Заключение № 05-08/26-22 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,

уклонившимся от заключения договора

01.06.2022 г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<…>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<…>– начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<…>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть – Западная Сибирь», Заказчик, Заявитель) (вх. от 23.05.2022 № 5084э) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «УниверсалПромСнаб» (ИНН 9710091337, ОГРН 1217700378554, юридический адрес: 125047, г. Москва, пер. 4-й Лесной, д. 4, эт. 4, помещ. 1, ком. 58 Б, оф. 474) (далее – ООО «УниверсалПромСнаб», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителя Заявителя: <…> (доверенность <…>, личность удостоверена паспортом) , <…> (доверенность <…>, личность удостоверена паспортом);

в присутствии представителя Ответчика посредством системы видеоконференц-связи: <…> (доверенность <…>),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 23.05.2022 поступило обращение АО «Транснефть – Западная Сибирь» о включении сведений об ООО «УниверсалПромСнаб» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества от заключения договора по результатам закупочной процедуры: конкурс в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки специализированного оборудования и материалов (оборудование маркировки) 0001-200-К-23-04202-2022 (извещение № 32211153077 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – конкурс, закупка).

В соответствии с пунктом 12.3 положения о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденного решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05.04.2019 протоколом № 5 (далее – Положение о закупке), организатором закупки в адрес ООО «УниверсалПромСнаб» направлен заполненный проект договора. Между тем, в сроки, установленные документацией о проведении закупки, а также Положением о закупке, проект договора Обществом не подписан, письмом от 11.04.2022 № 787 ООО «УниверсалПромСнаб» отказалось от заключения договора.

На основании изложенного, АО «Транснефть – Западная Сибирь» просит внести сведения об ООО

«УниверсалПромСнаб» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 24.05.2022 № 05-4273 Ответчиком представлены письменные пояснения относительно доводов, изложенных в обращении АО «Транснефть – Западная Сибирь» (вх. № 5323э от 30.05.2022), из которых следует, что причиной, по которой Общество не заключило договор, явилась сложившаяся экономическая ситуация в стране, ввиду проведения Российской Федерацией специальной военной операции на территории Украины.

У Общества изначально отсутствовал противоправный умысел, все действия Общества направлены на реальное исполнение договорных обязательств, поскольку последнее предпринимало попытки получить коммерческие предложения от потенциальных продавцов (изготовителей) оборудования, заблаговременно уведомило Заказчика и организатора закупки о невозможности заключить договор, а также предпринимало попытки отозвать или изменить, поданную на участие в конкурсе заявку.

Общество указывает, что имеет большой объём успешных договорных отношений с ПАО «Транснефть» и её дочерними организациями.

3. В Омское УФАС России 23.05.2022 от АО «Транснефть – Западная Сибирь» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3 – 8 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименования единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «УниверсалПромСнаб»	Россия	125047, г. Москва, Московская обл.	Пер. 4-й Лесной, д. 4, эт. 4, помещ. 1, ком. 58 Б, оф. 474	9710091337	05.04.2022	-	Протокол № 0001-200-К-23-04202-2022 от 05.04.2022	Поставка специализированного оборудования и материалов (оборудование маркировки) 0001-200-К-23-04202-2022	22.29.29.190 (изделия пластмассовые прочие, не включенные в другие группировки)	рубль 643	945 147,03 (со всеми заказчиками – 40 715 782,60)	С 01.07.2022 по 30.09.2022	

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные Постановлением № 1211 (далее – Правила направления сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, *сведений 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, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным

нарушением ими договоров.

Из пункта 3 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора, заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган сведения, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением № 1211.

При проведении закупки ПАО «Транснефть» руководствовалось Положением о закупке.

В силу пункта 12.2 Положения о закупке после подписания итогового протокола победителю закупки направляется организатором закупки письменное уведомление о выборе его победителем и необходимости либо явиться по месту нахождения организатора закупки для подписания договора, либо организации подписания договора в порядке, указанном в уведомлении, если иной порядок не предусмотрен в документации о закупке.

Согласно пункту 12.3 Положения о закупке при осуществлении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – субъекты МСП), заказчик, организатор закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки победителю закупки для подписания заполненный проект договора в течение 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, если документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

Победитель конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, обязан подписать с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки договор в течение 1 рабочего дня с даты направления заказчиком, организатором закупки заполненного проекта договора.

