

Заключение № 023/10/5-1722/2021

о включении в Реестр недобросовестных поставщиков

21 апреля 2021 г.
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов (далее – Комиссия), в составе:

Председатель комиссии:

Члены Комиссии:

при участии представителя АО «Черномортранснефть» (далее – Организатор торгов), при участии представителя ООО «Синтекс» (далее – Победитель торгов) рассмотрев сведения, представленные Организатором торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ООО «Синтекс» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» (извещение № 32109897629 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения АО «Черномортранснефть» о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ООО «Синтекс» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» (извещение № 32109897629 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru).

Рассмотрение сведений состоялось 21.04.2021 года в 10:30 часов по адресу: г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116А.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении сведений, установила следующее.

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).

По пункту 2.1 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» (далее - приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия проводит проверку Сведений в течение 10 дней с даты их поступления.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков Комиссия, рассмотрев представленные материалы, установила следующее, пришла к нижеследующим выводам.

Процедура закупки проводилась в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), а также Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО

«Транснефть» в редакции с изменениями, утвержденными решениями Совета директоров ПАО «Транснефть» от 25.06.2019, 23.12.2019, 24.04.2020 и 31.03.2021 (далее – Положение).

18.01.2021 в Единой информационно систем (далее – ЕИС) в сфер закупок www.zakupki.gov.ru объявлен конкурс в электронной форме, участникам которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства по лоту № 0001-200-K-23-03182-2021 «Специализированного оборудования и материалов (оборудование маркировки)» (извещение № 32109897629). Информация о предмет договора: поставок специализированного оборудования и материалов (оборудование маркировки). Срок поставки - 31 мая 2021 г. - 30 июня 2021 г. Начальная (максимальная) цена договора (лота): 24 083 278,99 руб. с НДС.

Дата окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательств - 26 января 2021 г. На участие в конкурсе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, подано 10 заявок.

19.02.2021 победителем открытого конкурса в электронной форме, участником которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, признано ООО «Синтекс», о чем проинформировано и приглашено на подписание договоров.

В установленный срок договор по вышеуказанному лоту ООО «Синтекс» не подписан.

Протокол о пересмотре итогов закупки по лоту № 0001-200-K-23-03182-2021 «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» опубликован 22.03.2021 г. в ЕИС www.zakupki.gov.ru и на сайте <http://utp.sberbank-ast.ru>.

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 части 28 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием

программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки 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. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В соответствии с частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно пункту 25 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 пункту 12.3 Положения при осуществлении закупки, участниками которой могут быть только субъекты МСП, заказчик, организатор закупки направляет с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки победителю закупки для подписания заполненный проект договора в течение:

- 10 календарных дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола;
- 13 календарных дней с даты размещения в ЕИС 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.

Победитель конкурентной закупки в электронной форме, участниками которой могут быть только субъекты МСП, обязан подписать с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки договор в течение 1 рабочего дня с даты направления заказчиком, организатором закупки заполненного проекта договора.

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.

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 закупок в составе закупочной документацией:

15.1. Договор заключается заказчиком с победителем закупки, выбранным по результатам проведенной закупки в порядке, предусмотренном Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть» и настоящей инструкцией, при условии предоставления со стороны победителя закупки документов, указанных в п.п. 15.4 – 15.7 настоящей инструкции.

15.2. Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика.

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 «Предложение участника закупки о поставке товара», Формы 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)» 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 (по Форме 4.2) 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).

По позициям товаров, по которым в столбце «Продукция включена в Перечень ОВП» Формы 2 «Предложение участника закупки о поставке товара», Формы 2.1 «Расчет цены договора (цены лота)» указано значение «Да» победитель закупки обязан представить от производителя (в случае закупки товаров, ввозимых в Российскую Федерацию от генерального импортера, дилера, дистрибьютора или иного представителя интересов производителя в Российской Федерации) из Реестра ОВП товаров, являющихся предметом закупки, гарантийное письмо по Форме 4.2, за исключением случая когда победитель закупки имеет возможность подтвердить фактическое наличие у него товара первичными учетными документами или иными документами, в том числе подтверждающими право собственности на товар.

15.5. Обеспечение исполнения договора (пункт применяется, в случае если условиями договора, размещенного в составе документации о закупке, предусмотрено предоставление обеспечения исполнения договора до его подписания и если извещением об осуществлении закупки предусмотрено предоставление организатору закупки участником закупки после признания его победителем документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения договора) предоставляется победителем закупки на каждый заключаемый по результатам закупки договор.

15.5.1. Размер, виды способов обеспечения исполнения договора определены и указаны в проекте договора, который является неотъемлемой частью документации о закупке.

15.5.2. Способ обеспечения выбирает победитель закупки, с учетом условий проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке.

15.5.3. В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения договора в виде безотзывной банковской гарантии победитель закупки не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен предоставить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) информацию о банковской гарантии по Форме 5.1 «Форма реестра данных об

обеспечении исполнения договора (банковских гарантиях, обеспечительных платежах) по лоту №___» в формате MS Excel, копию безотзывной банковской гарантии (оформляется по Форме 5 «Гарантия исполнения условий договора») любого банка, отвечающего критериям отбора банков-гарантов ПАО «Транснефть», размещенным на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть» или одного из банков, включенных в рекомендуемый Перечень банков-гарантов, гарантии которых принимаются организациями системы «Транснефть», размещенный на сайте www.transneft.ru в разделе «Закупки», подраздел «Банки-гаранты ПАО «Транснефть».

