

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

19.05.2022 № 006029-22

На №

от

ПКГУП «Теплоэнерго»

614081, г. Пермь, ул. Плеханова, 51в (лит. А)

info@te-perm.ru

ООО «Металлком»

347905, Ростовская область, г. Таганрог,
ул. Социалистическая, 152, оф. 2

metallkom2016@list.ru

nikolova_jna@mail.ru

Дело № 059/10/5-400/2022

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

о наличии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«16» мая 2022 г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также по рассмотрению сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках), направляемых в ФАС России в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Пермского УФАС России), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

Члены комиссии:

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, без участия ПКГУП «Теплоэнерго» и ООО «Металлком» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение ПКГУП «Теплоэнерго» (ИНН: 5903104539) (далее – Заказчик) (вх. № 007265) о включении сведений об ООО «Металлком» (ИНН: 6154157860) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

УСТАНОВИЛА:

06.05.2022 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение Заказчика, в котором указано на уклонение Победителя закупки от заключения договора.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки,

уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках закреплено, что 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.

Так, Постановлением Правительства РФ 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).

Пунктом 1 Правил предусмотрено, что данные Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Согласно пункту 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков и единственных поставщиков российских вооружения и военной техники, предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пределах своей компетенции.

В соответствии с пунктом 7.10 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, территориальный орган имеет право в пределах своей компетенции принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков);

В соответствии с пунктом 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 № 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 и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами.

В силу пункта 2.1 Приказа, Комиссия территориального органа ФАС России (далее - Комиссия) проводит проверку сведений, направленных заказчиками, о включении в Реестр информации об участнике закупки (далее - Сведения) в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки Сведений Комиссия дает соответствующее заключение.

2 .05.03.2022 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, а также на сайте электронной торговой площадки РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru>) было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку металлических контейнеров для сбора ТКО (номер извещения – № 32211199857) (далее – Извещение).

При проведении указанной закупки, Заказчик также руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ПКГУП «Теплоэнерго» (далее – Положение), Документацией об аукционе, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Документация).

В соответствии с Извещением, Документацией, Протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

Начальная (максимальная) цена договора, заключаемого по итогам закупки – 4 935 000 руб. 00 коп.

Дата начала срока подачи заявок – 05.03.2022г.;

Дата окончания срока подачи заявок – 14.03.2022г.;

Дата подведения итогов закупки – 21.03.2022 г.;

На участие в закупке было подано 5 заявок, в отношении 3 из которых принято решение допустить к участию в аукционе.

В соответствии с Протоколом № 142ит от 17.03.2022 г. подведения итогов аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства ООО «Металлком» было признано победителем аукциона. В связи с этим, единой комиссией Заказчика принято решение заключить с Победителем закупки договор на условиях, указанных в документации об аукционе, проекте договора и предложенных участником аукциона. Итоговая позиция ООО «Металлком» о цене договора составила 2 738 925, 00 руб.

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.

В соответствии с пунктом 1 раздела 17 Документации договор по результатам конкурса заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии, оператора электронной площадки.

Принимая во внимание, что Протокол № 142ит от 17.03.2022 г. был опубликован на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в день его подписания 17.03.2022 г., договор с Победителем закупки должен был быть заключен не позднее, чем через двадцать дней с указанной даты, то есть не позднее 06.04.2022 г.

В случае если в извещении об осуществлении закупки, документации об аукционе установлены требование обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора, договор заключается только после предоставления заказчику такого обеспечения (подпункт 4 пункта 2 раздела 17 Документации).

Подпунктом 6 пункта 2 раздела 17 Документации предусмотрено, что по результатам аукциона заказчик в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола передает победителю закупки (путем размещения на электронной площадке) проект договора без своей подписи.

Участник аукциона, с которым заключается договор, в течение пяти дней со дня размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора размещает на электронной площадке: подписанный электронной подписью проект договора и обеспечение исполнения договора (если данное требование установлено в извещении и (или) документации) либо протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, с которым заключается договор (подпункт 10 пункта 2 раздела 17 Документации).

