

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 049/10/5-389/2021

о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

30.12.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия) при участии представителя ПАО «Магаданэнерго» (далее - Заказчик) <...> (дов. № 30 от 02.09.2021), без участия представителей ООО Торговый дом «Промышленное оборудование» (далее – Участник, Общество), уведомленного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО Торговый дом «Промышленное оборудование» (ИНН 7709774769), в связи с уклонением Участника от заключения договора при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки насоса конденсатного (реестровый номер извещения 32110530437).

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения договора на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения РНП 223-ФЗ), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211

УСТАНОВИЛА:

1. 05.08.2021 ПАО «Магаданэнерго» на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право

заключения договора поставки насоса конденсатного (реестровый номер извещения 32110530437).

Начальная (максимальная) цена договора – 2 635 216,50 рублей.

Дата начала срока подачи заявок - 05.08.2021. Дата и время окончания подачи заявок – 17.08.2021 в 11:00. Дата рассмотрения первых частей заявок - 10.09.2021. Дата начала срока подачи ценовых предложений - 13.09.2021. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 08.10.2021. Дата подведения итогов – 14.10.2021.

02.09.2021 и 28.09.2021 Заказчиком вносились изменения в извещение.

В соответствии с протоколом № 20/2.8.2-8 от 10.09.2021 заседания Закупочной комиссии по рассмотрению первых частей заявок на участие в закупке поступило пять заявок, четыре из которых были признаны соответствующими требованиям документации.

Согласно протоколу № 20/2.8.2-39 от 07.10.2021 заседания Закупочной комиссии по рассмотрению вторых частей заявок ценовые предложения поступили от двух участников закупки, которые были допущены к следующему этапу.

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки № 20/2.8.2-60 от 14.10.2021 победителем закупки признано ООО Торговый дом «Промышленное оборудование», предложившее наиболее низкую цену договора – 2 351 057,22 рублей с учетом НДС, и чья заявка была признана соответствующей требованиям документации. Второе место заняло ООО Торгово промышленная компания «Алтайгидромаш» с ценовым предложением 2 366 868,53 рублей с учетом НДС.

Согласно протоколу заседания Закупочной комиссии № 20/2.8.2-72 от 25.10.2021 ООО Торговый дом «Промышленное оборудование» было признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения электронного аукциона. Принято решение о заключении договора с участником, занявшим второе место – ООО Торгово промышленная компания «Алтайгидромаш» с предложенной ценой 2 366 868,53 рублей.

2. В силу части 2 статьи 5 Закона о закупках 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.

Согласно части 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.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 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, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Заказчик в своем заявлении о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков указал, что Обществом был предложен к поставке товар иностранного происхождения (Украина), при этом вторым участником предложен товар российского происхождения, в связи с чем были применены условия приоритета российской продукции - цена договора,

предложенная победителем закупки, была снижена на 15%. В дальнейшем Общество обратилось к Заказчику с письмом, в котором сообщило о невозможности заключения договора по сниженной цене. На данном основании Заказчиком принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора по итогам проведения электронного аукциона.

Рассмотрев заявление, представленные материалы, Комиссия приходит к следующему.

В силу пункта 1 части 8 статьи 3 Закона о закупках Правительство Российской Федерации вправе установить приоритет, включая минимальную долю закупок, товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Указанный приоритет установлен Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 № 925 «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» (далее – Постановление № 925).

В соответствии с пунктом 3 Постановления № 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.

В соответствии с пунктом 4.19.1 документации о закупке в случае если Победителем представлена заявка, содержащая предложение о поставке товаров иностранного происхождения либо о выполнении работ/оказании услуг иностранными лицами, Договор с таким Победителем заключается по цене, сниженной на 15% (пятнадцать процентов) от предложенной им в ходе аукциона цены Договора, либо на 30% (тридцать процентов), при отсутствии условий о непредоставлении приоритета в соответствии с ПП 925, указанных в пункте 4.19.6.

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки № 20/2.8.2-60 от 14.10.2021 победителем закупки признано ООО Торговый дом «Промышленное оборудование», предложившее наиболее низкую цену договора – 2 351 057,22 рублей с учетом НДС, и чья заявка была признана соответствующей

требованиям документации. Второе место заняло ООО Торгово промышленная компания «Алтайгидромаш» с ценовым предложением 2 366 868,53 рублей с учетом НДС. При этом цена договора для победителя была снижена до 1 998 398,62 рублей.

20.10.2021 Общество направило в адрес Заказчика письмо, в котором сообщило, что не имеет возможности снизить свое ценовое предложение на 15%, при этом Общество осознает, что может не быть признано победителем закупочной процедуры.

25.10.2021 протоколом заседания Закупочной комиссии № 20/2.8.2-72 ООО Торговый дом «Промышленное оборудование» было признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения электронного аукциона и было принято решение о заключении договора с участником, занявшим второе место – ООО Торгово промышленная компания «Алтайгидромаш».

В силу 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. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Также пунктом 5.1.1 документации установлено, что договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола по результатам закупки.

Итоговый протокол закупки был размещен Заказчиком в ЕИС 15.10.2021 (версия 1 – недействующая), 26.10.2021 (версия 2 – действующая). При этом обе версии не отличаются.

Таким образом, дата окончания срока, предусмотренного для заключения договора – 08.11.2021 (отсчитывая от 15.10.2021).

Вместе с тем, Заказчик уже 25.10.2021 признал Общество уклонившимся от заключения договора. Данные действия Заказчика Комиссия расценивает как нарушение прав победителя закупки на заключение договора по итогам проведения аукциона. Письменный отказ Общества от заключения договора

в данном случае не может являться безусловным основанием для признания его уклонившимся от заключения договора, так как Общество действиями Заказчика было лишено возможности реализовать свое право победителя закупки до истечения предусмотренного законодательством срока.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 04.02.2014 № 13004/13, в случаях, если спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или соглашением сторон, допускается применение норм права по аналогии согласно статье 6 ГК РФ и части 6 статьи 13 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

В настоящем случае порядок рассмотрения обращения органом контроля, основания для принятия решения о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо об отказе в таком включении прямо Законом о закупках и Правилами ведения РНП 223-ФЗ не урегулированы, а потому в настоящем случае допустимо применение аналогии закона, а именно Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Правила ведения РНП 44-ФЗ).

Согласно пункту 14 Правил ведения РНП 44-ФЗ орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком нарушен порядок признания Общества уклонившимся от заключения договора, сведения об ООО Торговый дом «Промышленное

оборудование» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, Комиссия Магаданского УФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные ПАО «Магаданэнерго», в отношении ООО Торговый дом «Промышленное оборудование», в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки насоса конденсатного (реестровый номер извещения 32110530437) не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.