

Резолютивная часть заключения оглашена 12.08.2019г.

Заключение в полном объеме изготовлено 14.08.2019г.

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с **законодательством** Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным **законом** от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено **законодательством** Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. 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 22.11.2012 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>, <....>;

при участии представителя заказчика: <....>. (доверенность);

представителя ООО «Крепость» <....>. (доверенность),

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Крепость», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ИРКУТСКЗОЛОПРОДУКТ", поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Крепость» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки от заключения договора по результатам анализа предложений, извещение № 31907950868.

Представитель АО "ИРКУТСКЗОЛОПРОДУКТ", подтвердили сведения, изложенные в обращении о включении ООО «Крепость» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «Крепость» пояснил, что общество не имело намерения уклониться от заключения договора, просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 04.06.2019г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение № 31907950868 о проведении анализа

предложений на право заключения договора оказания услуг по перемещению ЗШС внутри золоотвала ТЭЦ-10 в объеме 150 000 м3, а также закупочная документация.

Ознакомившись с вышеуказанной информацией, ООО «Крепость» подана заявка на участие в закупке.

Согласно протокола от 25.06.2019г. рассмотрения заявок на участие в анализе предложений, в связи с признанием только одной заявки соответствующей требованиям, указанным в документации, анализ предложений признан несостоявшимся, комиссией по закупкам принято решение заключить договор с ООО «Крепость».

В соответствии с п. 2 главы 2 Положения о закупках заказчика, анализ предложений - неконкурентная закупка, при которой победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения договора среди рассматриваемых.

Порядок проведения анализа предложений установлен в ч 7.5 главы 7 положения о закупке, согласно п. 7.5.12.1 которой, анализ предложений признается состоявшимся в целом или в части лота закупки, если каждое из нижеперечисленных условий не выполняется:

1. подано меньше двух заявок,
2. победитель уклонился от заключения договора.

Порядок заключения договора определен в главе 10 Положения о закупке.

10.2.2. В рамках неконкурентной процедуры закупки договор заключается по решению Заказчика с определенным им участником.

10.2.4. Победитель, участник закупки, заявке которого присвоен второй номер или единственный участник закупки не вправе отказаться от заключения договора, если иной порядок и число участников не определены в документации о закупке (извещении о закупке).

10.2.15. Если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику подписанный им договор в срок, определенный Положением или документацией о закупке, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения обязательств по договору, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Пунктом 11 извещения о проведении анализа предложений установлено, что по результатам закупки победитель обязан заключить договор с АО «Иркутскзолопродукт».

Установлено, что ООО «Крепость» 12.07.2019г. (вхд. № 361) направило заказчику письмо о невозможности подписать договор и приступить к работам, в связи с форс-мажорной ситуацией (техника задействована в городе Тулуна для расчистки после подтопления).

Комиссией установлено и материалами дела подтверждено, что в составе заявки ООО «Крепость» имеется договор № 25/19 на услуги по предоставлению транспорта заключенный ООО «Крепость» с ООО «МССУ», предметом которого является оказание ООО «МССУ» (исполнитель) услуг по предоставлению транспортных средств заказчику ООО «Крепость», средствами которого ООО «Крепость» планировало осуществлять исполнение договора по указанной закупке.

В целях исполнения указанного договора ООО «Крепость» направило ООО «МССУ» заявку от 05.07.2019г. на предоставление транспортных средств для исполнения договора в рамках закупочной процедуры.

Согласно ответу ООО «МССУ» от 05.07.2019г., обеспечение транспортными средствами невозможно, поскольку техника направлена для ликвидации последствий наводнения в город Тулуна Иркутской области и точный срок возврата неизвестен.

Согласно пояснений ООО «Крепость» не имело намерения уклониться от заключения договора.

Представитель АО "ИРКУТСКЗОЛОПРОДУКТ", не настаивал на включении сведений в отношении ООО «Крепость» в реестр недобросовестных поставщиков.

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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими 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 Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков 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 Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не со держат 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 признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках № 223-ФЗ либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения 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.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что в данном случае, факт нарушения срока заключения договора ООО «Крепость» не свидетельствует о его недобросовестном поведении, и обусловлено объективными причинами, подтвержденными документально.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 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 заказчиком в отношении ООО «Крепость», сведения о договоре: оказание услуг по перемещению, в т.ч. погрузке, транспортировке, разравниванию золошлаковой смеси внутри золоотвала ТЭЦ-10 ПАО «Иркутскэнерго»; код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: код ОКПД 2 – 49.41 Услуги по грузовым перевозкам автомобильным транспортом; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 7 200 000, 00 руб.; код валюты договора –RUB-643, срок исполнения договора: 31.12.2019г., не включать сроком на 2 года в реестр недобросовестных поставщиков.

2.Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>