Согласно пункту 4 раздела 17 Документации победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора в случаях, если он в установленный срок не подписал договор, и (или) не разместил протокол разногласий по проекту договора, и (или) не предоставил обеспечение исполнения договора в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации об аукционе установлены требование обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора. Сведения о признании победителя закупки уклонившимся от заключения договора вносятся в протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с представленной электронной площадкой информацией (вх. №

007701 от 16.05.2022) Комиссией было установлено, что проект договора был размещен Организатором торгов на сайте электронной торговой площадки РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru>) 21.03.2022 г., то есть в установленный Документацией пятидневный срок и отправлен на подпись победителю закупки.

Однако, ООО «Металлком» в срок, установленный Документацией, то есть до 26.03.2022 г. не предоставило подписанный договор и обеспечение его исполнения либо протокол разногласий. На основании данного факта ООО «Металлком» было признано уклонившимся от заключения договора, что подтверждается Протоколом № 142 от 28.03.2022 г. признания участника уклонившимся от заключения договора.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках, уклонение лица от заключения договора является самостоятельным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из положений Закона о закупках и Правил включение лица в реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения этим лицом принятых на себя обязательств в рамках процедуры закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах. С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона о закупках, и, следовательно, выступает механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

В соответствии правовой позицией, изложенной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2011 № 13-П, от 21.11.2002 № 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, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу 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 законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Согласно Определению Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.10.2012 № ВАС-13566/12 необходимо принимать во внимание, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев

неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям закона.

При этом, оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное (Пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

С учетом изложенного, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку дав оценку обстоятельствам, свидетельствующим о намерении участника отказаться от заключения контракта, направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения, а также существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Все эти обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков в рамках установленной процедуры (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.07.2021 № 17АП-7696/2021-АК по делу № А60-8361/2021).

Оценивая в рассматриваемом случае действия ООО «Металлком» как добросовестные или недобросовестные, Комиссия Пермского УФАС России отмечает, что положения Документации, в том числе определяющие порядок заключения договора по итогам закупки в части необходимости подписания договора и предоставления его обеспечения в установленный Заказчиком срок, а также извещение на официальном сайте ЭТП, содержащее указание на конкретную дату совершения указанных действий, были опубликованы Заказчиком при объявлении процедуры закупки. Заинтересованные лица, в том числе ООО «Металлком», принимая решение об участии в аукционе и о заключении договора по его результатам, должны были ознакомиться с требованиями Документации и извещения и соотнести собственные возможности с установленными Заказчиком требованиями.

ООО «Металлком», действуя разумно и добросовестно, должно было учитывать, что предоставление подписанного договора и обеспечения его исполнения в установленный срок является обязательным условием для заключения договора по итогам закупки. Вместе с этим, требованиями Положения и Документации прямо установлено, что непредоставление в установленный Заказчиком срок подписанного договора и обеспечения его исполнения либо протокола разногласий, является основанием для признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора.

Однако, Комиссией установлено, что ООО «Металлком» не представило подписанный договор и обеспечение его исполнения либо протокол разногласий в

установленный Документацией срок.

Более того, победителем закупки в материалы дела не представлено объективных доказательств невозможности представления подписанного договора и обеспечения его исполнения в установленный срок. Необходимых и достаточных мер, направленных на заключение договора в сроки, установленные требованиями Документации, ООО «Металлком» не принято.

Комиссия отмечает, что ООО «Металлком» было надлежащим образом уведомлено о рассматриваемом обращении с целью получения мотивированного возражения на рассматриваемую жалобу, посредством отправки письма на электронную почту, указанную в качестве контакта для связи Заказчиком и на официальном сайте ЭТП. Сведений о невозможности принять участия при рассмотрении данного обращения, а также иной информации антимонопольным органом от ООО «Металлком» получено не было.

Комиссия Пермского УФАС России, рассмотрев материалы дела, в отсутствие доказательств, свидетельствующих об уважительности причин уклонения победителя закупки от заключения договора и предоставления обеспечения его исполнения, приняла решение направить в ФАС России сведения в отношении ООО «Металлком» (ИНН 6154157860, адрес: 347905, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Социалистическая, 152, оф. 2) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, руководствуясь требованиями Приказа ФАС России от 18.03.2014 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

По результатам рассмотрения обращения ПКГУП «Теплоэнерго» (ИНН: 5903104539) (вх. № 007265):

- направить в ФАС России сведения в отношении **ООО «Металлком»** (ИНН 6154157860, адрес: 347905, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Социалистическая, 152, оф. 2) для включения в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

(342) 235-10-36