

ООО «КЭНК»

ул. Н. Островского, д. 32, оф. 209,

г. Кемерово, 650000

e-mail: ooz@mailkenk.ru

АО «ЗЭТА»

а/я 130, р.п. Краснообск,

Новосибирская область, 630501

e-mail: nzeta@nzeta.ru

78@7899.ru

РЕШЕНИЕ
по обращению № 042/10/5-397/2022

08 апреля 2022 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе: <...>

в присутствии представителей по доверенности: ООО «Кузбасская энергосетевая компания» и АО «Завод электротехнической арматуры»,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказа Федеральной антимонопольной службы от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Приказ № 164/13), обращение ООО «Кузбасская энергосетевая компания» и материалы обращения № 042/10/5-397/2022 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

30.03.2022 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Кузбасская энергосетевая компания» (650000, г. Кемерово, ул.

Н. Островского, 32, оф. 209; ИНН: 4205109750, далее – ООО «КЭНК», Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Акционерном обществе «Завод электротехнической арматуры» (630501, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Краснообск, ул. Восточная, д.4/1, оф. 10, ИНН: 5405340660, далее – АО «ЗЭТА», Победитель), которое было признано единственным участником (победителем) запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку кабельных наконечников, извещение о проведении которого было опубликовано 14.02.2022 под № 32211129048 (далее – Закупка), и уклонилось от заключения договора по результатам проведения данной закупки.

Согласно заявлению ООО «КЭНК», поступившему 30.03.2022 в адрес Кемеровского УФАС России, АО «ЗЭТА» уклоняется от заключения договора на поставку кабельных наконечников, поскольку АО «ЗЭТА» в установленный для подписания договора срок не подписало со своей стороны договор.

Уведомлением от 04.04.2022 № 03/654э рассмотрение заявления ООО «КЭНК» было назначено на 08.04.2022 в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

08.04.2022 в ходе рассмотрения обращения № 042/10/5-397/2022 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия установила следующее:

Статьей 2 Закона о закупках установлены правовые основы закупки товаров, работ, услуг, которыми должны руководствоваться заказчики, перечисленные в ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением «О закупке товаров, работ, услуг для нужд ООО «КЭНК», утвержденное Протоколом общего собрания участников ООО «КЭНК» от 31.03.2021 № 34 (далее – Положение о закупках), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС).

14.02.2022 ООО «КЭНК» в ЕИС было размещено извещение об осуществлении закупки (далее – Извещение).

Согласно протоколу ООО «КЭНК» от 01.03.2022 по результатам закупки №32211129048 АО «ЗЭТА» признано единственным участником закупки.

В соответствии с пп. 3, 4 п.1.10.1. Положения о закупке закупка признается несостоявшейся если на участие в закупке подана только одна заявка либо по результатам проведения конкурентной закупки отклонены все заявки, за

исключением одной заявки на участие в закупке.

В случае признания закупки несостоявшейся по основаниям, установленным подп.3, 4 п. 1.10.1. Положения о закупке Заказчик признает единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) участника, заявка которого признана соответствующей требованиям документации о закупке (извещения о закупке) и заключает договор, в порядке, установленном Положением о закупке Общества.

Согласно п. 17.1.3 Положением о закупке участник, признанный победителем закупки или участник закупки, подавший заявку, которая по результатам рассмотрения и оценки заявок на соответствие требованиям документации о закупке (извещения о закупке) была допущена к участию или участник закупки, подавший заявку, признанную соответствующей требованиям документации о закупке (извещения о закупке) и признанный единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком) (участник, с которым по результатам закупки планируется заключение договора) обязан заключить с Заказчиком договор по результатам проведенной закупки на условиях, предусмотренных извещением и (или) документацией о закупке, проектом договора, с учетом предложения участника закупки.

В течение 3 (трех) дней со дня размещения в Единой информационной системе итогового протокола победитель (участник, с которым по результатам закупки планируется заключение договора) заполняет представленный заказчиком проект договора, подписывает, скрепляет печатью (при наличии) и направляет скан-копию договора со всеми приложениями Заказчику на адрес электронной почты, указанный Заказчиком (п. 17.1.4 Положение о закупке).

Как следует из материалов обращения № 042/10/5-397/2022 ООО «КЭНК» 10.03.2022 на ЭТП «Сбербанк-АСТ» для подписания АО «ЗЭТА» был размещен проект договора, регламентированный срок для подписания договора со стороны АО «ЗЭТА» – 14.03.2022.

