

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по обращению № 57/05-РНП-2015

«05» октября 2016 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель
Председателя Комиссии: Ланцман Л.И. – заместитель руководителя управления;
Члены Комиссии: Наумова В.В. – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Гилева И.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Ананьева Г.Н. – главный специалист-эксперт отдела топливно-энергетического комплекса;
Юканкин Д.С. – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ, транспорта и связи,

рассмотрев обращение муниципального предприятия Новокузнецкого городского округа «Сибирская Сбытовая компания» (далее – МП «ССК») о внесении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Техпланета» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

09.07.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение МП «ССК» (№ 57/05-РНП-2015) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» (ИНН 4307018171), которое было признано победителем открытого запроса предложений (реестровый номер закупки 31502319580) на поставку подшипников (Закупка) и уклонилось от заключения договора по результатам проведения данной закупки.

Уведомлением от 13.07.2015 г. № 05/7075 рассмотрение указанного обращения МП «ССК» было назначено на 20.07.2015 г. в 15 часов 30 минут.

17.07.2015 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Техпланета» с приложенными материалами об отложении рассмотрения обращения МП «ССК» в связи с обращением ООО «Техпланета» в Арбитражный суд Кемеровской области с заявлением о признании Закупки недействительной.

Учитывая, что решение суда по заявлению ООО «Техпланета» будет иметь значение для рассмотрения обращения МП «ССК» о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Техпланета», указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 20.07.2015 г. рассмотрение обращения МП «ССК» № 57/05-РНП-2015 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» было отложено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по заявлению ООО «Техпланета» о признании Закупки недействительной.

Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 03.02.2016 г. по делу № А27-14107/2015 в удовлетворении исковых требований ООО «Техпланета» о признании Закупки недействительной, отказано, в связи с чем уведомлением от 10.02.2016 г. рассмотрение обращения МП «ССК» № 57/05-РНП-2015 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» возобновлено и назначено на 17.02.2016 г. в 14 часов 00 минут.

16.02.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России от ООО «Техпланета» поступило ходатайство об отложении рассмотрения обращения МП «ССК» о внесении сведений об ООО «Техпланета» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с подачей ООО «РТД «ТехПромГрупп» (участник Закупки заявке которого при оценке и сопоставлении заявок присвоен второй порядковый номер <...> в Арбитражный суд Кемеровской области искового заявления о признании Закупки недействительной.

Учитывая, что решение суда по заявлению ООО «РТД «ТехПромГрупп» будет иметь значение для рассмотрения обращения МП «ССК» о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Техпланета», указанное ходатайство было удовлетворено.

Определением от 17.02.2016 г. рассмотрение обращения МП «ССК» № 57/05-РНП-2015 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» было отложено до вступления в силу решения Арбитражного суда Кемеровской области по заявлению ООО «РТД «ТехПромГрупп» о признании Закупки недействительной.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 23.05.2016 г. по делу № А27-3527/2016 требования ООО «РТД «ТехПромГрупп» оставлены без удовлетворения в полном объеме.

Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 16.08.2016 г. по делу № А27-3527/2016 решение Арбитражного суда Кемеровской области от 23.05.2016 г. оставлено без изменения, апелляционная жалоба ООО «РТД «ТехПромГрупп» – без удовлетворения, в связи с чем уведомлением от 03.10.2016 г. рассмотрение обращения МП «ССК» № 57/05-РНП-2015 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» возобновлено и назначено на 05.10.2016 г. в 15 часов 30 минут.

04.10.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство МП «ССК» о рассмотрении 05.10.2016 г. обращения № 57/05-РНП-2015 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Техпланета» в отсутствие представителя МП «ССК». Доводы, изложенные ранее, поддержаны в полном объеме.

Указанное ходатайство было удовлетворено.

05.10.2016 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили пояснения, согласно которым ООО «Техпланета» указало, что не совершало умышленных действий, направленных на уклонение от заключения договора и не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Изучив имеющиеся материалы обращения № 57/05-РНП-2015, заслушав пояснения представителей МП «ССК», Комиссия установила следующее:

30.04.2015 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – Официальный сайт) размещено извещение № 31502319580 о проведении закупки в форме открытого запроса предложений, на поставку подшипников, а также закупочная документация, проект договора (со спецификацией), формы, предусмотренные закупочной документацией для заполнения.

Согласно указанному извещению и закупочной документации:

организатор и заказчик Закупки – МП «ССК»;

предмет Закупки: поставка подшипников

начальная (максимальная) цена договора 2 950 000 рублей (с учетом НДС);

дата и время окончания подачи заявок – не позднее 16-00 часов новосибирского времени 18.05.2015 г.;

дата подведения итогов – не позднее 05.06.2015 г. Согласно пункту 7.2 закупочной документации организатор закупки вправе, при необходимости, изменить данный срок.

