

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 036/10/5-635/2022

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ»

08.07.2022г.

г. Воронеж

Резолютивная часть оглашена: 08.07.2022г.

Изготовлено в полном объеме: 08.07.2022г.

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

- Логошин А.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 заказчика – <...> (доверенность от 24.06.2022),

представителей ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ»: <...> (доверенность от 06.07.2022), а также <...>,

рассмотрев обращение заказчика – ООО «ТЗК «ПЛАНЕТА» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» в связи с уклонением последнего от заключения договора на оказание услуг по транспортировке (доставке) авиатоплива автомобильными цистернами (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211303939),

у с т а н о в и л а:

29.06.2022г. в Воронежское УФАС России поступило обращение ООО «ТЗК «ПЛАНЕТА» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» в связи с уклонением последнего от заключения договора на оказание услуг по транспортировке (доставке) авиатоплива автомобильными цистернами (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211303939).

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.

12.04.2022г. в ЕИС в сфере закупок Заказчиком размещена закупочная документация в составе извещения с реестровым номером 32211303939.

Закупка организована в форме конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Начальная (максимальная) цена договора: 56 900 000 (пятьдесят шесть миллионов девятьсот тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно извещению дата начала срока подачи заявок - 12.04.2022, окончание подачи заявок – 18.05.2022; подача дополнительных ценовых предложений 23.05.2022, сопоставление дополнительных ценовых предложений 24.05.2022, подведение итогов 25.05.2022.

Требование обеспечения договора до его заключения заказчиком в закупочной документации не установлено.

На момент окончания срока подачи заявок на участие в закупке было подано 2 заявки на участие в закупке.

На основании протокола подведения итогов от 25.05.2022 № 23-6-22/3 победителем закупки признан ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ».

Итоговый протокол был размещен в ЕИС 25.05.2022.

В силу пункта 27 Закупочной документации договор по результатам закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки. Следовательно, последний день срока подписания договора истек 14.06.2022, однако до настоящего времени подписанный со стороны ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» договор в адрес Заказчика не поступил.

В соответствии с протоколом уклонения победителя от заключения договора от 15.06.2022 № 23-6-22/4 ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с не представлением подписанного со своей стороны договора на площадке; также комиссией Заказчика принято решение о не заключении договора с участником, занявшим второе место.

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.

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.

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, в устных и письменных объяснениях указал, что в Техническом задании (далее – ТЗ) указаны требования по нижнему наливу. Устройства (штуцеры, разъемы, переходники) бывают разные в зависимости от условий грузоотправителя, следовательно, участнику закупки необходимо было направить запрос разъяснений на уточнение требований ТЗ. ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» запросов на разъяснения документации не подавало, свое право в этой части не реализовало. Участнику были понятны все условия и он на момент проведения конкурентной закупки был с этими условиями согласен. В 2021 году проводилась закупка на оказание услуг по транспортировке (доставке) авиатоплива автомобильными цистернами и требования в ТЗ указывались аналогичные, договор по данной закупке заключен.

Представители ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» на заседании комиссии возражали против удовлетворения заявления. В устных и письменных объяснениях указали, что договор не был подписан в установленный срок, в связи с невозможностью

исполнения договора в виду неточностей в Техническом задании. Место оказания услуг подразумевает 3 маршрута, в том числе Аэропорт «Шереметьево» - Международный аэропорт Белгород (ООО «ТЗК ПЛАНЕТА») (объем доставки 9000 т.); общий объем доставки 12000 т. Срок исполнения заявки: не более 3 календарных дней с даты получения исполнителем заявки от Заказчика. ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» отправляло требования к исполнителям, также неоднократно проводило конференции с генеральным директором Заказчика. Генеральный директор ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» только 09.06.2022 выяснил, что через имеющуюся систему нижний налив и слив топлива невозможен, требуется дополнительный переходник на УБС – универсальное быстроразъемное соединение, что не было указано в ТЗ, не содержащем информации о типе нижнего налива. Выяснилось, что фактически ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» подает транспортное средство, соответствующее

Требованиям – нижний налив, ГОСТ 33666-2015, но оно не подходит, потому что в Шереметьево нужен именно УБС. В договоре также не предусмотрен гарантированный объем. Также существенным фактором, влияющим на оказание услуг, является проведение специальной военной операции; подрядчики опасаются за свою жизнь и отказываются оказывать услуги на территории, подвергаемой постоянным боевым действиям.

Выслушав участников заседания, исследовав материалы дела и информацию, находящуюся в открытом доступе, Комиссия приходит к следующему.

