

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 049/10/5-295/2022

о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

12.01.2023

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия) при участии представителя Федерального государственного унитарного предприятия «Военизированная горноспасательная часть» (далее – Заказчик) <...> (дов. от 27.12.2022), без участия представителей ООО «Промбезопасность» (далее – Участник, Общество), уведомленного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Промбезопасность» (ИНН 5405031140), в связи с уклонением Участника от заключения договора при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки компрессоров кислородных дожимающих для филиала «ВГСО Северо-Востока» ФГУП «ВГСЧ» (реестровый номер извещения 32211865290).

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения договора на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения РНП 223-ФЗ), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211

УСТАНОВИЛА:

1. 21.11.2022 Федеральное государственное унитарное предприятие «Военизированная горноспасательная часть» на официальном сайте

Единой информационной системы zakupki.gov.ru разместило извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки компрессоров кислородных дожимающих для филиала «ВГСО Северо-Востока» ФГУП «ВГСЧ» (реестровый номер извещения 32211865290).

Начальная (максимальная) цена договора – 880 000,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок - 21.11.2022. Дата и время окончания подачи заявок – 29.11.2022 в 00:00 (Мск). Дата рассмотрения первых частей заявок - 02.12.2022. Дата начала срока подачи ценовых предложений - 05.12.2022. Дата рассмотрения вторых частей заявок - 08.12.2022. Дата подведения итогов – 08.12.2022.

В соответствии с протоколом № 1-32211865290-22 от 01.12.2022 рассмотрения заявок на участие в аукционе поступило две заявки, которые были признаны соответствующими требованиям документации.

Согласно протоколу № 2-32211865290-22 от 07.12.2022 подведения итогов аукциона победителем закупки признано ООО «Промбезопасность», предложившее наиболее низкую цену договора – 715 600,00 рублей, и чья заявка была признана соответствующей требованиям документации.

Согласно протоколу заседания Единой комиссии по осуществлению закупок № 3-32211865290-22 от 19.12.2022 ООО «Промбезопасность» было признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения электронного аукциона. Принято решение о заключении договора с участником, занявшим второе место – ООО «Интеграция».

2. В силу 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.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках 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.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Согласно протоколу заседания Единой комиссии по осуществлению закупок № 3-32211865290-22 от 19.12.2022 Заказчик посредством электронной торговой площадки 13.12.2022 направил в адрес победителя закупки проект договора без своей подписи. При этом по состоянию на 19.12.2022 договор не был подписан Обществом, не предоставлен документ, подтверждающий предоставление

обеспечения исполнения договора, также Общество не направляло в адрес Заказчика протокол разногласий. В связи с данными обстоятельствами принято решение о признании Участника уклонившимся от заключения договора.

Указанные обстоятельства подтвердил представитель Заказчика на заседании Комиссии. Кроме того, в материалы дела Заказчиком предоставлена переписка с Обществом по вопросу заключения договора.

20.12.2022 Обществом в адрес Заказчика по электронной почте было направлено сообщение, в котором Общество указало, что не смогло в предусмотренный срок подписать договор со своей стороны по причине болезни ответственного сотрудника. При этом Общество сообщило, что произвело оплату обеспечения исполнения договора, приложив копию платёжного поручения от 19.12.2022 на сумму 44 000,00 рублей. Также Участник просил о предоставлении возможности подписания договора.

В ответ на данное письмо Заказчик сообщил, что предусмотренный аукционной документацией пятидневный срок для подписания договора победителем закупки истек 18.12.2022, в связи с чем 19.12.2022 Участник был признан уклонившимся от заключения договора, подписание договора не представляется возможным.

ООО «Промбезопасность» представило в антимонопольный орган письменные пояснения (от 11.01.2023), где указало, что не имело намерения уклоняться от заключения договора по итогам рассматриваемой закупки. Причиной неподписания договора в срок до 18.12.2022 Общество указало выход из строя компьютера, посредством которого осуществлялись действия, связанные с участием в электронных закупках. При этом оперативное устранение поломки было невозможно в связи с отсутствием на рабочем месте ответственного сотрудника по причине его болезни.

В качестве подтверждения данного факта приложена копия акта технической экспертизы ИТ-оборудования № 60/22 от 16.12.2022, составленного ООО «Компания Альтер-Вест», в котором указывается на выход из строя компьютера, принадлежащего ООО «Примбезопасность».

Также Общество сообщает, что предназначенное к поставке оборудование прибыло на территорию России (приложена копия таможенной декларации № 10620010/281222/3229183 от 28.12.2022 на компрессор кислородный дожимающий). Таким образом, Общество имело возможность и намерение выполнить договор поставки товара.

