



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09
e-mail: to33@fas.gov.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по делу № 033/10/5-140/2023

«17» марта 2023 года

г. Владимир

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок, действующая на основании Приказа Владимирского УФАС России от 30.12.2011 №428, в составе:

Председателя Комиссии:

(.....). – заместителя руководителя – начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Заместителя председателя Комиссии:

(.....). – заместителя начальника отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России;

Членов Комиссии:

(.....) – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

(.....). – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и информационного анализа Владимирского УФАС России,

в присутствии представителей:

от заявителя - Государственного унитарного предприятия Владимирской области «Владимирское карьероуправление» – (.....). (доверенность № 747 от 14.03.2023),

от ОАО «Ремонтно-механический завод «Алмаз» – (.....). (доверенность от 13.03.2023 № 2/2023), (.....). (доверенность от 10.01.2023 № 1/2023), (.....). (доверенность от 13.03.2023 № 3/2023);

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи заявление Государственного унитарного предприятия Владимирской области «Владимирское карьероуправление» (далее - ГУП «ВКУ») о включении сведений в отношении ОАО «Ремонтно-механический завод «Алмаз» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – РНП),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Владимирского УФАС России поступило заявление ГУП «ВКУ» (вх. № 1606/23 от 07.03.2023) о включении сведений в отношении ОАО «Ремонтно-механический завод «Алмаз» (далее – ОАО РМЗ «Алмаз») в РНП ввиду уклонения от заключения договора на поставку товара при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку на поставку дробилки роторной СМД - 75А (или аналога) (извещение № 32312093100)

Из заявления и представленных документов ГУП «ВКУ» следует, что участник закупки и победитель электронного запроса котировок (ОАО РМЗ «Алмаз») был признан уклонившимся от заключения договора в связи с тем, что в срок и в порядке, предусмотренном ст. 1.11 Положения о

закупке ТРУ ГУП «ВКУ» последний не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя (Протокол от 06.03.2023).

На заседании Комиссии представитель ГУП «ВКУ» пояснила, что Заказчик 06.02.2023 разместил извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку на поставку дробилки роторной СМД - 75А (или аналога) (извещение № 32312093100)

В соответствии с протоколом подведения процедуры № 32312093100 от 13.02.2023 закупка признана несостоявшейся. Причина признания закупки несостоявшейся - на участие в закупке подана только одна заявка.

13.02.2023 Заказчиком в адрес Участника закупки направлен проект договора на поставку дробилки роторной.

20.02.2023 и 22.02.2023 Участник размещает протоколы разногласий.

21.02.2023 и 01.03.2023 Заказчик дает мотивированный ответ и размещает договор без принятия замечаний.

В установленный п.15 ст.3.2 Федерального закона РФ от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) срок, до конца дня 05.03.2022 Участником не направлен подписанный проект договора Заказчику.

На основании вышеизложенного ГУП «ВКУ» просит включить сведения о ОАО «Ремонтно-механический завод «Алмаз» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представители ОАО РМЗ «Алмаз» с доводами заявителя не согласились и пояснили, что на основании извещения о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку дробилки роторной СМД-75А (или аналога) ОАО «РМЗ «Алмаз» подало заявку на участие в запросе котировок. Однако, изучив Протокол подведения итогов процедуры 32312093100 (далее - Протокол) и Договор на поставку дробилки роторной № 32312093100 (далее - Договор) просит считать закупку недействительной по следующим основаниям:

В Протоколе не указан срок исполнения Договора, нет места, проведения итогов, закупка признана несостоявшейся, а также Протокол не подписан членами комиссии. В протоколе четко указано, что «считать закупку недействительной» - этот термин обозначает, что тендер и Договор не имеют законной силы.

Договор, по мнению ОАО РМЗ «Алмаз», подписывать нельзя, т.к. он не отвечает требованиям закона, данная сделка ничтожна по следующим основаниям:

В п. 2.3.3. неприменим термин «Товар», следует использовать термин «запасные части». Также не указано в каких случаях необходимо производить замену товара, нет четкого определения.