25.05.2015 г. на Официальном сайте опубликовано письмо МП «ССК» о переносе даты подведения итогов Закупки до 12.06.2015 г.

11.06.2015 г. на Официальном сайте опубликовано письмо МП «ССК» о переносе даты подведения итогов Закупки на 15.06.2015 г.

В соответствии с разделом 12 «Подписание Договора» закупочной документации участник закупки, признанный победителем, должен подписать со своей стороны и предоставить проект договора в оригинале Заказчику, не позднее десяти рабочих дней с даты уведомления о признании участника победителем. Если победитель отказывается от подписания договора, то он признается уклонившимся от заключения договора и Заказчик вправе заключить договор с другим участником закупки (претендентом, предложение которого заняло второе место при оценке и сопоставлении заявок) (пункт 12.2 закупочной документации).

В случаях, когда победитель предложения уклоняется от заключения договора на условиях закупочной документации, заказчик вправе по своему усмотрению:

- либо обратиться в суд с иском о понуждении такого победителя закупки заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора победителем закупки;
- либо заключить договор с участником закупки, предложению которого присвоен второй номер <...> зафиксировав данное обстоятельство в

соответствующем протоколе (пункт 12.4 закупочной документации).

В случае если победитель закупки или участник, с которым заключается договор, в срок, предусмотренный документацией, не представил заказчику подписанный договор, а также обеспечение исполнения договора в случае, если в документации было установлено требование обеспечения исполнения договора, победитель закупки или участник, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора (пункт 12.6 закупочной документации).

Договор заключается на условиях, указанных в закупочной документации и предложении участника, признанного победителем (пункт 12.6 закупочной документации).

Согласно разделу 13 закупочной документации сведения об участнике процедуры закупки будут внесены в публичный реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в следующих случаях:

Если такой участник процедуры закупки:

- будучи признанным победителем в процедуре закупки уклонился от заключения договора;
- будучи единственным участником процедуры закупки, подавшим Предложение либо Участником запроса предложений, признанным единственным Участником запроса предложений, уклонился от заключения договора;
- будучи признанным победителем запроса предложений или единственным участником запроса предложений, либо являющимся единственным участником, подавшим предложение, соответствующее требованиям документации по проведению запроса предложений, отказался от предоставления обеспечения исполнения договора, если такое требование установлено в документации по проведению запроса предложений;
- если договор, заключенный с участником по результатам запроса предложений, будет расторгнут по решению суда или по соглашению сторон в силу существенного нарушения поставщиком.

Комиссией установлено, что указанные требования закупочной документации соответствуют требованиям, содержащимся в Положении о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг Муниципальным предприятием Новокузнецкого городского округа «Сибирская Сбытовая Компания», опубликованном Заявителем на Официальном сайте.

В соответствии со сравнительной таблицей, опубликованной МП «ССК» 17.06.2015 г. на Официальном сайте на участие в Закупке были поданы заявки следующих хозяйствующих субъектов:

ЗАО «Вологодская подшипниковая корпорация» – заявка была признана несоответствующей требованиям закупочной документации, поскольку поступила позже 16 часов 00 минут новосибирского времени 18.05.2015 г. (остальные заявки были признаны соответствующими требованиям закупочной документации);

ООО «ПОДШИПНИК ЛИДЕР» ценовое предложение – 2 947 971 рубль, условия оплаты – в течение 30 календарных дней с момента поступления товара на склад

Покупателя; согласие на типовую форму договора МП «ССК» – типовая форма договора МП «ССК»;

ООО «СпецПромПоставка» ценовое предложение – 2 539 459 рублей, условия оплаты – в течение 30 календарных дней с момента поставки; согласие на типовую форму договора МП «ССК» – типовая форма договора МП «ССК» с разногласиями в части оплаты;

ООО «Техпланета» ценовое предложение – 2 331 172,13 рубля, условия оплаты – в течение 30 календарных дней с момента поставки; согласие на типовую форму договора МП «ССК» – типовая форма договора МП «ССК»;

ООО «НПО «Подшипник» ценовое предложение – 2 551 355 рублей, условия оплаты – в течение 30 календарных дней с момента поставки; согласие на типовую форму договора МП «ССК» – типовая форма договора МП «ССК»;

ООО «РТД «ТехПромГрупп» ценовое предложение – 2 606 001,08 рубль, условия оплаты – в течение 30 календарных дней с момента поставки; согласие на типовую форму договора МП «ССК» – типовая форма договора МП «ССК».