15.5.4. В случае выбора победителем закупки способа обеспечения исполнения договора в виде внесения денежных средств, победитель закупки не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, должен представить посредством функционала электронной площадки (при отсутствии такого функционала – на адрес электронной почты организатора закупки, указанный в извещении об осуществлении закупки) информацию об обеспечительном платеже по Форме 5.1 «Форма реестра данных об обеспечении исполнения договора (банковских гарантиях, обеспечительных платежах) по лоту №___» в формате MS Excel, копию платежного поручения о перечислении денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора. Реквизиты перечисления средств в качестве обеспечения исполнения договора указаны в извещении об осуществлении закупки.

Проект договора поставки для подписания победителем закупки размещен на электронной площадке 01.03.2021. Срок подписания договора со стороны победителя закупки – 05.03.2021. Данный срок установлен с учетом требований Положения о закупках, извещения и документации о закупке.

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

Таким образом, в течение 5 дней после размещения в ЕИС итогового протокола, т.е. до 25.05.2021, победитель закупки должен был предоставить посредством функционала электронной площадки

документы по пункту 15.4 инструкции для участника закупки.

Извещением о закупке и проектом договора поставки в составе закупочной документации было предусмотрено предоставление поставщиком на момент заключения договора обеспечения исполнения договора.

Таким образом, не позднее 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола, но не позднее дня подписания договора победителем закупки, т.е. до 02.03.2021, победитель закупки должен был предоставить документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора.

Также согласно пунктам 15.6, 15.7 инструкции для участника закупки не позднее 5 дней со дня размещения итогового протокола в ЕИС победитель закупки должен был посредством функционала электронной площадки предоставить сведения в отношении всей цепочки собственников участника закупки, включая бенефициаров, а также о лицах, входящих в его органы, а также о лицах, входящих в органы участника закупки, а также копии документов, подтверждающих информацию в отношении всей цепочки собственников участника закупки – юридического лица, включая бенефициаров, а также о лицах, входящих в его органы; и решение (протокол, выписку из протокола) об одобрении органами победителя закупки – юридического лица заключения сделки/взаимосвязанных сделок по цене, указанной в заявке на участие в закупке (в Форме 2.1), либо письмо за подписью победителя закупки о том, что данная сделка не требует одобрения в соответствии с законодательством.

Представитель Победителя торгов пояснил, что у генерального директора ООО «Синтекс» (подписанта договоров) паспорт гражданина РФ, дата выдачи 16.02.2021 Бурма Виталий Владимирович, фактически впервые получен новый паспорт 20.02.2021г., а договор представленный организатором торгов содержит не верные персональные данные генерального директора ООО «Синтекс», а именно: написано В. Бурма, то есть без отчества. Однако, следующие договоры между ООО «Синтекс» и подразделениями АО «Транснефть» 01.04.2021 года заключены с учётом правильных персональных данных (реквизитов) с обеих сторон. В дополнение представитель Победителя торгов пояснил, что со стороны ОСТ ПАО «Транснефть» в адрес ООО «Синтекс» поступали письма о досрочной поставке продукции по

действующему договору от 03.03.2021 № ТСВ-206/13/21, на которые ООО «Синтекс» отвечает незамедлительной готовностью поставить досрочно продукцию, что свидетельствует о фактической добросовестности со стороны ООО «Синтекс» в отношении с ПАО «Транснефть».

Исходя из проекта договора в составе закупочной документации в договоре указывается ФИО представителя поставщика. Представители ООО «Синтекс» устно посредством телефонной связи уведомляли организатора закупки об изменении персональных данных генерального директора.

О намерениях заключить по результатам закупки договор свидетельствует представленная копия спецификации № 10 от 02.03.2021 к договору поставки № 01/07-ПТМ/2019 от 01.07.2019, в соответствии с которой ООО «Синтекс» покупает у ООО НПК «ПромТехМастер» комплектующие к информационно предупреждающим знакам в количестве 10585 общей стоимостью 18 784 987, 80 руб. После получения товара (что подтверждается представленной копией счет-фактуры № 189 от 24.03.2021) ООО «Синтекс» в адрес организатора закупки направило письмо от 24.03.2021 № 2403/1 о готовности заключить контракт.

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 конституционно 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.

Согласно пояснениям ООО «Синтекс» в период подписания договора из-за изменения персональных данных генерального директора не была готова новая электронная цифровая подпись, без которой не возможно было получить банковскую гарантию в целях подтверждения внесения обеспечения исполнения договора.

ООО «Синтекс» не имело намерений уклониться от подписания договора по результатам закупки, просило продлить срок подписания договора. Также приобретен необходимый к поставке товар.

Из имеющихся в материалах дела документов и письменной информации не усматривается наличие прямого умысла ООО «Синтекс», направленного на не заключение договора по результатам закупки.

В связи с чем у Комиссии отсутствуют достаточные основания полагать, что ООО «Синтекс» допустило виновное недобросовестное поведение, за которое подлежит применению ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск

деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнение работ или оказание услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законном порядке.

Согласно статье 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия Краснодарского УФАС России,

Заключила:

Сведения, представленные АО «Черномортранснефть», о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренные Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», ООО «Синтекс» победителя конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку «Специализированное оборудование и материалы (оборудование маркировки)» (извещение № 32109897629 опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru) не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии

Члены Комиссии:

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.