В п. 3.1. недопустимо указывать стоимость товара с учетом НДС. ОАО «Ремонтно - механический завод «Алмаз» работает по упрощенной системе налогообложения, т.е. без НДС, о чем было известно до начала подведения итогов процедуры.

Далее, пп. б., п. 3.2. не имеет никакого отношения к предмету Договора, где говорится о поставке одной дробилки роторной. Невозможно уменьшить количество одной дробилки, недопоставить узлы дробилки, т.е. Заказчик подталкивает на поставку неработающей дробилки.

Согласно п. 4.1. Приложение № 2 является неотъемлемой частью Договора. Однако в Приложении № 2 срок поставки товара указан с момента заключения Договора в течение 20 дней, т.е. не конкретизированы календарные, либо рабочие дни.

Согласно п.2.1. Товар должен соответствовать государственным стандартам, но не указано каким именно. На какие государственные стандарты ссылаться? Стандарты дробильного камня; безопасности труда или к металлу, из которого состоит станок. Стандартов на дробилку не существуют.

В связи с вышеуказанными нарушениями процедуры и в Договоре, контракт не мог быть подписан Поставщиком. Вышеупомянутые пункты ставят под угрозу деятельность ОАО «РМЗ «Алмаз».

Однако, ОАО «РМЗ «Алмаз» представил 20.02.2023 Протокол разногласий, чтобы урегулировать ошибку срока исполнения Договора. Срок исполнения договора в данном случае

является несущественным условием Договора и никак не ухудшает положение сторон. Однако Заказчик остро, не имея на то достаточных оснований, отреагировал на данный Протокол разногласий и оставил его без внимания.

Дробилки роторные выпускаются ОАО «РМЗ «Алмаз» со времен СССР по сегодняшний день. Такие машины выпускаются только после заключения контракта. Срок поставки в течение 20 дней - нереальные условия без предварительного Договора.

В период СВО, где ОАО «РМЗ «Алмаз» имеет определенные заказы, не допустимы какие-либо ошибки. Необходимо проверить, нет ли со стороны Заказчика «диверсии»?

22.02.2023 ОАО «РМЗ «Алмаз» направил претензию Заказчику с просьбой подписать Протокол разногласий с измененным сроком поставки дробилки роторной или расторгнуть Договор по обоюдному решению сторон.

Заказчика предложенные условия не удовлетворили.

Вместе с этим, ОАО «РМЗ «Алмаз» представило сведения об исполнении в настоящее время двух договоров, заключенных в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Таким образом, по мнению ОАО «РМЗ «Алмаз», включение его в реестр недобросовестных поставщиков, приведет к затруднениям при выполнении уже существующих договорных обязательств по социально важным контрактам, и на длительный срок помешает их заключению в будущем.

Комиссия Владимирского УФАС России, рассмотрев заявление посредством системы видеоконференц-связи 15.03.2023, изучив документы, которые были представлены в материалы дела, отложила дату принятия решения до 17.03.2023 и приходит к следующему.

Согласно пункту 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договора.

В соответствии с пунктом 3 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 РФ от 22 ноября 2012 № 1211, 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 № 1211, 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.

Согласно пункту 5 данных Правил сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4 настоящих Правил, направляются заказчиком в уполномоченный орган в письменной форме с сопроводительным письмом, подписанным уполномоченным должностным лицом заказчика, либо в электронной форме с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи. Сопроводительное письмо содержит перечень прилагаемых документов и документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени

заказчика.

В соответствии с пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 № 1211, уполномоченный орган осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4 Правил, в установленном им порядке.

Согласно пункту 1 Приказа ФАС России от 18.03.2014 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным Законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Приказ) на Комиссию ФАС России по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в соответствии с Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиком в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211.

В соответствии с подпунктом 2.1 Приказа Комиссия проводит проверку сведений в течение 10 дней с даты их поступления.