Согласно выписке из протокола № 26 заседания Постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» от 15.06.2015 г., опубликованной на Официальном сайте 17.06.2015 г., победителем Закупки признано ООО «Техпланета» со следующими предложенными условиями:

Стоимость предложения (договора): 2 331 172,13руб., с учетом НДС и транспортных расходов.

Условия оплаты: в течение 30 календарных дней с момента поставки

Срок поставки: согласно графика заказчика.

Проект договора: типовая форма договора МП "ССК".

Письмом от 17.06.2015 № 02-05/1773 МП «ССК» уведомило ООО «Техпланета» о признании его победителем Закупки и готовности со стороны МП «ССК» заключить договор на условиях предложения ООО «Техпланета».

В ответ на письмо МП «ССК» от 17.06.2015 № 02-05/1773 ООО «Техпланета» направило в адрес МП «ССК» письмо исх. № 169 от 23.06.2015, согласно которому ООО «Техпланета» пояснило, что готово заключить договор, однако в связи с тем, что на сайте судебных приставов, арбитражного суда содержится информация о наличии у МП «ССК» не исполненных обязательств на сумму 102,9 млн.руб. только по сводному исполнительному производству № 55121/14/42037-СД, а также в связи с продолжающими поступать исковыми заявлениями (только за 2015 г. предъявлено 38 исковых требований), ООО «Техпланета» готово поставить требуемый товар в соответствии с предложением на условиях предварительной оплаты. Кроме того, ООО «Техпланета» приложило к данному письму подписанный со своей стороны договор поставки № 18/15-Т от 17.06.2015 со спецификацией, а также подписанное со своей стороны дополнительное соглашение к данному договору, согласно которому, в том числе, пункт 4.3 был изложен в следующей редакции: Покупатель обязуется совершить предварительную оплату в размере ста процентов стоимости продукции, указанной в счёте на предоплату, путём

перечисления денежных средств на расчётный счёт Поставщика в срок не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента его получения.

В ответ на письмо ООО «Техпланета» № 169 от 23.06.2015 МП «ССК» направило в адрес ООО «Техпланета» письмо исх. № 02-05/1848 от 24.06.2015, согласно которому указало на невозможность принять условия ООО «Техпланета» на стадии подписания договора, поскольку у участников Закупки в соответствии с пунктом 2.2 закупочной документации отсутствует возможность направлять разногласия к прилагаемому проекту договора. Принятие условий ООО «Техпланета» на стадии подписания договора повлечёт ущемление других участников Закупки. В связи с чем, МП «ССК» указало ООО «Техпланета» на необходимость направления до 26.06.2015 г. подписанного договора на условиях, согласно которым ООО «Техпланета» было выбрано победителем, либо направить отказ от заключения договора.

ООО «Техпланета» направило в адрес МП «ССК» письмо исх. № 89 от 25.06.2015, согласно которому предложило МП «ССК» в связи с наличием не исполненных обязательств на сумму 102,9 млн.руб. по сводному исполнительному производству № 55121/14/42037-СД, рассмотрением апелляционной жалобы в Седьмом арбитражном апелляционном суде о введении процедуры наблюдения, предъявлением исковых требований на сумму более 80 млн. руб., представить следующие гарантии исполнения МП «ССК» обязанности по оплате поставленного товара:

1. безотзывная банковская гарантия с одним из согласованных с ООО «Техпланета» банков;
2. залог товаров в виде авто иного ликвидного товара и/или имущества;
3. передача векселя со сроком погашения не позднее 01.08.2015 г.;
4. банковский аккредитив;
5. поручительство третьих лиц, по согласованию с ООО «Техпланета»;
6. передача дебиторской задолженности по договору уступки прав требования;
7. предварительная оплата после того как ООО «Техпланета» доставит товар в г. Новокузнецк и МП «ССК» убедится в этом;

Кроме того, ООО «Техпланета» указало, что готово рассмотреть иные гарантии, а также не отказывается от поставки товара и гарантирует поставку, но после того как МП «ССК» предоставит гарантии оплаты.

В ответ на письмо ООО «Техпланета» № 89 от 25.06.2015 МП «ССК» направило в адрес ООО «Техпланета» письмо № 02-01/1972 от 01.07.2015, согласно которому МП «ССК» поддержало свои доводы, изложенные в письме № 02-05/1848 от 24.06.2015, а также указало на необходимость не позднее 02.07.2015 г. направления в адрес МП «ССК» ответа о заключении договора либо об отказе в его заключении.

Письмом от 02.07.2015 г. ООО «Техпланета» просило предоставить 1 рабочий день для предоставления подписанного договора поставки в связи с отсутствием лица, имеющего право на подписание договора.

