии с пунктом а) части 4 статьи 6.4 ЕОСЗ Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Новые Информационные Системы -21».

На основании принятого решения ОДИЦ письмом от 17.03.2022 № 9/Ф49/39964 «О направлении проекта договора» в адрес ООО «НИС-21» направил предложение о снижении цены договора на 10 % с приложением проекта договора для подписания в срок до 24.03.2022.

В ответном письме от 17.03.2022 № 181 ООО «НИС-21» указало, что не сможет осуществить поставку товара на условиях своей заявки от 08.02.2022 в связи с резким скачком валюты и увеличением отпускной цены завода-изготовителя и предложило заключить договор на новых условиях с увеличением цены договора либо уменьшением количества поставляемой продукции.

В связи с отсутствием оснований для заключения договора на новых условиях ОДИЦ 28.03.2022 направило в адрес ООО «НИС-21» письмо № 9/Ф49/46423 «О заключении договора» с повторным предложением подписать и направить в адрес ОДИЦ оформленный договор в срок не позднее 28.03.2022, в соответствии с пунктом 14 Части 2 Тома 1 и пункта 20 Части 1 Тома 1 Закупочной документации.

Письмом от 29.03.2022 № 221 ООО «НИС-21» повторно отказалось от подписания договора на условиях проведенной закупочной процедуры, при этом вновь указало на возможность подписания договора на новых условиях.

30.03.2022 ОДИЦ письмом № 9/Ф49/48088 «О заключении договора» уведомил ООО «НИС-21» о неприемлемости условий договора, не предусмотренных закупочной документацией, и необходимости предоставления подписанного со стороны ООО «НИС-21» договора в срок до 30.03.2022.

До настоящего времени подписанный со стороны ООО «НИС-21» договор в адрес «ОДИЦ» не поступил.

Пунктом 1 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков,

утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 предусмотрено, что в уполномоченный орган заказчиками направляются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона № 223-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение победителя закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора.

В РНП включаются сведения о победителях аукционов, уклонившихся от заключения договора по итогам процедуры закупки.

Из анализа положений Закона № 223-ФЗ следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что 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 (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-0, от 07.02.2002 № 16-0).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание участника недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) 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.

На заседании комиссии представитель заявителя поддержал доводы заявления, пояснив, что поставщик обязан был заключить договор, несмотря на увеличение цены товара заводом-изготовителем; так как предпринимательская деятельность осуществляется на свой страх и риск.

Представитель ООО «НИС-21» на заседании комиссии возражал против удовлетворения заявления, поддержав доводы письменного объяснения, согласно которым ООО «НИС-21» не подписало направленный Заказчиком проект договора по причине отсутствия возможности исполнить договор по сниженной цене, и по цене, указанной в заявке от 08.02.2022 (1744848,00 руб.), вследствие значительного роста цены, в сложившейся экономической и политической ситуацией, связанной с недружественными действиями иностранных государств в отношении России. Завод изготовитель ООО «Синтекс» выставил им счет от 29.03.2022 на сумму <...> руб., то есть по сравнению с ценой на 24.02.2022 цена выросла более чем на 30 %.

Согласно письму завода-изготовителя ООО «СИНТЕКС» от 24.02.2022 в адрес ООО «НИС-21» ранее предложенная цена на поставку фильтровальных рукавов из арселеновой ткани арт. Арсат в количестве 504 шт. не изменилась.

Однако в письме от 24.03.2022 ООО «СИНТЕКС» указало, что ситуация, сложившаяся на сырьевом рынке с начала года и особенно события последнего месяца, связанные с внешнеполитической сферой, внесли огромные коррективы в ценообразование. Высокая волатильность национальной валюты, экономические санкции, поведение наших сырьевых партнеров, осуществление закупки основного вида сырья (арселон) с привязкой к иностранной валюте (Евро) сделали невозможным оставить цену за арселеновые рукава на прежнем уровне. Основная ценообразующая составляющая это сырье (волокно), энергозатраты, логистика. При расчете цены были сведены до минимума все издержки производства и производственные затраты.

