

**ФГУП «Российский Федеральный
Ядерный Центр - Всероссийский
научно-исследовательский институт
технической физики имени академика
Е.И. Забабахина»**

456770, Челябинская область, г. Снежинск,
ул. Васильева, д. 13
vniitf@vniitf.ru

ООО «Усть-Каменогорский конденсатор»

107023, город Москва, Барабанный переулок, дом 4, помещ. IXа комната 1-9
condensator@ukkm.ru
info@ukkm.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 074/10/5-2466/2020

об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков

29 октября 2020 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

<...> - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения открытого запроса предложений в электронной форме на поставку конденсаторов типа ИЭП-24-290 УЗ и ИЭП-50-12 УХЛ4 (извещение № 32009347582), в присутствии представителей ООО «Усть-Каменогорский конденсатор», в отсутствии представителя ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика

Е.И. Забабахина», надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Усть-Каменогорский конденсатор»: 107023, город Москва, Барабанный переулок, дом 4, помещ. IХа комната 1-9, ИНН 7719863288.

Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства.

ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» провело открытый запрос предложений в электронной форме на поставку конденсаторов типа ИЭП-24-290 УЗ и ИЭП-50-12 УХЛ4 (извещение № 32009347582).

В соответствии с № 111557967-06 от 03.09.2020 победителем Закупки признано ООО «Усть-Каменогорский конденсатор».

В соответствии с пунктом 18 Документации договор по результатам запроса предложений заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения на официальном сайте и ЭТП итогового протокола.

Заказчик в течение 7 рабочих дней со дня размещения итогового протокола на официальном сайте и ЭТП, направляет с использованием функционала ЭТП лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке в исходных проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Лицо, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, закупочной документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП в течение 4 рабочих дней со дня направления указанного проекта договора.

Заказчик в течение 5 рабочих дней со дня получения указанного протокола разногласий рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Лицо, с которым заключается договор, обязано разместить с использованием программно-аппаратных средств ЭТП подписанный со своей стороны договор в течение 2 рабочих дней со дня направления ему заказчиком доработанного проекта договора или проекта договора с документом об отказе учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечаний.

Лицо, с которым заключается договор, в случае отсутствия разногласий по проекту

договора, направленному заказчиком, обязано разместить с использованием программно-аппаратных средств ЭТП подписанный со своей стороны договор в течение 7 рабочих дней со дня направления указанного договора.

23.09.2020 ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» разместило на ЭТП проект договора, в который в соответствии с частью 1 статьи 9.2 ЕОСЗ были включены условия исполнения договора, предложенные в заявке победителя на участие в закупке.

24.09.2020 ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» направило Заказчику протокол разногласий, который был отклонен Заказчиком ввиду недопустимости встречных предложений по условиям закупочной документации.

Однако, ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» не подписало договор на поставку конденсаторов типа ИЭП-24-290 УЗ и ИЭП-50-12 УХЛ4 и не направило договор в указанный срок, установленный Документацией.

На основании изложенного, ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением о включении сведений об ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» не согласно с доводами ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» об уклонении победителя от заключения договора, направило письменные пояснения.

ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» в пояснениях указало следующее:

«Согласно пункту 18 Извещения Заказчик в течение 7 рабочих дней со дня размещения итогового протокола на официальном сайте и ЭТП, направляет с использованием функционала ЭТП лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке в исходных проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

В нарушение установленного срока, 23.09.2020, то есть через 15 рабочих дней, ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» через функционал ЭТП направило на подписание в адрес ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» договор на поставку конденсаторов.

Поскольку в технической части конкурсной документации отсутствовали требования к общему виду конденсаторов с указанием присоединительных размеров, количества выводов, комплектности, на стадии заключения договора было необходимо согласовать общий вид предполагаемой к поставке продукции с целью исключения несоответствий при ее приемке. По этой причине, ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» 24.09.2020 направило в адрес ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» протокол разногласий к договору с приложением чертежей общего вида конденсаторов.

29.09.2020 ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» отклонило данный протокол разногласий под надуманным предлогом. В своем письме от

29.09.2020 Заказчик мотивировал отказ от подписания протокола разногласий недопустимостью встречных предложений по условиям закупочной документации.

ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» является официальным Московским торговым представительством крупнейшего производителя конденсаторов и конденсаторных установок в СНГ – ТОО «Усть-Каменогорский конденсаторный завод» (Республика Казахстан).

В целях обеспечения интересов покупателей, ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» перед размещением заказа на заводе, согласовывает все параметры продукции с производителем. В данном случае имеет место не встречное предложение по условиям закупочной документации, а уточнение параметра заказа по причине критических недостатков технической части тендерной документации, которая, с точки зрения инженеров производителя, является абсолютно безграмотной в части конструирования конденсаторов и их последующей эксплуатации».

Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте.

В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках.

Согласно Приказу 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 территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков.

Из анализа положений Закона о закупках 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.

Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что итоговый протокол № 111557967-06 был размещен Заказчиком 03.09.2020.

В соответствии с пунктом 18 Документации договор по результатам запроса предложений заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения на официальном сайте и ЭТП итогового протокола.

Заказчик в течение 7 рабочих дней со дня размещения итогового протокола на официальном сайте и ЭТП, направляет с использованием функционала ЭТП лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке в исходный проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Проект договора размещен на ЭТП Заказчиком 23.09.2020, то есть с нарушением установленного Документацией срока. Таким образом, Заказчиком нарушен порядок опубликования и заключения договора.

Получив проект договора, 24.09.2020 ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» направило Заказчику протокол разногласий № 1.

29.09.2020 ФГУП «РФЯЦ – ВНИИТФ имени академика Е.И. Забабахина» в ответ на протокол разногласий № 1 сообщило ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» о том, что встречные предложения по условиям договора недопустимы.

На основании вышеизложенного, 07.10.2020 ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» признано уклонившимся от заключения договора протоколом признания участника уклонившимся от заключения договора от 07.10.2020.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

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).

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 Заявителя 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.

Комиссия Челябинского УФАС России в рассматриваемой закупке не усматривает намерение ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» отказаться от заключения и исполнения договора. Участник закупки не уклонялся от заключения договора, направил протокол разногласий для уточнения параметров конденсаторов.

Также, Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что Заказчиком при проведении закупки нарушен порядок опубликования и заключения договора.

Вина ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» в уклонении от заключения договора по результатам проведения открытого запроса предложений в электронной форме на поставку конденсаторов типа ИЭП-24-290 УЗ и ИЭП-50-12 УХЛ4 (извещение № 32009347582), Комиссией Челябинского УФАС России не установлена.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках,

РЕШИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения ООО «Усть-Каменогорский конденсатор» (107023, город

Москва, Барабанный переулок, дом 4, помещ. IХа комната 1-9, ИНН 7719863288) в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>