

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

22 апреля 2021 года г. Сыктывкар № 01-127/2881

АО «Транснефть-Север»

А.И. Зерюнова пр-т, д. 2/1,

г. Ухта, 169300

ООО «Завод Агрокабель»

Титова ул., д. 11, г. Окуловка, Новгородская обл., 174352

ПАО «Транснефть»

transneft@ak.transneft.ru

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в составе: «...» (далее - Комиссия), рассмотрев заявление АО «Транснефть-Север» исх. от 14.04.2021 № ТСВ-25-24/7877 (вх. от 15.04.2021 № 1703) об уклонении ООО «Завод Агрокабель» от заключения договора по результатам проведения закупки в форме конкурса в электронной форме, наименование закупки - 0001-202-К-04-03169-2021 «Кабельная продукция», номер закупки 32009859912 в единой информационной системе в сфере закупок (далее - закупка, ЕИС), для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, в присутствии на заседании от заявителя - «...» по доверенностям, «...» - представителя ООО «Завод Агрокабель» по доверенности, «...» - представителей ПАО «Транснефть» по доверенностям;

УСТАНОВИЛА:

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), пунктом 2 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 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков), АО «Транснефть-Север» направило в Коми УФАС России письменную информацию и документы для внесения сведений об ООО «Завод Агрокабель» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, приказа Федеральной антимонопольной службы № 164/13 от 18.03.2013 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия, рассмотрев представленные материалы, установила следующее, пришла к нижеследующим выводам.

ПАО «Транснефть» явилось организатором закупки, заказчиками – группа компаний ПАО «Транснефть», в том числе АО «Транснефть-Север». Закупка являлась конкурентной, проводилась в электронной форме.

Извещение и документация, проект договора размещены в ЕИС 28.12.2020. Также извещение, документация, проект договора поставки размещены на электронной площадке Сбербанк-АСТ. Дата подведения итогов – 03.03.2021.

Согласно протоколу от 03.03.2021 победителем закупки признан участник 3 (победителем закупки явилось ООО «Завод Агрокабель», на участие в закупке подавалась коллективная заявка, представителем таких участников являлось ООО «Завод Агрокабель»). Итоговый протокол от 03.03.2021 размещен в ЕИС 04.03.2021.

Порядок заключения договора по результатам конкурентной закупки регламентирован следующей нормой Закона о закупках. Согласно части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно пункту 28 извещения о закупке победитель закупки обязан подписать договор в сроки, установленные Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть». Если победитель закупки не подписывает договор в указанные сроки, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно Положению о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» (далее - Положение о закупках), к которому присоединено АО «Транснефть-Север»:

- 1. Победитель закупки, участниками которой могут быть любые лица, в том числе субъекты МСП, обязан подписать договор по месту нахождения организатора закупки или путем обмена подписанными экземплярами договоров экспресс-почтой в порядке, определенном в Уведомлении, в течение:

- 10 календарных дней с момента размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола);

- 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (при осуществлении закрытой закупки - с даты направления итогового протокола), если

документацией о закупке предусмотрена обязанность участника закупки после признания его победителем предоставить заказчику, организатору закупки в установленный извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке срок документы.

- 1. В документации о закупке может быть установлен иной порядок и сроки заключения договора победителем закупки в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ.
  2. Если победитель закупки не подписывает (не представляет подписанный) договор в срок, предусмотренный п.п. 12.1 - 12.4 настоящего Положения о закупке, то он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и настоящим Положением о закупке.

В соответствии с инструкцией для участника закупки в составе закупочной документации:

15.3. Победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 13 (тринадцати) календарных дней с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

15.4. Победитель закупки обязан (в случае если указанное требование установлено в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) документы, подтверждающие возможность поставки товаров по закупке, раскрывающие полную цепочку лиц, начиная от производителя товара и заканчивая победителем закупки, по позициям, по которым в столбце «Подтверждение возможности исполнения договора» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» установлено требование о предоставлении данного подтверждения. К указанным документам относятся:

- договоры, в том числе предварительные, с производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером и (или)

- гарантийные письма производителя, дистрибьютера, официального представителя и (или)

- акты приема-передачи и другие документы, подтверждающие фактическое наличие товара у победителя закупки и (или)

- дилерские сертификаты (при осуществлении закупки транспортных средств и

спецтехники и запасных частей для автотранспортной техники, орг., вычислительной техники и расходных материалов и комплектующих к ней) и (или)

- другие документы, выданные производителем, дистрибьютером, официальным представителем, дилером, гарантирующие возможность исполнения договора победителем закупки и (или)

- сертификаты (декларации) соответствия на продукцию, в соответствии с Единым перечнем продукции, подлежащей обязательной сертификации, единым перечнем продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии (при осуществлении закупки спецодежды, спецобуви, СИЗ).