10.03.2022 АО «ЗЭТА» направило в адрес ООО «КЭНК» письмо № 152, в котором указано на невозможность исполнения договора и заключения договора на условиях, предусмотренных извещением (документации), проектом договора, в связи с ростом цен на комплектующие и материалы, и о необходимости последующего расторжения договора или пересмотре цен.

14.03.2022 ООО «КЭНК» в адрес АО «ЗЭТА» повторно направлено уведомление о необходимости подписания проекта договора, заключаемого по результатам закупки.

По состоянию на 17.03.2022 АО «ЗЭТА» договор на ЭТП не подписан, в связи с чем 17.03.2022 ООО «КЭНК» принято решение о признании АО «ЗЭТА» уклонившимся от заключения договора по результатам закупки № 32211129048 (протокол б/н от 17.03.2022). Указанный протокол опубликован в ЕИС 21.03.2022.

Между тем, по сведениям АО «ЗЭТА», после даты окончания срока подачи заявок на участие в Закупке 24.02.2022 из-за нестабильности курса валют и неопределенности на сырьевых рынках, произошел непредсказуемый рост цен на комплектующие и материалы в пределах 40-70%, что является существенным для субъекта среднего предпринимательства, к которому относится АО «ЗЭТА».

В качестве подтверждения существенного повышения отпускных цен на сырье, необходимого для производства кабельных наконечников, АО «ЗЭТА» в Комиссию представлен договор № 4-11-2ЦМ/409-21П на поставку медных труб, заключенный с ОАО «УГМК» и спецификации к данному договору. Из данных документов следует, что цены на медные трубы в марте 2022 года по отношению к январю 2022 выросли более, чем на 35 процентов, поскольку формула расчета цены по указанному договору складывается из цен LME и курса доллара США.

Согласно калькуляции на производство кабельного наконечника, представленной АО «ЗЭТА» стоимость трубы медной составляет 95,72%. Таким образом, в связи с ростом цен на сырье себестоимость готовой продукции превышает отпускные цены, предусмотренные по договору, подлежащему заключению.

В связи с изложенным, АО «ЗЭТА» письменно пыталось урегулировать с ООО «КЭНК» вопросы, связанные с заключением договора по результатам Закупки, предложив расторгнуть договор, по письменному соглашению сторон после его заключения, либо рассмотреть вопрос об оформлении дополнительного соглашения на пересмотр цен в договоре поставки.

Кроме того, АО «ЗЭТА» с 2014 года добросовестно исполняет свои обязательства по поставкам, в том числе по договорам, заключенным с ООО «КЭНК».

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Таким образом, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на уклонение от подписания контракта.

С учетом изложенного выше, размещение сведений об участнике заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган установит факт умышленного уклонения участника размещения заказа от подписания контракта.

Кроме того, согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу ч. 3 ст. 17, ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении обращения ООО «КЭНК» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об АО «ЗЭТА» Комиссией Кемеровского УФАС России не был установлен факт умышленного уклонения данного хозяйствующего субъекта от заключения договора по результатам проведения Закупки на поставку кабельных наконечников.

В Комиссию Кемеровского УФАС России не представлены доказательства, подтверждающие недобросовестность АО «ЗЭТА», в том числе доказательства, свидетельствующие об умышленных действиях поставщика по уклонению от подписания договора.

Следовательно, действия АО «ЗЭТА» по не подписанию проекта договора на поставку кабельных наконечников не могут быть квалифицированы как уклонение единственного поставщика (победителя) от заключения договора.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Пунктом 2.1. Приказа № 164/13 предусмотрено, что 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 России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований

для включения Сведений в Реестр, которое оформляется приказом ФАС России.

Учитывая изложенное, Комиссией Кемеровского УФАС России не установлен факт уклонения АО «ЗЭТА» от заключения с ООО «КЭНК» договора на поставку кабельных наконечников.

Таким образом, заявление ООО «КЭНК» (вх. № 1153 от 30.03.2022) о внесении сведений о поставщике АО «ЗЭТА» в реестр недобросовестных поставщиков оставлено Комиссией Кемеровского УФАС России в рамках ст. 5 Закона о закупках, без удовлетворения.

Руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

РЕШИЛА:

Оставить заявление ООО «КЭНК» о внесении сведений о поставщике – АО «ЗЭТА» в реестр недобросовестных поставщиков без удовлетворения.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>