Согласно пункту 12.4 Положения о закупке в документации о закупке может быть установлен иной порядок и сроки заключения договора победителем закупки в соответствии с требованиями Закона о закупках.

Пунктом 12.5 Положения о закупке установлено, если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный пунктами 12.1 – 12.4 Положения о закупке, и/или не предоставляет документы (а именно: обеспечение исполнения договора, заявка, откорректированная в части цены договора (цены лота) и/или в части цен единиц товаров, работ, услуг после проведения процедуры сопоставления дополнительных ценовых предложений участников закупки), обязанность предоставления которых победителем закупки заказчику, организатору закупки установлена извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке.

В соответствии с пунктом 15.2 инструкции для участника закупки, являющейся неотъемлемой частью документации о проведении конкурса (далее – Инструкция) победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке.

Согласно пункту 15.3 Инструкции обеспечение исполнения договора (пункт применяется, в случае если условиями договора, размещенного в составе документации о закупке, и извещением об осуществлении закупки предусмотрено предоставление организатору закупки участником закупки после признания его победителем обеспечения исполнения договора) предоставляется победителем закупки на каждый заключаемый по результатам закупки договор.

Пунктом 15.4 Инструкции установлено, что размер, виды способов обеспечения исполнения договора определены и указаны в проекте договора, который является неотъемлемой частью документации о закупке.

Так, из раздела 13 проекта договора следует, что предоставление обеспечения договора является обязательным.

Способ обеспечения выбирает победитель закупки, с учетом условий проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке (пункт 15.5 Инструкции).

Согласно пунктам 15.6, 15.7 Инструкции в победитель может выбрать предоставления обеспечения договора, как в виде безотзывной банковской гарантии, так и в виде внесения денежных средств.

В силу пункта 15.8 Инструкции в случае непредставления со стороны победителя закупки обеспечения исполнения договора в установленный срок, договор с таким лицом не заключается, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров. Соответствующие решения конкурсной комиссии оформляются протоколом, который размещается в ЕИС и на электронной площадке.

Из представленных материалов и информации, размещенной в ЕИС, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с протоколом № 0001-200-К-23-04202-2022/И заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-200-К-23-04202-2022 «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» от 05.04.2022 (далее – Итоговый протокол) закупка признана несостоявшейся, принято решение заключить договор с единственным участником закупки ООО «УниверсалПромСнаб» (участник 2).

Итоговый протокол размещен на сайте оператора электронной площадки АО «Сбербанк АСТ» (далее – ЭТП) – 05.04.2022.

Омское УФАС России отмечает, что в силу постановления Правительства РФ от 06.03.2022 № 301 «Об основаниях неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупках товаров, работ, услуг, информации о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми заключены договоры» основаниями неразмещения в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд сведений о закупке товаров, работ, услуг являются введение политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введение иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера в отношении заказчика, осуществляющего закупку.

Согласно сведениям, размещенным в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в отношении ПАО «Транснефть» иностранными государствами введены санкции, соответственно, для ПАО «Транснефть» предусмотрено обязательное неразмещение в ЕИС сведений о закупочной деятельности с 06.03.2022, в связи с чем, Омское УФАС России полагает, что тринадцатидневный срок, в настоящем случае, отсчитывается с момента размещения на ЭТП Итогового протокола. Соответственно, крайним днём подписания проекта договора со стороны ООО «УниверсалПромСнаб» являлось 18.04.2022.

После размещения Итогового протокола 05.04.2022, письмом от 12.04.2022 № ПАО-16-01-03/14691 во исполнение пункта 12.2 Положения о закупке ПАО «Транснефть» в адрес ООО «УниверсалПромСнаб» направило уведомление об определении Общества в качестве победителя конкурса.

Между тем, письмом от 11.04.2022 № 787 ООО «УниверсалПромСнаб» направило в адрес ПАО «Транснефть», а также организациям системы ПАО «Транснефть» письмо о невозможности исполнения договора поставки, соответственно, невозможности его подписания, ввиду сложившейся экономической ситуации в стране и в мире, произошедшей после 21.02.2022. Общество указало, что производитель продукции, подлежащей поставке, предоставил коммерческое предложение с ценой в два раза больше цены, предложенной ООО «УниверсалПромСнаб» в своей заявке на участие в конкурсе.

