

**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

**Пермский филиал АО «Энергоремонт
Плюс»**

614990, г. Пермь, Комсомольский
проспект, 48

tplus-perm@tplusgroup.ru

Mariya.Salnikova@tplusgroup.ru

ООО «Промкомплектцентр»

620016, Свердловская область, г.
Екатеринбург, ул. Амундсена, 107, эт. 4,
помещ. 37

osg@pkc-ural.ru

26.04.2022 № 005079-22

На №

от

Дело № 059/10/5-315/2022

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об отсутствии 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»

«21» апреля 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:**

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

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

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

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя ООО «Промкомплектцентр» <...> (директор), без участия Пермский филиал АО «Энергоремонт Плюс» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение **Пермский филиал АО «Энергоремонт Плюс»** (ИНН: 7702721214) (далее – Заказчик) (вх. № 006038) о включении сведений об **ООО «Промкомплектцентр»** (ИНН: 6658299990) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

14.04.2022 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение Заказчика, в котором указано на уклонение Участника 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.

2.11.02.2022 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, а также на сайте электронной торговой площадки <http://www.sberbank-ast.ru> было размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку ГПО, строп для нужд Пермского отделения Пермского филиала АО «Энергоремонт Плюс» (номер извещения – № 32211126792) (далее – Извещение).

При проведении указанной закупки, Заказчик также руководствовался Положением о закупках ПАО «Т Плюс» (далее – Положение), Документацией о закупке открытого запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее – Документация), а также приложенными документами: Приложения № 1-9 (далее – Приложения).

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

Место проведения закупки – электронная торговая площадка ЗАО «Сбербанк-АСТ» (<http://www.sberbank-ast.ru>);

Начальная (максимальная) цена договора, заключаемого по итогам закупки – 313 622,40 рублей.

Дата начала срока подачи заявок – 11.02.2022 г.;

Дата окончания срока подачи заявок – 21.02.2022 г.;

Дата подведения итогов закупки – 28.02.2022 г.;

На участие в закупке было подано 5 заявок.

В соответствии с Протоколом заседания Закупочной комиссии Пермского филиала АО «Энергоремонт Плюс» от 11.03.2022 г. № 82.2 ПО, победителем открытого запроса предложений № 14 на право заключения договора было признано ООО «Промкомплектцентр». В связи с этим, Закупочной комиссией Заказчика принято

решение заключить с Победителем закупки договор на сумму, соответствующую предложению о цене – 309 255,66 рублей.

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 п. 4.10.1 Документации договор по результатам закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Принимая во внимание, что Протокол заседания Закупочной комиссии Пермского филиала АО «Энергоремонт Плюс» № 82.2 ПО от 11.03.2022 г. был опубликован на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru в день подписания 11.03.2022 г., договор с Победителем закупки должен был быть заключен не позднее, чем через двадцать дней с указанной даты, то есть не позднее 31.03.2022 г.

Согласно пункту 5.9.10 Инструкции по проведению закупочных процедур (Приложение № 2 к Положению о закупках) в случае если участник закупки, признанный победителем закупки, либо участник закупки, заявке которого присвоен следующий порядковый номер после победителя, либо единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки не подписал договор, либо не предоставил обеспечения исполнения обязательств по договору в течение установленного в закупочной документации срока, такое лицо признается уклонившимся от заключения договора.

В силу пункта 5.9.11 Инструкции по проведению закупочных процедур (Приложение № 2 к Положению о закупках) под уклонением от заключения договора понимаются действия лица, с которым заключается договор, которые не приводят к его подписанию в сроки, установленные в извещении и (или) документации о закупке, на условиях, определяемых согласно требованиям пункта 5.9.7. настоящей Инструкции:

- а. письменный отказ от подписания договора;
- б. не подписание лицом договора в предусмотренный для этого в извещении и (или) документации о закупке срок;
- в. непредоставление обеспечения исполнения договора, в сроки, предусмотренные документацией о закупке (если требование об обеспечении исполнения договора было предусмотрено документацией о закупке);
- г. предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора, в противоречие ранее установленным в документации о закупке и (или) в заявке такого лица, а также достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- д. непредставление лицом, с которым заключается договор, документов,

обязательных к предоставлению и предусмотренных документацией о закупке и в составе заявки участника до заключения договора;

е. если после признания коллективного участника победителем закупки, хотя бы один участник коллективного участника отказывается от заключения договора, данный коллективный участник признается уклонившимся от заключения договора. Те же правила распространяются на заключение договора с лицом, занявшим следующий порядковый номер после победителя, когда в соответствии с настоящей Инструкцией договор заключается с участником, следующий порядковый номер после победителя.

В материалы дела представлены письма, направленные Победителем закупки после подведения итогов указанной закупки в адрес Заказчика:

21.03.2022 г. ООО «Промкомплектцентр» в адрес Заказчика направлено письмо (исх. № 040.03-22), в котором Победитель закупки указывает, что в связи с существующей экономической ситуацией, изменением курса валют, ростом цен на сырье и материалы, в настоящее время подтвердить цены, поданные на закупке не имеет возможности.

В письме от 30.03.2022 г. ООО «Промкомплектцентр» указало, что в связи с возникновением проблем с сырьем и продукцией иностранного производства, которая из общего объема договора составляет по сумме большую часть и возрастанием ее цены на 30-70%, просит Заказчика рассмотреть возможность заключить дополнительное соглашение об увеличении цены поставляемой продукции по договору согласно ГК РФ ст. 450, либо уменьшении количества ТРУ.

