

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующей Л.В. Ребус – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии: членов Комиссии: ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «ПромГрадСтрой» - генеральный директор

- Дальневосточный банк ПАО Сбербанк по доверенности от 22.06.2017 №ДВБ/978-Д,

рассмотрев обращение Дальневосточного банка ПАО Сбербанк о включении ООО «ПромГрадСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон №223-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило обращение Дальневосточного банка ПАО Сбербанк о включении ООО «ПромГрадСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом №223-ФЗ, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам аукциона электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение ремонтных работ (извещение № 32008899371) на предложенных в заявке условиях.

Представитель ООО «ПромГрадСтрой» на рассмотрение дела представила письменные возражения, полагая, что основания для включения ООО «ПромГрадСтрой» в РНП отсутствуют, в заседании комиссии пояснила, что общество согласовывало с заказчиком условия заключения договора посредством телефонной связи в связи с тем, что согласовать условия договора не удалось, общество не подписало договор. Действия по направлению протокола разногласий заказчику, подписанию договора посредством электронной площадки обществом не предпринимались.

Представитель ПАО Сбербанк настаивало на включении общества в реестр недобросовестных поставщиков, так как участник, став победителем аукциона, не подписал договор в установленные законом сроки, протокол разногласий заказчику не направлялся.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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.

Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее - Правила).

Пунктом 2 Правил установлено, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган : сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня; копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора; копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

19.02.2020 ПАО Сбербанк на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32008899371 о проведении аукциона в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение ремонтных работ, техническая документация, проект договора.

Срок подачи заявок установлен до 27.02.2020. Дата подведения итогов – 10.03.2020

Начальная (максимальная) цена договора 16 546 810,82 рублей.

Согласно итоговому протоколу от 10.03.2020 №19/2 на участие в закупке о подано 4 заявки, победителем признано ООО «Промградстрой» как участник, предложивший наименьшее ценовое предложение (цену договора).

Согласно пунктам 5.1, 5.2, 5.3 закупочной документации заключение договора по итогам закупочной процедуры осуществляется в сроки и в порядке, указанные в извещении. Договор по результатам конкурентной закупки с участием СМСП заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭТП и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки и банка. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному банком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется банку с использованием программно-аппаратных средств ЭТП. Банк рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе

разногласий замечания. Договор по результатам конкурентной закупки с участием СМСП заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 22 извещения о закупке договор по результатам закупки заключается не ранее, чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам электронного аукциона. Итоговый протокол размещен на официальном сайте 13.06.2020. Предельный срок подписания договора – 02.04.2020.

27.03.2020 на электронной площадке участнику для подписания направлен договор, подписанный со стороны банка, что подтверждается материалами дела.

По состоянию на 02.04.2020 ООО «ПромГрадСтрой» протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора в адрес заказчика со стороны участника не представлен, договор не подписан.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения договоров, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных поставщиков ставится в зависимость от их добросовестного или не добросовестного поведения.

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

В соответствии с правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований форм, принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе 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 заключить и исполнить договор, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Из представленных в материалы дела документов следует, что обществом протокол разногласий заказчику не направлялся, действия по подписанию договора не предпринимались, что подтверждает отсутствие намерений заключения и исполнения договора по результатам аукциона.

Учитывая, что в установленный закупочной документацией срок ООО «ПромГрадСтрой» не предпринимало попытки направить протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, подписать договор, в действиях общества усматривается недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Проверив представленные в составе обращения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, комиссия пришла к выводу о подтверждении нарушения ООО «ПромГрадСтрой» обязательств по подписанию договора в установленные закупочной документацией сроки.

Для принятия решения о включении ООО «ПромГрадСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков направить в ФАС России настоящее заключение, а также сведения о лице, уклонившемся от заключения договора :

1. Наименование юридического лица, с которым договор, расторгнут по решению суда в связи с существенным нарушением им условий договора: Общество с ограниченной ответственностью «Промградстрой»;

2. Сведения о месте нахождения юридического лица: Россия, 692919, Приморский край, г. Находка, ул. Малиновского, д. 16, кв. 5;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 2508137143;

4. Дата подведения итогов закупки (в случае, если победитель закупки уклонился от заключения договора) либо дата признания закупки несостоявшейся, в которой единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, или участник закупки, признанный единственным участником закупки, или участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, уклонились от заключения договора (в случае, если такое лицо в соответствии с документацией о закупке обязано заключить договор), дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа: протокол от 10.03.2020 №19/2;

5. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг): выполнение ремонтных работ на объектах Дальневосточного банка ПАО Сбербанк расположенных в Приморском крае;

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОКПД 2), продукции и услуг (с обязательным заполнением разделов, подразделов, а также возможным заполнением групп и подгрупп видов экономической деятельности, классов и подклассов продукции и услуг, а также видов продукции и услуг): 42.20.40;

валюта договора: рубль;

цена договора: 10 823 778,57 (десять миллионов восемьсот двадцать три тысячи семьсот семьдесят восемь рублей 57 копеек);

срок исполнения договора: с даты его подписания обеими сторонами и действует до

01.11.2020;

КОД ВАЛЮТЫ ДОГОВОРА:643(RUB).