12.04.2022 ПАО «Транснефть» письмом № ПАО-16-01-03/14691 сообщило ООО «УниверсалПромСнаб» о последствиях уклонения Общества от заключения договора.

Согласно протоколу № 0001-200-К-23-04202-2022/И2 заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-200-К-23-04202-2022 «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» от 21.04.2022 конкурсной комиссией ПАО «Транснефть» на основании пункта 12.5 Положения о закупке принято решение о признании ООО «УниверсалПромСнаб» уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 2.1 приказа 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» соответствующая комиссия антимонопольного органа проводит проверку сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки сведений комиссия дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения сведений в реестр, которое оформляется приказом ФАС России.

Вместе с тем, 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 \3 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 и не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения 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.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией установлено, что Общество, узнав о проведении ПАО «Транснефть» конкурса, 24.02.2022, 25.02.2022, 28.02.2022, 01.03.2022, 02.03.2022 направило в адрес 21-го производителя, требуемой Заказчику продукции, запрос технико-коммерческого предложения. На указанные запросы, Общество в конце марта 2022, а также в начале апреля 2022 получило ответы от производителей о возможности поставки указанной продукции. Между тем, коммерческие предложения производителей от 30.03.2022, 31.03.2022, 01.04.2022, 08.04.2022 содержали цену, многократно превышающую начальную цену предмета конкурса (40 715 791,64 руб.).

Не имея коммерческих предложений, соответствующих цене предмета конкурса, Общество самонадеянно приняло решение участвовать в конкурсе, указав в своей заявке на участие в закупке от 09.03.2022 производителя продукции – ООО «Завод нефтегазовой аппаратуры «Анодъ».

05.04.2022 Итоговым протоколом ООО «УниверсалПромСнаб» признано победителем как участник, подавший единственную заявку на участие в конкурсе, с которым принято решение заключить договор по цене – 40 715 782,60 руб.

Между тем, коммерческое предложение АО «ППМТС «Пермснабсбыт» от 04.04.2022, в котором производителем продукции указано ООО «Завод нефтегазовой аппаратуры «Анодъ», содержало цену требуемой продукции в размере 88 800 000,00 руб.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия Общества, связанные с подачей заявки на участие в конкурсе, при наличии коммерческих предложений, явно свидетельствующих о невозможности исполнения условий договора по цене, содержащейся в извещении о проведении конкурса, *не могут быть признанными добросовестными в условиях стабильной экономической ситуации.*

Между тем, Комиссия при рассмотрении настоящего дела учитывает, что действиями ООО «УниверсалПромСнаб» не причинен Заказчику какой-либо вред, а обратное АО «Транснефть – Западная Сибирь» не доказано, сложившуюся экономическую ситуацию в стране, возникшую в связи с проведением Российской Федерацией специальной военной операции на территории Украины, которая прямо повлияла на отсутствие рентабельных коммерческих предложений от производителей требуемой Заказчику продукции, а равно привело к невозможности исполнения договора по цене, указанной организатором конкурса в извещении о проведении закупки.

Кроме того, Комиссия обращает внимание, что согласно, в частности посланию Президента Российской Федерации Федеральному Собранию от 21.04.2021, одним из направлений деятельности государства, в нынешней экономической ситуации, также является поддержка малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, на основании вышеизложенного, принимая во внимание позицию Конституционного Суда Российской Федерации, изложенную в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, а также учитывая, что ООО «УниверсалПромСнаб» является субъектом малого предпринимательства (включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие – 10.09.2021), сложившуюся экономическую ситуацию в стране, Комиссия приходит к выводу, о несоразмерности санкции, выраженной во включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» сведений в отношении ООО «УниверсалПромСнаб» (ИНН 9710091337), на основании пункта 2 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 № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных

Постановлением № 1211, во исполнение приказа 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения АО «Транснефть – Западная Сибирь»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «УниверсалПромСнаб» (ИНН 9710091337, ОГРН 1217700378554, юридический адрес: 125047, г. Москва, пер. 4-й Лесной, д. 4, эт. 4, помещ. 1, ком. 58 Б, оф. 474) – победителе конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки специализированного оборудования и материалов (оборудование маркировки) 0001-200-К-23-04202-2022 (извещение № 32211153077 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

<…>

<…>