

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Резолютивная часть заключения оглашена 30.08.2024г. г. Иркутск

Заключение в полном объеме изготовлено 02.09.2024г.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия), на которую возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых 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 22.11.2012г. №1211, в составе:

Председатель Комиссии:

;

Члены Комиссии:

;

при участии представителей заказчика — ООО «ТД «Евросибэнерго» — (доверенность), (доверенность);

при участии представителей ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» — (доверенность), (доверенность),

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» (ИНН 6154154435), в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки от заключения договора по результатам анализа предложений с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора поставки трубы футерованной, извещение №32413546188.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание 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, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупку товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго», утвержденным решением общего собрания участников ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» от 05.07.2024г. (протокол №5-24) (далее — Положение о закупке).

25.04.2024г. ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» размещено извещение о проведении анализа предложений с предварительным квалификационным отбором на право заключения договора поставки трубы футерованной.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок участников, определению победителя анализа предложений с предварительным квалификационным отбором от 02.07.2024г., закупочной комиссией победителем признано ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ».

08.07.2024г. протокол заседания закупочной комиссии размещен в ЕИС.

В соответствии с п.14 Извещения о проведении анализа предложений с предварительным квалификационным отбором, по результатам анализа предложений победитель обязан заключить договор с ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго». Согласно п.32 таблицы 5 Приложения №2 к Положению о закупке, договор должен быть заключен не позднее, чем через 20 дней со дня размещения в ЕИС, на официальном сайте итогового протокола.

Согласно п.10.2.3 Положения о закупке, победитель, участник закупки, заявке которого присвоен второй номер или единственный участник закупки не вправе отказаться от заключения договора, если иной порядок и не определены в документации о закупке (извещении о закупке).

09.07.2024г. в адрес ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» был направлен проект договора с прилагаемыми документами, подписан не был, 16.07.2024г. направлен повторно. Вместе с этим подписанный договор по результатам закупки в адрес заказчика не поступил.

Протоколом от 22.08.2024г. об уклонении победителя от заключения договора по результатам анализа предложений с предварительным квалификационным отбором ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» признано уклонившимся от заключения договора по результатам закупки.

Заказчиком во исполнение требований Закона о закупках в антимонопольный орган направлены сведения в отношении ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» для рассмотрения вопроса о включении данного общества в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» представлены письменные и устные пояснения, которые сводятся к следующему. С июня 2024 года ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» вело регулярную переписку с заказчиком по уточнению положений Договора, а также предмета закупки. В частности, 18.06.2024г. обществом направлено письмо в адрес заказчика, в котором ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» указывает, что подтверждает готовность подписать договор в редакции покупателя, основываясь на уже имеющимся подписанном договоре между сторонами №ТД/07-1/938 от 19.07.2021г., согласно которому были осуществлены поставки. Однако в ходе повторного юридического анализа типовой формы договора, которая регламентируется закупочной документацией, были выявлены риски для компании в связи с завышенными штрафными санкциями данной поставки. В связи с этим общество направило в адрес заказчика протокол разногласий с правками к Договору. Далее между заказчиком и победителем закупки велась переписка для уточнения технических характеристик трубы и комплектующих.

Комиссия Иркутского УФАС России, исследовав все имеющиеся материалы, письменные и устные пояснения сторон, приходит к следующим выводам.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права организатора торгов относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, и по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Закон о закупках, ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012г. №1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках либо наличием решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т. д.

Таким образом, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» не имело намерения уклоняться от подписания договора с заказчиком, а нарушение срока подписания договора обусловлено длительностью процедуры согласования условий договора и технических характеристик поставляемого товара.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ООО «ТД «ЕвроСибЭнерго» в отношении ООО «ТЕРМОЛИТИНВЕСТ» (347910, Ростовская область, г. Таганрог, ул. Ленина, д. 220, литер Т, кабинет 318, комната 9, ИНН 6154154435, ОГРН 1196196007611) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.