21.07.2015 г. на Официальном сайте опубликована выписка из протокола № 30 заседания Постоянно действующей закупочной комиссии МП «ССК» от 21.07.2015 г., согласно которой ООО «Техпланета» было признано уклонившемся от заключения договора по результатам Закупки, а также решено признать победителем Закупки

и заключить договор поставки с ООО «РТД «ТехПромГрупп», на предложенных им условиях.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к следующим выводам:

1. Пунктом 2.2 закупочной документации указано на недопустимость наличия разногласий к прилагаемому проекту договора.

Согласно пункту 4.3 проекта договора, являющегося приложением закупочной документации Закупки, оплата Товара осуществляется путём перечисления Покупателем денежных средств на расчётный счет Поставщика:

в течение 30 календарных дней с момента получения Товара на основании полученного оригинала счета-фактуры и товарной накладной ТОРГ-12.

Разделом 6 закупочной документации установлено право участника Закупки на обращение за разъяснениями закупочной документации. Однако при проведении Закупки ООО «СпецПромПоставка» не направляло в адрес заказчика запросов на разъяснение закупочной документации, следовательно, у данного участника не возникло вопросов к закупочной документации и приложениям к ней.

Пунктом 2.7 закупочной документации установлено, что договор заключается на условиях, указанных в закупочной документации и предложении участника, признанного победителем.

Направив заявку на участие в Закупке без изменения условий, предусмотренных закупочной документацией, ООО «Техпланета», тем самым, приняло и полностью согласилось с условиями, предложенными заказчиком, следовательно, у ООО «Техпланета» отсутствовало право на изменение требований договора, заключаемого по результатам Закупки, в части изменения условий оплаты товара.

Вместе с тем, в соответствии с разделом 8 пункта 8.1.2 закупочной документации одним из критериев вычисления неценового рейтинга предложения участника, является показатель «Условия оплаты», согласно порядку оценки которого, в случае предложения участником такого условия оплаты как предоплата, заявка данного участника оценивалась в 0 баллов. Кроме того, данным пунктом предусматривались также следующие варианты оплаты и их оценки: в течение 30-20 календарных дней с момента поставки товара - 0,8 балла; в течение 20-15 календарных дней с момента поставки товара - 0,6 балла; в течение 15-10 календарных дней с момента поставки товара - 0,4 балла; в течение 10-5 календарных дней с момента поставки товара - 0,2 балла.

Таким образом, требования пункта 2.2 закупочной документации и пункта 4.3 проекта договора вступают в противоречие с требованиями пункта 8.1.2 закупочной документации, в части возможности (невозможности) подачи участником Закупки предложения по оплате требуемого к поставке товара на иных условиях, нежели указанные в пункте 4.3 проекта договора. Данные противоречия могли привести к введению в заблуждение потенциальных участников Закупки.

2. Комиссией установлено, что решением Арбитражного суда Кемеровской области от 12.05.2016 г. (резольютивная часть объявлена 04.05.2016 г.) по делу № А27-22402/2015 МП «ССК» (ИНН 4217146362) признано банкротом, в отношении него открыто конкурсное производство.

Таким образом, опасения ООО «Техпланета» о невозможности МП «ССК» оплатить требуемый к поставке товар (подшипники), подтвердились и в настоящее время МП «ССК» признано Арбитражным судом Кемеровской области несостоятельным (банкротом).

Принимая решение по обращению МП «ССК» № 57/05-РНП-2015 Комиссия приняла во внимание и оценила все фактические обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи.

Действия (бездействия) ООО «Техпланета», выразившиеся в отказе от заключения договора в исходной редакции, в части несогласия с порядком оплаты за поставляемый товар, а именно постоплатным порядком, были обусловлены объективным опасением не получения оплаты со стороны МП «ССК» за поставленный товар в случае заключения договора в редакции, проекта договора приложенного к закупочной документации Закупки.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу, что в действиях (бездействии) ООО «Техпланета» отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное уклонение от заключения договора по результатам Закупки, направленное исключительно на причинение материального либо иного вреда МП «ССК». Кроме того, у Комиссии отсутствуют сведения о какой-либо заинтересованности ООО «Техпланета» в осуществлении данных действий (бездействия).

Поскольку в действиях (бездействии) ООО «Техпланета» не были установлены признаки недобросовестности или злонамеренности, а в положениях закупочной документации Закупки установлены противоречащие друг другу требования, Комиссия не находит достаточных оснований для включения сведений об ООО «Техпланета» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 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 обращение МП «ССК» от 11.04.2016 г. без удовлетворения.

Заместитель Председателя Комиссии:
Члены Комиссии:

Л.И. Ланцман
В.В. Наумова
И.С. Гилева

Г.Н. Ананьева
А.С. Южанкин