Также ООО «СИНТЕКС» представило Счет на оплату № УТ-114 от 29 марта 2022 г., на товар «Рукав D140*L2150 (арт. Арсат)», количество 504, цена 4500, сумма <...> руб.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Следовательно, основными признаками предпринимательской деятельности являются не только наличие риска, но и нацеленность на получение по ее результатам прибыли.

В результате закупки товара с завода-изготовителя по цене <...> руб. и поставки его Заказчику по предлагаемой последней цене 1 570 363,20 (<...>-<...>, снижение на 10 %), убытки поставщика составили бы (без учета иных издержек, транспортных и т.п.) - <...> руб. (<...> - 1 570 363,20=<...>).

Вышеуказанные письмо ООО «СИНТЕКС» от 24.03.2022 и Счет на оплату № УТ-114 от 29 марта 2022 г. были приложены к письму ООО «НИС-21» от 29.03.2022 (исх. № 221) в адрес Заказчика в подтверждение текущей цены закупки товара с завода-изготовителя.

Представленное Комиссии письмо ООО «СИНТЕКС» от 28.03.2022 в адрес ООО «НИС-21» содержит аналогичные доводы о невозможности удержания цены за арселеновые рукава на одном уровне продолжительное время по причине закупки

основного вида сырья (арселон) с привязкой к иностранной валюте (Евро).

Доводы о нестабильности курсов иностранных валют подтверждены представленной ООО «НИС-21» выгрузкой информации с официального сайта Центрального банка России на 08.02.2022, 23.02.2022, 26.02.2022 и 24.03.2022, согласно которым курс Евро к рублю на указанные даты составлял соответственно: 86,5181, 90,8820, 93,5994 и 113,2613.

Доказательств наличия возможности приобретения поставщиком предмета закупки у иного завода-изготовителя по более низкой цене Комиссии участниками заседания не представлено, как не представлено и иных сведений, позволяющих сделать обоснованный вывод о недобросовестности поведения ООО «НИС-21» в спорных правоотношениях.

При этом ООО «НИС-21» представило Комиссии доказательства того, что совершало активные действия в целях подготовки к исполнению договора с Заказчиком. Письмом ООО «СИНТЕКС» от 29.12.2021 в адрес ООО «НИС-21» подтверждено получение последним для согласования с Заказчиком материала изготовления рукавов, образцов тканей арт. Арсида и арт. Арсат. Анализ содержания вышеизложенной переписки ООО «НИС-21» как с заводом-изготовителем ООО «СИНТЕКС», так и с Заказчиком, также свидетельствует о намерении, несмотря на резко изменившиеся экономические условия, участвовать во взаимоотношениях с названными контрагентами на взаимовыгодных условиях.

В обоснование доводов о репутации надежного поставщика и об отсутствии недобросовестных намерений ООО «НИС-21» также представило Комиссии доказательства того, что на протяжении трех лет поставляло аналогичный товар (рукава фильтрующие арселоновые) в адрес филиала АО «Концерн Росэнергоатом»-«ОДИЦ»: в 2016 году - на сумму <...> р. (товарная накладная № 458 от 18.11.2016); в 2018 году - на сумму <...> р. (товарная накладная № 125 от 28.03.2018); в 2019 году - на сумму <...> р. (счет-фактура № УТ-120 от 22.05.2019), а также многочисленные благодарственные письма контрагентов по исполненным договорам.

Таким образом, в причинно-следственной связи с отказом победителя от подписания договора с поставщиком по цене, сниженной на 10 %, находится не недобросовестность победителя, а нестабильность геополитической, экономической ситуации, санкционная политика недружественных стран в отношении России, повлекшие резкий рост цен завода-изготовителя.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии достаточных оснований для включения сведений об ООО «НИС-21» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона № 223-ФЗ и Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»» Комиссия,

з а к л ю ч и л а:

Основания для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Новые Информационные Системы-21» (ИНН 3664041916) отсутствуют.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

С.В. Михин

Р.В. Колмаков

Д.В. Артамонов