Комиссия Владимирского УФАС России в результате осуществления проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказа на поставки товаров, выполнение работ, оказания услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, 06.02.2023 в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) посредством электронной площадки АО «ЕЭТП» - <https://www.roseltorg.ru/> ГУП «ВКУ» разместило извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку дробилки роторной СМД - 75А (или аналога) (извещение № 32312093100).

В соответствии с итоговым протоколом подведения процедуры № 32312093100 от 13.02.2023 закупка признана несостоявшейся. Причина признания закупки несостоявшейся - на участие в закупке подана только одна заявка. По итогам проведенной процедуры Комиссия заказчика признала победителем закупочной процедуры единственного участника - ОАО «РМЗ «Алмаз» и решила заключить с ним договор на условиях, предусмотренных документацией о закупке.

13.02.2023 Заказчиком в адрес ОАО «РМЗ «Алмаз» был направлен проект договора на поставку дробилки роторной. Однако, победитель закупочной процедуры с условиями договора не согласился и 20.02.2023 и 22.02.2023 направил Заказчику протоколы разногласий.

ГУП «ВКУ» условия заключения договора, представленные ОАО «РМЗ «Алмаз» в протоколах разногласий, не удовлетворили и, в предусмотренные действующим законодательством сроки, договор на поставку дробилки роторной СМД - 75А (или аналога) остался не подписанным.

Таким образом, изложенные в заявлении ГУП "ВКУ" факты об уклонении ОАО «РМЗ «Алмаз» от заключения договора на поставку дробилки роторной СМД - 75А, нашли свое документальное подтверждение.

В определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 07.06.01 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, Постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 03.07.2001 № 13-П, Информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых в Европейском суде по правам человека по защите имущественных прав и права на

правосудие» указано, что меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и других существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законом интересам, а также характеру совершенного деяния.

Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое нарушение условий договора, которое предполагает недобросовестное поведение подрядчика. По существу, внесение в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, что предполагает необходимость учета степени его вины.

Таким образом, для возникновения таких правовых последствий как признание хозяйствующего субъекта недобросовестным поставщиком, антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков.

Реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках проведения закупочных процедур обязательств. С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим добросовестную конкуренцию и предотвращения злоупотреблений в сфере проведения закупки, а, следовательно, является механизмом защиты заказчика от недобросовестных действий исполнителей.

С учетом изложенного, Комиссия Владимирского УФАС России полагает, что в ходе рассмотрения обращения о включении ОАО «РМЗ «Алмаз» в реестр недобросовестных поставщиков факт недобросовестного поведения Общества, направленного на грубое нарушение условий договора, не установлен, подтверждающие данное обстоятельство доказательства в материалах дела отсутствуют. В данном случае, включение сведений об ОАО «РМЗ «Алмаз» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

Следует также отметить, что включение сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в РНП бремя негативных последствий включения в данный реестр подрядчик несет не перед заказчиком, а фактически перед государством.

Оценив документы, представленные сторонами дела, Комиссия пришла к выводу об отсутствии достаточных оснований, свидетельствующих о намеренном уклонении ОАО «РМЗ «Алмаз» от заключения договора, учитывая факты выполнения им в настоящее время социально – значимых договоров и загруженность производственных мощностей.

При таких обстоятельствах Комиссия Владимирского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ОАО «РМЗ «Алмаз» в РНП.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 2.1 Приказа ФАС России от 18.03.2014 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным Законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Владимирского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

По результатам рассмотрения обращения Государственного унитарного предприятия Владимирской области «Владимирское карьероуправление» (601967, Владимирская обл., Ковровский р-н, Мелехово пгт., Первомайская ул., д.177. ИНН 3317000622) основания для включения информации об ОАО «Ремонтно - механический завод «Алмаз» (420054, РТ, г. Казань, ул. Складская, д.10, ИНН 1659006983) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии (.....)

Заместитель председателя комиссии: (.....).

Член комиссии: (.....).

(.....).