

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: <...> по доверенности; представителей ООО «Вершина», <...>, <...>, <...> по доверенности,

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

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ООО «Компания «Востсибуголь» поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Вершина» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки - ООО «Вершина» от заключения договора по результатам запроса предложений, извещение № 31806202631, на оказание услуг по экскавации, погрузке, перевозке, разгрузке на внутренние отвалы ( в границах, определенных программой развития горных работ) вскрышных пород, а также бульдозерному отвалообразованию и содержанию автомобильной дороги для перевозки вскрышных пород от места погрузки до места разгрузки на участке 2 Второй эксплуатационной площадки Азейского бурогоугольного месторождения.

В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Вершина» в соответствии с которыми, ООО «Вершина» являлось участником открытого запроса предложений в электронном виде (№ извещения 31806094661) по виду работ - комплекс услуг по вскрыше и углю на участке 2 Второй эксплуатационной площади Азейского бурогоугольного месторождения, стоимостью работ 5733000 руб., срок выполнения - с 20.02.2018г. по 30.04.2018г., (с предложенным объемом перевозки вскрышных пород - 40000 м<sup>3</sup>).

ООО «Вершина», по описи документов, составляющих заявку участника, были представлены коммерческое предложение, расчет стоимости оказания услуг, календарный график выполнения услуг, с учетом предложенных заказчиком условий (стоимости, срока, объемов).

01.03.2018г., в соответствии с протоколом № 42 заседания закупочной комиссии, закупка по извещению № 31806094661 была признана несостоявшейся.

Заказчиком с целью заключения договора с ООО «Вершина», как с единственным исполнителем, участвовавшим в ранее проведенной закупке, представлен по электронной почте протокол № 43 от 01.03.2018г. (без указания на проведение каких-либо иных закупок, извещений).

Однако, в указанном протоколе значатся иные (за исключением вида услуг) существенные

условия, в отличии от условий проведенной закупки:

- уменьшена стоимость услуг - вместо 5733000 руб. - 4074000 руб.;

- сокращены сроки оказания услуг: с первоначальных с 20.02.2018г. по 30.04.2018г. на с 12.03.2018г. по 30.04.2018г.;

- уменьшены объемы вскрышных пород.

Фактически, договор на оказание услуг № ТУЛ/ДВОУ/2018-157 датированный 13.03.2018г. с новыми условиями был представлен на рассмотрение и подписание ООО «Вершина» с сопроводительным письмом №289 только 30.03.2018г.

**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 на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение о проведении закупки извещение № 31806094661, на оказание услуг по экскавации, погрузке, перевозке, разгрузке на внутренние отвалы ( в границах, определенных программой развития горных работ) вскрышных пород, а также бульдозерному отвалообразованию и содержанию автомобильной дороги для перевозки вскрышных пород от места погрузки до места разгрузки на участке 2 Второй эксплуатационной площадки Азейского бурогольного месторождения.

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

Из протокола № 42 от 01.03.2018г., следует, что решением закупочной комиссии закупка по извещению № 31806094661 была признана несостоявшейся.

Согласно п. 8.5. Положения о закупках товаров, работ услуг для нужд ООО «Компания Востсибуголь», допускается закупка у единственного поставщика, если проведенная ранее процедура закупки не состоялась и имеется единственный участник закупки, подавший заявку и допущенный до участия в закупке (п.п. 1) п. 8.5.3. Положения).

При этом, не допускается изменение существенных условий (объемов, сроков, стоимости - п.п. 9.7. - 9.9. Положения).

В соответствии с п. 8.5.2. Положения, в зависимости от инициативной стороны закупка у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя может осуществляться путем направления предложения о заключении договора конкретному поставщику (подрядчику, исполнителю, либо принятия предложения о заключении договора от одного поставщика (подрядчика, исполнителя) без рассмотрения конкурирующих предложений.

Таким образом, как следует из протокола № 42, закупочной комиссией принято решение о признании закупки несостоявшейся, в виду одной поступившей заявки на участие, при этом решение о заключении с договора с единственным участником -ООО «Вершина» в рамках процедуры закупки **извещение № 31806094661, в том числе на условиях указанных в заявке общества не принималось.**

Вместе с тем, заказчиком с целью заключения договора с ООО «Вершина», как с единственным исполнителем, **участвовавшем в ранее проведенной закупке**, представлен по электронной почте протокол № 43 от 01.03.2018г. (без указания на проведение каких-либо иных закупок, извещений).

В протоколе № 43 указаны иные отличные от предложения ООО «Вершина» указанного в своей заявке (за исключением вида услуг) существенные условия, в отличии от условий проведенной закупки:

- уменьшена стоимость услуг - вместо 5733000 руб. - 4074000 руб.;

-сокращены сроки оказания услуг: с первоначальных с 20.02.2018г. по 30.04.2018г. на с 12.03.2018г. по 30.04.2018г.

- уменьшены объемы вскрышных пород.

Из представленных документов, следует, что договор на оказание услуг № ТУЛ/ДВОУ/2018-157 датированный 13.03.2018г. с новыми условиями был представлен на рассмотрение и подписание ООО «Вершина» с сопроводительным письмом 289 только 30.03.2018г.

При этом, в указанном письме заказчик уведомил, что одна часть из предусмотренных договором услуг (по вскрышным породам) им уже выполнена, **но в тексте договора имеется, выполнение данных работ предусмотрено.**

На рассмотрении установлено, протокол № 43 был подписан закупочной комиссией в рамках

закупки по извещению **№ 31806202631.**

В данной закупке извещение **№ 31806202631** с измененными, по сравнению с условиями в рамках закупки № 31806094661, ООО «Вершина» не давало свое согласие.

Несмотря на то, что предметом закупки являются одни и те же услуги, условия их оказания - объем, стоимость, сроки — различны.

На рассмотрении комиссией антимонопольного органа установлено, что заказчик в устной форме проводил переговоры с ООО «Вершина» о выполнении работ по договору № ТУЛ/ДВОУ/2018-157 до момента его подписания сторонами, вместе с тем ни положения заказчика, ни действующее законодательство, не предусматривает исполнение работ по договору до момента его фактического заключения.

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 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 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 заказчиком в рамках закупки **№ 31806202631**, изменены условия их оказания работ (услуг)- объем, стоимость, сроки, следовательно, в данном случае, сам по себе факт не подписания договора № ТУЛ/ДВОУ/2018-157 ООО «Вершина» 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 «Вершина», сведения о договоре: наименование услуг-услуги по экскавации, погрузке, перевозке, разгрузке вскрышных пород и горной массы, код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: код ОКПД 2- 49.41.19.900-услуги по перевозке автомобильным транспортом прочие, не включенные в другие группировки,; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 4 074 000; код валюты договора –RUB-643, срок исполнения договора: 13.03.2018г. по 30.04.2018г., не включать сроком на 2 года.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...> <...>