

ООО «Энергопроект Восток»

Шабалина ул., д. 19А, оф. 406,
г. Хабаровск, 680013

АО «ОЭК»

Раушская наб., д. 8,
г. Москва, 115035

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4659/2020 о проверке сведений

необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

19.03.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Управления) в составе:

Заместителя председателя Комиссии:

при участии представителей:

от ООО «Энергопроект Восток»: ,

от АО «ОЭК»: ;

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «Энергопроект Восток» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ОЭК» (далее также — Заказчик), **поданное** в соответствии со статьей 5 **Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Обращение),**

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило Обращение АО «ОЭК» о проведении проверки факта уклонения ООО «Энергопроект Восток» от заключения договора на выполнение проектно-изыскательских работ по реконструкции оборудования ТП 23101, ТП 1442, ТП 21332, ТП 24099, ТП 22766, ТП 23180, ТП 22359 в рамках титула инвестиционной программы: «Строительство и реконструкция ТП 6-20 кВ» по результатам запроса предложений (реестровый № 31908725157) (далее – Запрос предложений).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, Комиссия установила следующее.

В соответствии с итоговым протоколом проведения Запроса предложений № 24/5 от 22.01.2020 победителем Запроса предложений признано ООО «Энергопроект Восток» с ценовым предложением в размере 7 152 427,00 руб.

Начальная (максимальная) цена договора, установленная извещением составила 9 818 735,47 руб.

В соответствии с пунктом 5.1 Документации о Запросе предложений (далее – Документация) в случае если по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить Заказчику обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета, подготовленного по методу определения (формирования)

начальной (максимальной) цены договора, указанному в протоколе начальной (максимальной) цены договора (расчете/определении начальной (максимальной) цены договора) в Разделе VI «СВЕДЕНИЯ О ФОРМИРОВАНИИ НАЧАЛЬНОЙ (МАКСИМАЛЬНОЙ) ЦЕНЫ ДОГОВОРА» документации о закупке.

Согласно пункту 22 Информационной карты Запроса предложений обеспечение исполнения договора составляет 10% от начальной (максимальной) цены договора.

В силу пункта 4.1 Документации заключение договора по результатам проведения запроса предложений в электронной форме осуществляется в порядке, предусмотренном разделами 47 и 52 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 52.2 Положения о закупках АО «ОЭК» в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

27.01.2020 Заказчик направил на адрес электронной почты ООО «Энергопроект Восток» проект договора, а также указал на необходимость своевременного заключения договора (до 11.02.2020) и предоставления обоснования снижения цены договора.

28.01.2020 ООО «Энергопроект Восток» представило АО «ОЭК» сметный расчет в качестве обоснования снижения цены договора.

05.02.2020 Заказчик направил в адрес Общества письмо с просьбой разъяснить затраты на разработку разделов проекта, а также о необходимости при подготовке сметного расчета соблюдать Московские региональные рекомендации.

07.02.2020 Общество направило в адрес Заказчика письмо с разъяснением ранее представленного сметного расчета.

11.02.2020 Заказчиком принято решение о признании ООО «Энергопроект Восток» уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в представленном Обществе сметном расчете (с учетом дополнительно представленной информации):, поясняющем снижение, отсутствуют разделы, предусмотренные техническим заданием, а именно:

- раздел «Временное электроснабжение»;

- раздел «Восстановление АИСКУЭ»;
- раздел «Кабельные линии 0,4- 10 Кв».

Также представитель Заказчика указал на то, что в сметном расчете Общества некорректно указаны номера сборников СБЦ, что не позволяет проверить наличие таких сборников в реестре действующих нормативов Минстроя России, а также на то, что Общество указало, что Московские региональные рекомендации будут применены при выполнении сметных расчетов, что, по мнению представителя Заказчика, свидетельствует о предложении демпинговой цены договора ООО «Энергопроект Восток».