Гарантийное письмо – по форме 4.2 (Гарантийное письмо от производителя товаров, являющихся предметом закупки, предоставляется победителем закупки посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, по позициям, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Расчет цены договора (цены лота)» или Формы 2.2 «Расчет попозиционных цен единичных расценок» указано слово «Да».

В пункте 3 извещения о закупке было установлено требование о предоставлении участником закупки организатору закупки документов, подтверждающих возможность выполнения обязательств по договору, после признания его победителем.

Также из инструкции для участника закупки в составе закупочной документации следует, что обеспечение исполнения договора предоставляется не позднее 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола.

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола, т.е. до 09.03.2021, победитель закупки должен был предоставить посредством функционала электронной площадки документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки. Обеспечение исполнения договора необходимо было предоставить в срок до 14.03.2021. Срок подписания договора победителем закупки с учетом пункта 15.3 инструкции для участника закупки – 17.03.2021.

Как следует из представленных в Коми УФАС России документов проект договора для подписания победителем закупки размещен на электронной площадке 25.03.2021. Срок подписания договора со стороны победителя закупки – 29.03.2021, затем продлен до 31.03.2021. Представитель ПАО «Транснефть» пояснила, что срок подписания договора на электронной площадке был продлен в связи с проведением переговоров с победителем закупки по вопросам заключения договора.

Из представленных копий писем между организатором и победителем закупки, представленных ООО «Завод Агрокабель» материалов, пояснений на заседании Комиссии выявлено следующее.

ПАО «Транснефть» направило в адрес ООО «Завод Агрокабель» письмо от

04.03.2021 № ПАО-34-07-02/9404 о том, что общество признано победителем закупки, о необходимости заключения договора в течение 13 дней, предоставления документов по пунктам 15.4, 15.6, 15.7 инструкции для участника закупки, а также документов, подтверждающих внесение обеспечения исполнения договора – не позднее 10 дней. В ответ ООО «Завод Агрокабель» письмом исх. № 4052 А от 12.03.2021 в адрес организатора закупки сообщило о невозможности подписать договор в связи со значительным ростом цен на медь, используемой для производства кабеля.

Организатором закупки принято решение о признании участника 3 (т.е. ООО «Завод Агрокабель») уклонившемся об заключения договора, решение оформлено протоколом от 07.04.2021.

Как следует из пояснений организатора и заказчика закупки принято решение заключить договор с участником, предложившим наилучшую цену после ООО «Завод Агрокабель».

ООО «Завод Агрокабель» представило в адрес Коми УФАС России информацию о следующем. Заявка на участие в закупке подавалась в январе 2021 года, цена договора рассчитывалась исходя из цен на тот период, в период с начала февраля по март 2021 года цена за медь значительно возросла (с 8000 USD до 9500 USD за тонну). Поставить продукцию в адрес заказчика предполагалось как собственного производства, так и других производителей. Иные производители - АО «Транскат», АО «Кавказкабель ТМ» в адрес ООО «Завод Агрокабель» также сообщили о росте цен на кабельную продукцию (с мая 2020 года по март 2021 года рост на 74 %, с февраля по март 2021 года – на 25 %). АО «Кавказкабель ТМ» выставило счет в адрес ООО «Завод Агрокабель» с учетом новых цен. Копии соответствующих писем представлены.

ООО «Завод Агрокабель» пояснило, что заключение договора по новым ценам привело бы к банкротству предприятия.

Из пояснений ООО «Завод Агрокабель» следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения договора по результатам закупки, незаключение договора связано с объективными причинами (ростом цен на продукцию после подачи заявки), не зависящими от ООО «Завод Агрокабель».

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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 конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Из представленных материалов следует, что ООО «Завод Агрокабель» не намеривалось уклониться от подписания договора по результатам закупки. Из имеющихся в материалах дела документов и письменной информации не усматривается наличие прямого умысла ООО «Завод Агрокабель», направленного на незаключение договора по результатам закупки. Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ООО «Завод Агрокабель» допустило виновное недобросовестное поведение, за которое подлежит применению ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, подпунктом 2.1 Приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков, Комиссия

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

Основания для включения сведений об ООО «Завод Агрокабель» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>