Кроме того, в качестве подтверждения добросовестного намерения подписать и исполнить договор Общество указывает, что 19.12.2022 им было оплачено обеспечение исполнения договора на сумму 44 000, 00 рублей.

Вместе с тем, Общество полагает, что действиями Заказчика были нарушены права Общества, что выразилось в установлении Заказчиком даты окончания срока подписания договора Участником на нерабочий день – 18.12.2022 воскресенье.

В силу части 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной 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 конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

В соответствии с пунктом 6.1.1 аукционной документации договор по результатам аукциона в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такого аукциона, Заказчика, в сроки, установленные пунктом 23.2.2 Положения и настоящим разделом аукционной документации.

Договор по результатам аукциона в электронной форме заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией и Информационная карта об осуществлении аукциона и заявкой участника такого аукциона, с которым заключается договор.

В течение 5 (пяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола или иного протокола, предусмотренного Положением, Заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора.

В течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель аукциона подписывает

электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в информационной карте об осуществлении электронного аукциона и документации, либо размещает протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя аукциона. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель аукциона, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации об аукционе и (или) извещению об осуществлении аукциона и своей заявке на участие в аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение 3 (трех) рабочих дней с даты размещения победителем аукциона на электронной площадке протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает на электронной площадке доработанный проект договора либо повторно размещает на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя аукциона. При этом размещение на электронной площадке Заказчиком проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в установленном порядке.

В течение 3 (трех) рабочих дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке вышеуказанных документов победитель аукциона размещает на электронной площадке проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (если такое требование было установлено в информационной карте об аукционе и документации об аукционе) и подписанные электронной подписью указанного лица.

В течение 3 (трех) рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя аукциона, и предоставления таким победителем соответствующим требованиям извещения об осуществлении аукциона, документации об аукционе, обеспечения исполнения договора (если такое требование было

установлено) Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Аналогичный порядок заключения договора по итогам проведения закупки и признания участника уклонившимся от заключения договора установлен Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Федерального государственного унитарного предприятия «Военизированная горноспасательная часть», утвержденным приказом генерального директора ФГУП «ВГСЧ» от 20.12.2019 № 850 (далее - Положение о закупке).

Комиссией установлено, что итоговый протокол был размещен Заказчиком в ЕИС 08.12.2022. Договор направлен Заказчиком в адрес Общества посредством электронной торговой площадки 13.12.2022. При таких обстоятельствах срок для подписания договора Участником, предусмотренный аукционной документацией и Положением о закупке (5 календарных дней) истекал 18.12.2022.

Вместе с тем, согласно статье 193 Гражданского кодекса Российской Федерации если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, с учетом того, что окончание срока для подписания договора Участником приходилось на нерабочий день – 18.12.2022, Заказчик был обязан продлить данный срок до ближайшего следующего рабочего дня – то есть, до 19.12.2022.

Решение о признании Участника уклонившимся от заключения договора не могло быть принято Заказчиком ранее 20.12.2022.

На основании изложенного Комиссия полагает, что Заказчиком неправомерно был сокращен срок на подписание договора со стороны победителя закупки, Общество было лишено возможности исполнить обязанность по подписанию договора в срок до 19.12.2022, и, таким образом, права на заключение договора по итогам закупки, решение о признании победителя уклонившимся от заключения договора неправомерно.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 04.02.2014 № 13004/13, в случаях, если спорные отношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или соглашением сторон, допускается применение норм права по аналогии согласно статье 6 ГК РФ и части 6 статьи 13 Арбитражного

процессуального кодекса Российской Федерации.

В настоящем случае порядок рассмотрения обращения органом контроля, основания для принятия решения о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо об отказе в таком включении прямо Законом о закупках и Правилами ведения РНП 223-ФЗ не урегулированы, а потому в настоящем случае допустимо применение аналогии закона, а именно Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Правила ведения РНП 44-ФЗ).

Согласно пункту 14 Правил ведения РНП 44-ФЗ орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, выявлено хотя бы одно из следующих обстоятельств:

а) заказчиком нарушены установленные законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требования:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта;

в) участником закупки не выполнены требования, предусмотренные Федеральным законом для заключения контракта, вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и

(или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится невыполнение требований, предусмотренных Федеральным законом для заключения контракта, по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При указанных обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что Заказчиком нарушен порядок признания Общества уклонившимся от заключения договора, сведения об ООО «Промбезопасность» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, 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 № 1211, Комиссия Магаданского УФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные Федеральным государственным унитарным предприятием «Военизированная горноспасательная часть» в отношении ООО «Промбезопасность» в связи с уклонением участника от заключения по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки компрессоров кислородных дожимающих для филиала «ВГСО Северо-Востока» ФГУП «ВГСЧ» (реестровый номер извещения 32211865290) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.