В свою очередь, представитель Общества пояснил, что Московские региональные рекомендации будут применены при выполнении сметных расчетов на строительно-монтажные работы, а сметные расчеты на проектные работы рассчитаны в соответствии с приказом Минстроя России от 27.01.2016 № 30/пр «О внесении сметных нормативов в федеральный реестр сметных нормативов, подлежащих применению при определении сметной стоимости объектов капитального строительства, строительство которых финансируется с привлечением средств федерального бюджета» и в объеме, установленном постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87 «О составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию».

Также представитель Общества отметил, что 01.02.2020 ООО «Энергопроект Восток» подписало, ранее представленный Заказчиком, проект договора и направило его сканированную копию с приложением сканированной копии банковской гарантии на адрес электронной почты АО «ОЭК», при этом 04.02.2020 Обществом были направлены оригиналы указанных документов на бумажном носителе.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что как следует из Документации, Заказчиком не установлены требования к документу, подлежащему представлению победителем закупки при применении антидемпинговых мер.

В Документации Заказчик предусмотрел, что победитель закупки должен представить в обоснование снижения цены более чем на 25 % структуру предлагаемой цены, раскрывающей порядок ценообразования и обоснование такого снижения цены. Вместе с тем критерии, по которым заказчик в последующем будет оценивать такое обоснование, Документацией не установлены, как и не предусмотрены требования к содержанию такого обоснования. В связи с чем Заказчик на этапе заключения договора при рассмотрении представленного во исполнение пункта 5.1 Документации обоснования снижения цены по собственному усмотрению указывал на ряд недостатков, которые, по его мнению, свидетельствуют о несоответствии такого обоснования требованиям Документации.

Как установлено Комиссией, Документация не содержит требований к указанию условий в названных документах, что позволило Заказчику истолковать по собственному усмотрению причины для признания обоснования Общества несоответствующим требованиям Документации.

Указанное произвольное усмотрение и толкование подтверждения соблюдения антидемпинговых мер победителем закупки исключает возможность контрольному органу администрировать действия Заказчика и рассматривать причины признания обоснования Общества несоответствующим требованиям Документации, а победителю закупки определять и прогнозировать объем и форму представляемых сведений.

Таким образом, Комиссия Управления установила, что Документация не содержит четких, недвусмысленных требований к содержанию документов, подлежащих представлению победителем закупки в обоснование снижения цены более чем на 25 % (либо утверждений формы такого документа).

Вместе с тем используемые Заказчиками критерии оценки обоснования снижения цены должны быть объективными и администрируемыми в целях обеспечения гласности и прозрачности проводимой закупки, равноправия всех ее участников, возможности контроля за ходом ее проведения и правильностью выбора победителя такой закупки.

Отсутствие в действующем законодательстве требования установления в Документации порядка оценки обоснования снижения цены не свидетельствует о том, что такие критерии и порядок не должны разрабатываться и применяться Заказчиком при проведении закупок. Отсутствие названных критериев может привести к злоупотреблениям со стороны Заказчика, поскольку отклонение представленного победителем обоснования может быть основано на его субъективном усмотрении.

Таким образом, в силу того, что заказчиком не определены критерии оценки документов, представляемых победителем закупки в обоснование снижения цены больше чем на 25 %, Комиссия Управления лишена возможности рассмотрения заявления Заказчика по доводам, касающимся достаточности представленных Обществом сведений в представленном обосновании.

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлениями Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определениями от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

Для признания Общества недобросоветным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях ООО «Энергопроект Восток» умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «Энергопроект Восток» были направлены на заключение договора, свидетельствовали о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Энергопроект Восток» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений ООО «Энергопроект Восток» (ИНН: 2721239180; ОГРН: 1182724024240; адрес местонахождения: 680013, Россия, Хабаровский кр., г. Хабаровск, Шабадина ул., д. 19А, оф. 406) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений (но не заключение территориального органа о наличии оснований для включения в реестр) об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.