

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...>, членов Комиссии: <...>,

в присутствии представителей:

- от заказчика - АО «Дальневосточная генерирующая компания»: <...>,

- ООО «ОННЕА» – о дате, времени, месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом, явку представителя не обеспечили,

рассмотрев обращение АО «Дальневосточная генерирующая компания» о включении ООО «ОННЕА» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ),

#### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступило обращение АО «Дальневосточная генерирующая компания» о включении ООО «ОННЕА» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом №223-ФЗ, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме на поставку смол ионообменных для нужд СП в Хабаровском крае, Приморском крае, Амурской области, Республике Саха-Якутия (извещение №32413313068).

Заслушав представителей Заказчика, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными

(межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее - Правила).

Пунктом 2 Правил установлено, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган: сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки

товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня; копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора; копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

22.02.2024 АО «Дальневосточная генерирующая компания» на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 32413313068 о проведении аукциона в электронной форме на поставку смол ионообменных для нужд СП в Хабаровском крае, Приморском крае, Амурской области, Республике Саха-Якутия.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 12.03.2024 16:00.

Начальная (максимальная) цена договора 34 995 000,00 рублей.

Согласно итоговому протоколу № 600 от 28.03.2024 закупочной комиссией принято решение о признании победителем ООО «ОННЕА».

В соответствии с протоколом №824 от 17.04.2024 ООО «ОННЕА» признано уклонившимся от заключения договора в связи с тем, что не выполнил условие - Технические требования, на основании пункта 5.3.1 (е) Документации о закупке.

В соответствии с п. 5.1.1 документации о закупке договор между Заказчиком и Победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения итогового протокола по результатам закупки.

Согласно п.п. «е» п. 5.3.1 документации о закупке в случае если Победитель закупки не предоставит копии документов, обязательных к предоставлению Победителем закупки в соответствии с требованиями Приложения № 1 к Документации о закупке «Технические требования» (в случае установления таковых), то он признается уклонившимся от заключения Договора и утрачивает статус Победителя, а Закупочная комиссия имеет право выбрать в качестве Победителя иного Участника, занявшего следующее место в ранжировке заявок после Победителя, из числа остальных действующих заявок.

Согласно п. 2.5 Приложения №1 к документации о закупке «Технические требования» в течение 5 (пяти) календарных дней после опубликования Итогового протокола Победитель должен предоставить официальное письмо-подтверждение (письма-подтверждения) от производителя (производителей) полного перечня продукции, предложенной в составе заявки, о наличии предлагаемой продукции на складе, либо о согласии на ее изготовление Участнику закупки в период осуществления поставок в заявленном Участником объеме (в форме официального письма). В случае, если Победитель не является производителем, при этом вся продукция находится на складе Победителя, Победитель должен представить копии паспортов качества на всю имеющуюся продукцию, сертификат происхождения товара общей формы. Адрес для предоставления указанных документов: motina-sv@dgk.ru. В случае не предоставления вышеуказанных документов, либо предоставление письма от изготовителя (изготовителей) предложенной в составе заявки продукции не на все позиции ТМЦ, указанные в заявке, Победитель признается уклонившимся от подписания Договора.

Как установлено материалами дела, руководствуясь указанным выше пунктом технического задания ООО «ОННЕА», в установленные сроки предоставило информацию, предусмотренную п. 2.5 технического задания, а именно:

- копии протоколов испытаний качества на все предлагаемые партии смол А847 ( #партия P086A/24/1), С100Н (#партия M188D/24/3), А400 (#партия P085B/24/3), А100 (#партия P088K/24/2), что по заявлению завода изготовителя Purolite (China) Co., Ltd. являлись единственно возможными документами, подтверждающими качество продукции.

- сертификат происхождения товара общей формы.

03.04.2024 Заказчиком в адрес Общества направлено письмо о том, что представлен не полный комплект требуемых документов. Просят прояснить вопрос о несоответствии предоставленного пакета документов и в срок до 08.04.2024 представить:

- официальное письмо-подтверждение от компании-производителя или завода - изготовителя о согласии на изготовление продукции/либо официальное письмо-подтверждение от компании-производителя о наличии материалов на складе и готовности отгрузить их в адрес ООО «ОННЕА» для нужд АО «ДГК»;

- паспорта качества китайского завода-изготовителя «Purolite Ltd.» с указанием номеров партий, технических показателей ионитов, оттиском печати предприятия, либо заверенный печатью компании «Purolite Ltd.» в случае наличия материалов на складе для нужд АО «ДГК».

08.04.2024 Обществом направлено в адрес Заказчика письмо с приложением протоколов испытаний качества на предлагаемые партии смол, без штампа Harbin Anrun Environmental Protection Technology Co.,Ltd (фактически являющимся экспортером), о чем свидетельствует переданный ранее, сертификат происхождения товара. В подтверждение изложенной информации, прилагают ответное письмо с Китайской стороны на повторный запрос. Дополнительно готовы предоставить его нотариально заверенный перевод. ООО «ОННЕА» заверяет, что решение принять в участии на аукционе по поставке смол ионообменных в 2024 г., взвешенное. Учитывают вытекающие риски и еще раз подтверждают, готовность поставить оригинальную продукцию Purolite (China) Co., Ltd.

Вместе с тем, в материалы дела представлено письмо Производителя от 10.04.2024 о том, что предоставленные сертификаты качества на иониты:

LOT# M188D/24/3 - C100H, 1000 л; P086Ф/24/1 - A847, 15000 л; P085B/24/3 - A400, 4000 л; P088K/24/2 - A100, 15000 л, не соответствуют стандартным формам документов компании Purolite, не являются оригинальными документами компании Purolite и не могут подтверждать качество оригинальных ионитов производства компании Purolite. Ионообменные смолы Purolite не производились и не отгружались компанией Purolite под вышеуказанными номерами партий.

Относительно компании Harbin Anrun Environmental Protection Technology Co.. Ltd.. сообщают следующее:

Представительство компании Purolite в Казахстане, а также представительства в других странах мира не имеют никаких взаимоотношений (в том числе договорных) с Harbin Anrun Environmental Protection Technology Co.. Ltd. В соответствии с внутренним регламентом компании Purolite, заводы-изготовители производят высококачественные иониты согласно размещенных заказов и не занимаются прямой продажей материалов.

Данным письмом уведомляют о том, что предоставленная для рассмотрения документация от некой «компании - участника» закупочной процедуры не является оригинальной и не имеет никакого отношения к компании Purolite Lid.

Таким образом, Заказчиком обосновано принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения договоров, которое

предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных поставщиков ставится в зависимость от их добросовестного или не добросовестного поведения.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований форм, принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника запроса котировок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Также представитель АО «Дальневосточная генерирующая компания» пояснил, что договор заключен со вторым участником ООО «МОСКОМПЛЕКТСНАБ» данной закупки, следовательно цель закупки Заказчиком достигнута.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения ООО «ОННЕА» в реестр недобросовестных поставщиков.