**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

_____ № _____

_____

На № _____ от _____

ПКГУП «Автовокзал»

<...>

ООО «Автодеталь»

<...>

Дело № 059/10/5-1106/2021

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»

«10» ноября 2021 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 так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых 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 г. № 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:

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

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

посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии представителя ООО «Автодеталь» - <...> (по доверенности), без участия представителя ПКГУП «Автовокзал» (надлежащим образом уведомлен),

рассмотрев обращение **Пермского краевого государственного унитарного предприятия «Автовокзал»** (далее - ПКГУП «Автовокзал») (вх. № 017589) о включении сведений об **Обществе с ограниченной ответственностью «Автодеталь»** (далее - ООО «Автодеталь») (<...>) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

УСТАНОВИЛА:

21.10.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение **Пермского краевого государственного унитарного предприятия «Автовокзал»** (вх. № 017589), в котором указано об уклонении от заключения договора участника закупки - **ООО «Автодеталь»**, признанного победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку автомобильных шин (извещение № **32110668230** опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка), просит включить сведения об ООО «Автодеталь» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Автодеталь» в своих возражениях просит организацию в реестр недобросовестных поставщиков не включать, поскольку общество совершило данную ошибку впервые, оформило гарантию по шаблону банка. Кроме этого, обществом была осуществлена заявка у официального дилера шин завода Кама ООО «Бринэкс» для последующей поставки данных шин по договору, заключенному с ПКГУП «Автовокзал».

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Приказ № 164/13) 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 заказчиками 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших 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 (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора.

При этом, согласно письма ФАС РФ №ИА/31163/14 от 04.08.2014 г. в ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

2 . 24.09.2021 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru было размещено извещение № 32110668230 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку автомобильных шин.

При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд ПКГУП «Автовокзал» в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Положение), Извещением о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку автомобильных шин (далее – Извещение).

Датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке является 04.10.2021. На участие в закупке было подано 2 заявки: ООО «Автодеталь» и ООО «Автоснаб». Каждая из заявок признана соответствующей требованиям Извещения.

По результатам закупки в соответствии с Протоколом № 2181701 от 07.10.2021 г., победителем закупки с ценовым предложением 47 925,16 руб. (с НДС) признан участник № 1 ООО «Автодеталь».

В соответствии с пп. 1) п. 4.1.3 Положения, договор по результатам конкурентной закупки заключается с победителем такой закупки.

На основании п. 4.1.9 Положения, по результатам конкурентной закупки заказчик в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола (а при конкурентной закупке, осуществляемой закрытым способом, – со дня подписания такого протокола) передает победителю закупки проект договора без своей подписи.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение пяти дней со дня получения от заказчика проекта договора подписывает и передает его заказчику либо в случае наличия разногласий по проекту договора передает заказчику протокол разногласий. Указанный протокол разногласий может быть

Согласно п. 4.2.4 Положения, денежные средства в качестве обеспечения исполнения договора вносятся участником закупки на счет заказчика. Банковская гарантия, предоставленная в качестве обеспечения исполнения договора, должна

быть безотзывной. Срок действия банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения договора, должен превышать срок действия договора не менее чем на один месяц. В случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения договора, лицензии на осуществление банковских операций поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан предоставить новое обеспечение исполнения договора не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

В силу п. 6.1 Документации, договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в порядке и сроки, установленные настоящим пунктом. Обеспечение исполнения договора может предоставляться участником закупки путем:

- внесения денежных средств;

- предоставления банковской гарантии.

В соответствии с п. 9.1 Проекта договора, являющегося неотъемлемой частью Документации, в целях обеспечения исполнения обязательств по настоящему договору Исполнитель представляет Заказчику обеспечение исполнения договора в форме безотзывной банковской гарантии, выданной банком, или внесения денежных средств на расчетный счет Заказчика, или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации. Способ обеспечения исполнения договора Исполнитель выбирает самостоятельно.

12.10.2021 г. Заказчиком в адрес Участника закупки направлен проект договора на поставку автомобильных шин.

15.10.2021 г. Участником был подписан договор с предоставлением обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии № 6984KE6CDIYR2Q0AQ0QQ8RL от 15.10.2021 г., выданной ПАО «Сбербанк России». При проверке соответствия банковской гарантии требованиям Положения Заказчиком было выявлено, что условия банковской гарантии не соответствуют требованиям, установленным в Положении, а именно: банковская гарантия должна быть безотзывной, а победитель закупки представил отзывную банковскую гарантию.

Из анализа представленных в материалы дела документов установлено, что банковская гарантия, представленная победителем закупки содержит следующие сведения: «Настоящая гарантия может быть отозвана ГАРАНТОМ, а ГАРАНТ освобождается от всех своих обязательств в данной связи, если: по любой причине Договор признан недействительным (по решению суда); или Договор расторгнут по инициативе БЕНЕФИЦИАРА или обеих сторон; или в Договор внесены изменения без предварительного письменного согласия ГАРАНТА».

Общество в своих пояснениях указало, что злого умысла в предоставлении отзывной банковской гарантии у ООО «Автодеталь» не было, также не было ни одной причины, по которой общество в одностороннем порядке могло бы отозвать банковскую гарантию и не исполнить свои обязательства по договору.

Кроме этого, в материалы дела представлено дистрибьюторское соглашение №

ОФ.244 от 01.08.2019 г. по реализации грузовых, сельскохозяйственных, индустриальных шин, а также шин ЦМК, заключенный между ООО «Автодеталь» (дилер) и АО «Кордиант», а также счет на оплату № Г0316243 от 13.10.2021 г. Как указал представитель общества, ООО «Автодеталь» осуществило подачу заявки у официального дилера шин завода Кама ООО «Бринэкс» для последующей поставки данных шин по договору, заключенному с ПКГУП «Автовокзал».

В силу п. 4.1.11 Положения, победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора в случаях, если он в установленный срок не подписал договор, и (или) не передал заказчику протокол разногласий по проекту договора, и (или) не предоставил обеспечение исполнения договора в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке 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.

Комиссией Пермского УФАС России принято во внимание, что Протокол признания ООО «Автодеталь» уклонившимся от заключения договора не опубликован на официальном сайте ЕИС. Кроме этого, Пермское УФАС России в уведомлении о поступлении обращения запросило у ПКГУП «Автовокзал» представить указанный документ, однако, Заказчиком такой документ представлен не был.

Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков может являться только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним, как лицом, признанным победителем закупки и этими действиями (бездействием) нарушающим права заказчика относительно условий и срока исполнения договора.

Исходя из положений Закона о закупках и Правил, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств.

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона о закупках, следовательно, является механизмом защиты заказчиков, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

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 ("Обзор судебной практики разрешения дел по спорам, возникающим в связи с участием граждан в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости" (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.07.2017)).

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных подрядных организаций является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущее применение к нему неблагоприятных последствий.

Меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе и штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения невыполнение условий договора, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение от заключения договора или от исполнения условий договора, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Положения, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных подрядных организаций ставится в зависимость от их добросовестного или недобросовестного поведения.

В связи с изложенным, Комиссия Пермского УФАС приняла решение не направлять в ФАС России сведения в отношении ООО «Автодеталь» (<...>) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с чем, 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 **Пермского краевого государственного унитарного предприятия «Автовокзал»** (вх. № 017589) сведений об **Обществе с ограниченной ответственностью «Автодеталь»** (<...>) 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.

<...>.,

(342) 235-10-36