Согласно пояснениям представителя ООО «Промкомплектцентр», данным при рассмотрении дела Комиссией, Заказчик настаивал на заключении договора на условиях, предложенных при проведении закупки.

Протоколом заседания Закупочной комиссии Пермского филиала АО «Энергоремонт Плюс» № 82.3 ПО от 06.04.2022 г., ООО «Промкомплектцентр» было признано уклонившимся от заключения договора по результатам закупки.

Изложенное послужило основанием для направления Заказчиком рассматриваемого обращения о включении сведений о Победителе закупки в реестр недобросовестных поставщиков в связи уклонением от заключения договора.

На заседании Комиссии Пермского УФАС России по рассмотрению настоящего обращения Победитель закупки пояснил, что предметом закупки является поставка грузоподъемного оборудования и строп для нужд Пермского отделения Пермского филиала АО «Энергоремонт Плюс». ООО «Промкомплектцентр» является производителем только 25% от указанных товаров, а именно строп, остальная часть продукции закупается обществом у иностранных производителей. При этом, Победителем закупки в материалы дела представлено письмо ООО «Мечел-Сервис», в соответствии с которым ООО «Промкомплектцентр» было уведомлено о возврате принятых заявок на апрель месяц и аннулировании подписанных спецификаций на поставку стальных канатов, которые, согласно пояснениям Общества, необходимы для производства строп.

Также ООО «Промкомплектцентр» представлены письма о повышении цен на продукцию и комплектующие иностранного производства от поставщиков: ООО «Техкомплектация- Экспорт» -- о повышении стоимости импортируемых комплектующих для изготовления съемных грузозахватных приспособлений на 50-70% и ООО «КРАФТ» - о повышении цен на всю продукцию компании «Грузовая Механика» в диапазоне от 20% до 25%.

Заслушав пояснения сторон, изучив представленные в материалы дела документы, оценив обстоятельства рассматриваемого обращения, а также проанализировав положения Документации, Комиссия приходит к следующим выводам:

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).

В рассматриваемом случае Победитель закупки, подавая заявку на участие в закупке, проводимой Заказчиком, оценивал собственные возможности исполнения договора исходя из актуальных на момент подачи заявки цен на комплектующие и материалы, необходимые для изготовления предлагаемых к поставке грузоподъемного оборудования и строп, руководствуясь, в том числе сведениями, представленными производителями указанных товаров.

Вместе с этим, после окончания срока подачи заявок, а именно в период с конца февраля до начала марта 2022 года в связи с введением политических и экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, а также введением мер ограничительного характера, произошли изменения текущей экономической ситуации, которые выразились, в том числе в увеличении цен на сырье и товары, что является общеизвестным фактом. Указанные обстоятельства нельзя отнести к тем, которые Победитель закупки мог бы предвидеть, подавая заявку на участие в закупке (Аналогичный вывод содержится в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 06.03.2018 № 09АП-2201/2018-ГК по делу № А40-70413/17).

Из материалов дела установлено, что цены на вышеуказанные товары, необходимые Победителю закупки для производства и последующей поставки грузоподъемного оборудования и строп в целях исполнения договора, заключаемого с Заказчиком, с периода подачи заявок на участие в закупке до периода, в течение которого Победителю следовало заключить данный договор, существенно увеличились, что подтверждается, в том числе представленными в материалы дела письмами производителей и поставщиков товаров.

Вместе с этим, Победитель закупки обращался к Заказчику с предложениями изменить условия заключаемого договора. Указанное свидетельствует о том, что Победитель закупки, принимая во внимание экстраординарные обстоятельства, связанные с существенным увеличением цен на товары, необходимые для производства и последующей поставки оборудования в целях исполнения договора, все же предпринимал попытки по исполнению обязанности заключить договор, в том числе путем направления Заказчику соответствующих предложений.

В свою очередь, следствием заключения указанного договора неизбежно бы явилось неисполнение Победителем закупки своих обязательств, на что ООО «Промкомплектцентр» неоднократно указало при рассмотрении жалобы Комиссией.

Из анализа совокупности изложенных обстоятельств Комиссия Пермского УФАС России не может прийти к выводу, что действия Победителя закупки являются недобросовестными или же направленными на уклонение от исполнения обязанности по заключению договора, поскольку Победитель закупки не мог предположить, что не зависящие от его действий обстоятельства, которыми он руководствовался при подаче заявки, существенно изменятся. Также установлено, что Победителем закупки предприняты меры, достаточные для подтверждения намерения исполнить обязательства по договору.

Комиссия сообщает, что ни Законом о закупках, ни Правилами не предусмотрено безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае. Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в данный реестр участник закупки несет не перед заказчиком, а фактически перед государством.

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, принимая во внимание обстоятельства, в силу которых Участник закупки не заключил договор в установленный срок, пришла к выводу, что включение сведений об Участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков является излишней санкцией, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями 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», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

По результатам рассмотрения обращения **Пермский филиал АО «Энергоремонт Плюс»** (ИНН: 7702721214) (далее – Заказчик) (вх. № 006038) о включении сведений об **ООО «Промкомплектцентр»** (ИНН: 6658299990) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», **не включать.**

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>, + 7 (342) 235-10-36.