

**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 _____

АО «ОДК-ПМ»

614010, г. Пермь, Комсомольский пр-кт, д.
93, к. 61

pmz@pmz.ru

kornilkova-mva@pmz.ru

ООО «Машинери Тулс»

107045, г. Москва, Луков переулок, д. 4,
пом 1, ком. 8, РМЗи

info@machinerytools.ru

Дело № 059/10/5-1425/2020

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»

«25» декабря 2020 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)), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>., заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

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

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

в присутствии представителей: АО «ОДК-ПМ» - <...>(по доверенности), ООО «Машинери Тулс» - <...> (предъявлен паспорт),

рассмотрев обращение **АО «ОДК-ПМ»** (вх. № 022023) о включении сведений об **ООО «Машинери Тулс»** (ИНН 7708362755, 107045, г. Москва, Луков переулок, д. 4, пом 1, ком. 8, РМ3и) 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

16.12.2020 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение АО «ОДК-ПМ», в котором указано, что ООО «Машинери Тулс» уклонилось от подписания договора.

Из письменных пояснений ООО «Машинери Тулс» следует, что задержка подписания договора была связана с тем, что Заказчик направил проект договора в нарушение сроков, предусмотренных положением Документации.

Общество просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

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. 01.10.2020 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru, Заказчиком было размещено извещение № 32009544709 о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку запчастей для станков HSD6-MK3, HSD6-IT1 «WINBRO». При проведении указанной закупки заказчик руководствовался Положением о закупке государственной корпорации «РОСТЕХ» (далее – Положение).

По результатам рассмотрения заявок участников, протоколом № 97-15 от 16.11.2020 г. (опубликован в ЕИС 19.11.2020 г.) участник № 188745 - ООО «Машинери Тулс» был признан победителем, было решено заключить договор с ООО «Машинери Тулс» (ИНН: 7708362755, 107045, г. Москва, Луков переулок, д. 4, пом 1, ком. 8, РМЗи).

Согласно пункту 20.2.1 Положения, договор по итогам процедуры закупки заключается:

(1) в случае проведения конкурентной закупки – не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки, если иной срок, начиная с одиннадцатого дня, не был указан в извещении и / или документации о закупке;

(2) при проведении закупки у единственного поставщика договор заключается после официального размещения извещения (при условии, что информация о такой закупке в соответствии с Положением подлежит официальному размещению), кроме случаев, определенных в подп. 6.6.2(1) – 6.6.2(3), 6.6.2(37) – 6.6.2(40) Положения.

В соответствии с пунктом 20.6.1 Положения, участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

(1) непредставления подписанного им договора в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки;

(2) непредставления им обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере, предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований извещения, документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме;

(3) поступления заказчику в письменной форме либо в электронной форме заявления об отказе от подписания договора;

(4) предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, предоставление которого допускается при проведении закупки, участниками которых являются только субъекты МСП, и при условии формирования протокола разногласий с соблюдением требований законодательства, Положения, условий извещения, документации о закупке;

(5) непредставления им документов, предусмотренных подп. 20.2.13(1), 20.2.14(6) Положения, в предусмотренные извещением, документацией о закупке сроки, и/или предоставление недостоверных сведений в составе таких документов (в случае проведения закупок, предусмотренных п. 12.6.10, 12.11.8, 13.7.12, 13.12.10, 14.7.10, 14.12.11, 15.6.10 Положения).

В соответствии с пунктом 20.6.3 Положения, при уклонении лица, с которым заключается договор, от его подписания, заказчик (организатор закупки) обязан:

(1) удерживать обеспечение заявки такого лица (если требование об обеспечении заявки было предусмотрено в извещении, документации о закупке);

(2) направить обращение о включении сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом 223-ФЗ (для заказчиков I группы), в реестр недобросовестных поставщиков Корпорации (для заказчиков II группы).

Подпунктом 1 пункта 4.22.7 Документации о закупке по запросу предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку запчастей для станков HSD6-MK3, HSD6-ITI «WINBRO» (далее – Документации) предусмотрено, что проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор;

В соответствии с подпунктом 1 пункта 4.22.9 Документации лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора должен направить заказчику подписанный со своей стороны проект договора.

Таким образом, Документацией установлены следующие сроки:

- для Заказчика 5 (пять) рабочих дней с момента размещения итогового протокола для направления проекта договора победителю;

- для Победителя 5 (пять) рабочих дней для подписания проекта договора и направления Заказчику

Учитывая, что итоговый протокол был опубликован в ЕИС 19.11.2020 г., то Заказчик был обязан направить проект договора в течении 5 рабочих дней то есть до 26.11.2020 г. (включительно). Вместе с тем, Заказчик направил проект договора 02.12.2020 г. чем нарушил пункт 4.22.7 Документации.

При этом, принимая во внимание то, что Заказчик разместил проект договора 02.12.2020, то Победитель имел возможность подписать указанный договор до 09.12.2020 (включительно). Не смотря на это, победитель в нарушении п. 4.22.9 Документации, подписал договор только 14.12.2020 г.

В связи с этим, позиция ООО «Машинери Тулс» о том, что пропуск срока подписания договора произошло по причине того, что Заказчик пропустил срок направления проекта договора, а Общество имеет намерение заключить и исполнить договор на поставку запчастей для станков HSD6-MK3, HSD6-ITI «WINBRO» не имеет правового значения.

Вместе с тем, при рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от исполнения Договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности

нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

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.

Ограничения в экономической деятельности, вводимые на основании ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в отношении хозяйствующих субъектов, включенных в реестр недобросовестных поставщиков, имеют признаки публично-правовой ответственности, в обязательный предмет доказывания по настоящему спору входят обстоятельства, однозначно свидетельствующие о недобросовестном поведении поставщика, выразившемся в умышленных действиях, направленных на уклонение от исполнения договора.

Конституционный Суд Российской Федерации в постановлениях от 30.07.2001 и от 21.11.2002 № 15-П разъяснил, что при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Применяемые государственными органами санкции 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.

Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, установила, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

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, кроме этого в рассматриваемой ситуации отсутствует компенсаторная функция.

Кроме того, при рассмотрении жалобы, членам Комиссии антимонопольного органа стало известно, что у победителя было удержано обеспечение заявки такого лица, в соответствии с п. 20.6.3 Положения, что в свою очередь уже является применением меры ответственности.

При указанных обстоятельствах Комиссия Пермского УФАС России, учитывая наличие взаимное нарушение сроков направления договора, не находит оснований для включения сведений об ООО «Машинери Тулс» (ИНН 7708362755) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

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

РЕШИЛА:

По результатам рассмотрения обращения «**ОДК-ПМ**» (вх. № 022023) о включении сведений об **ООО «Машинери Тулс»** (ИНН 7708362755, 107045, г. Москва, Луков переулок, д. 4, пом 1, ком. 8, РМЗи) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», отказать в признании уклонившимся, сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков не направлять.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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