В силу императивных норм части 1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- 1) информационная открытость закупки;
- 2) равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки;
- 3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- 4) отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

В соответствии с пунктом 1.1. Проекта Договора (Приложение № 4 к Закупочной документации) исполнитель обязуется на условиях настоящего Договора оказывать Заказчику услуги, указанные в Техническом задании (Приложение №1 к настоящему Договору) (далее по тексту – Услуги), а Заказчик обязуется оплачивать эти услуги в порядке и на условиях настоящего Договора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 N 49 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора" разъяснено, что соглашение сторон может быть достигнуто путем принятия (акцепта) одной

стороной предложения заключить договор (оферты) другой стороны (пункт 2 статьи 432 ГК РФ), путем совместной разработки и согласования условий договора в переговорах, иным способом, например, договор считается заключенным и в том случае, когда из поведения сторон явствует их воля на заключение договора (пункт 2 статьи 158, пункт 3 статьи 432 ГК РФ)

В соответствии с Приложением № 1 к Техническому заданию установлены следующие требования к техническим характеристикам: цистерна автомобиля должна быть однообъемной конструкции, без изолированных отсеков, с единой точкой присоединения штуцера пункта налива, позволяющей осуществить налив полного эксплуатационного объема цистерны за одно присоединение. Цистерна автомобиля должна иметь автономную систему ограничения налива, которая блокирует трубопровод цистерны при срабатывании датчика предельного уровня, с наличием визуальной и звуковой сигнализации о срабатывании.

Согласно пункту 14 Технического задания исполнитель обязан подать под погрузку технически исправное АТЦ, соответствующее требованиям ГОСТа 33666-2015 «Автомобильные транспортные средства для транспортирования и заправки нефтепродуктов. Технические требования».

Закупочная документация, в том числе ТЗ, а также ГОСТ 33666-2015 «Автомобильные транспортные средства для транспортирования и заправки нефтепродуктов. Технические требования» не содержат указания на необходимость оснащения цистерны автомобиля универсальным быстроразъемным соединением – УБС.

В обоснование довода о невозможности исполнения договора в виду неточностей в Техническом задании ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» заявило доводы о получении только 09.06.2022 победителем закупки от представителя Заказчика информации о том, что через имеющуюся систему нижний налив и слив топлива невозможен, требуется дополнительный переходник на УБС – универсальное быстроразъемное соединение. Указанные преддоговорные переговоры сторон подтверждены Заключением специалиста № 05/03-07/22 по исследованию цифровой информации, содержащим переписку с использованием мессенджера «WhatsApp». Данные доводы не были оспорены и опровергнуты представителем Заказчика в ходе заседания Комиссии.

Кроме того, на заседание комиссии представлена переписка ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» от 07.07.2022, в ходе которой сотрудник ООО «Газпромнефть-Аэро Шереметьево» указал, что без переходника на УБС загрузить автомобильные цистерны точно не смогут.

Следовательно, доводы ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» о недостаточной конкретизации Технического задания, в части отсутствия требований к оборудованию автомобильных цистерн конкретными типами соединений, позволяющими производить налив топлива, являются обоснованными.

Указанный существенный недостаток Технического задания, нарушающий принцип информационной открытости закупки, явился одним из оснований для не подписания победителем договора.

При этом доводы представителя Заказчика о том, что ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» имел возможность направить запрос в целях уточнения или разъяснения ТЗ, не являются основанием признания участника закупки недобросовестным. Именно на Заказчике лежит обязанность по формированию Технического задания в такой степени конкретизации существенных условий, которая необходима для исполнения договора.

Таким образом, в причинно-следственной связи с отказом ООО «ЭТЛ-ГРУПП ХОЛДИНГ» от подписания договора находится не недобросовестность победителя

закупки, а недостатки Технического задания, положения которого не отражают фактически предъявляемых грузоотправителями требований к оборудованию автоцистерн.

Кроме того, представленная ООО «ЭТА-ГРУПП ХОЛДИНГ» в ходе рассмотрения настоящего обращения переписка с Заказчиком и сотрудником склада на территории Аэропорта «Шереметьево» подтверждает осуществление победителем закупки действий, свидетельствующих об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Иные доводы ООО «ЭТА-ГРУПП ХОЛДИНГ» в качестве оснований для отказа от заключения договора, в том числе: об отсутствии в Договоре гарантированного объема, а также об отказе исполнителей выполнять доставку ГСМ в связи с проведением специальной военной операции на приграничных территориях, по мнению Комиссии, не подтверждены достаточными объективными доказательствами, поэтому не могут являться основанием для формирования выводов Комиссии.

С учетом изложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии достаточных оснований для включения сведений об ООО «ЭТА-ГРУПП ХОЛДИНГ» 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 «ЭТА-ГРУПП ХОЛДИНГ» (ИНН 9715319842) отсутствуют.

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

Председатель Комиссии

Члены комиссии

А.В. Логошин

Р.В. Колмаков

Д.В. Артамонов