

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Дело № 021/10/104-368/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 19 мая 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 24 мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 11 в составе:

"..."

при участии в деле от:

заказчика – Автономного учреждения Чувашской Республики «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» Министерства экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики — "..."

победителя закупки – общества с ограниченной ответственностью «Промышленное оборудование» - "..."

рассмотрев обращение, представленное Автономным учреждением Чувашской Республики «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» Министерства экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики, о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Промышленное оборудование» (далее — Общество, ООО «Промышленное оборудование») в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр) в связи с уклонением от заключения договора на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO (изв. № 32312147393),

УСТАНОВИЛА:

Автономное учреждение Чувашской Республики «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» Министерства экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики

представило в Чувашское УФАС России в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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 (далее – Правила), сведения в отношении ООО «Промышленное оборудование», для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков 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:

а) 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;

б) 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;

в) 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;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя

закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Пунктом 3 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков установлено, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган:

а) сведения о лице, уклонившемся от заключения договора, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня, 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;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого должен быть заключен договор с лицом, уклонившимся от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии), направленного лицом, уклонившимся от заключения договора, об отказе от заключения договора;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора лица, уклонившегося от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе от заключения договора лица, уклонившегося от заключения договора.

В соответствии с пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков уполномоченный орган осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2 - 4 Правил, в установленном им порядке.

Комиссия Чувашского УФАС России в результате осуществления проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и

документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг Государственного автономного учреждения Чувашской Республики «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» Министерства экономического развития и имущественных отношений Чувашской Республики, утвержденным протоколом наблюдательного совета АУ «МФЦ Чувашии» Минэкономразвития Чувашии от 16.09.2022 № 11/22.

27.02.2023 Заказчиком на официальном сайте размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO (номер извещения 32312147393).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 493 350,00 рублей.

Дата подведения итогов в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства – 10.03.2023 .

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона №32312147393-04 от 10.03.2023 ООО «Промышленное оборудование» признано победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO.

Согласно пункту 23 Информационной карты Аукционной документации договор должен быть заключен не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней со дня размещения в единой информационной системе (электронной площадке) итогового протокола аукциона.

Комиссией установлено, что Заказчиком 15.03.2023 на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК-ТОРГ» размещен проект договора.

20 марта участником в адрес заказчика направлен протокол разногласий.

23 марта заказчиком в адрес общества направлен ответ на протокол разногласий вместе с проектом договора без учета предложений общества.

Таким образом, победитель закупки должен был не позднее 23 час. 59 мин. 30.03.2023 разместить на официальном сайте проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя закупки, подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Однако, в установленные пунктом 23 Информационной карты Аукционной документации сроки победитель закупки проект контракта не подписал.

На основании вышеизложенного Заказчик протоколом от 31.03.2023 признал ООО «Промышленное оборудование» уклонившимся от заключения договора на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO.

Представитель Общества пояснил, что 20.03.2023 ООО «Промышленное оборудование» разместило на электронной площадке ТЭК-Торг и единой информационной системе протокол разногласий. Исходя из правовой природы закупки и проекта договора, в нем не может содержаться услуга по замене ламп в оборудовании Заказчика и их дальнейшая транспортировка для утилизации. Неподписание договора поставки со стороны победителя закупки в редакции Заказчика обусловлено именно указанным доводом и отказом Заказчика от внесения изменения в проект договора. По мнению Общества, требование Заказчика о предоставлении услуги по замене ламп, являющихся опасными отходами, и их последующей транспортировке для утилизации неконкретизированным, незаконным и невыполнимым с гражданско-правовой точки зрения.

Однако, Общество готово поставить товар Заказчику в требуемом количестве на условиях, предусмотренных договором и спецификацией.

Вместе с тем, представитель Заказчика пояснил, что Раздел 3 «Техническое задание» и раздел 6 «Проект договора» являются неотъемлемыми частями документации об аукционе в электронной форме на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO.

В заявке ООО «Промышленное Оборудование» указало следующее: «Изучив извещение о проведении настоящей процедуры, включая опубликованные изменения и документацию, настоящим удостоверяется, что мы (я), нижеподписавшиеся (-ийся), согласны (-ен) поставить товар / выполнить работы / оказать услуги в соответствии с предлагаемыми проектом договора, техническим заданием и требованиями документации к данной процедуре.».

Техническим заданием и проектом договора (пункт 4.3. проекта договора) предусмотрено, что Поставщик осуществляет доставку Товара Заказчику согласно Техническому заданию.

Таким образом, предварительно изучив извещение об аукционе в электронной форме, документацию об аукционе в электронной форме, подав заявку, ООО «Промышленное Оборудование» дало согласие на выполнение обязательств по договору в соответствии с требованиями документации об аукционе в электронной форме и условиями проекта Договора, неотъемлемой частью которого является Техническое задание.

Комиссия Чувашского УФАС России изучив аукционную документацию, иные представленные материалы, пояснения сторон, приходит к выводу, о не включении сведений в отношении ООО «Промышленное Оборудование» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки на поставку ультрафиолетовых ламп "LightTech" LUV 15W T8 ECO (номер извещения 32312147393).

При принятии решения Комиссия Чувашского УФАС России учитывала тот факт, что ранее обращений о включении ООО «Промышленное Оборудование» в РНП в Чувашское УФАС России не поступало.

В то же время Комиссия Чувашского УФАС отмечает, что заказчиком заключен

договор со вторым участником, который на момент рассмотрения дела исполнен.

Кроме того, Комиссия принимает во внимание тот факт, что Общество является профессиональным участником рынка, на котором проводилась закупка, ранее аналогичные договоры заключались и исполнялись надлежащим образом.

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.

В силу части 4 статьи 5 Закона о закупках сведения, содержащиеся в реестре недобросовестных поставщиков, должны быть доступны для ознакомления в единой информационной системе без взимания платы.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, и 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).

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#), от 21.11.2002 [N 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 должны отвечать требованиям [Конституции](#) Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым [Конституцией](#)

Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Согласно правовой позиции 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, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного 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».

В соответствии с пунктом 7 статьи 5 Закона о закупках, при закупке заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном статьей 5 Закона о закупках, и (или) в реестре недобросовестных поставщиков, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение (расторжение государственного контракта по решению суда в связи с существенным нарушением условий контракта), влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном нарушении исполнителем условий договора.

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности».

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения [Закона](#) и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать 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 контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения,

необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

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.

В действиях ООО «Промышленное оборудование» антимонопольным органом не был выявлен факт отсутствия реального намерения заключить и исполнить договор.

При этом ни [Закон](#) о закупках, ни [Постановление](#) Правительства РФ от 22.11.2012 г. 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.

Рассмотрев представленные документы и материалы, а также принимая во внимание то обстоятельство, что Заказчик не настаивает на включение в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Промышленное оборудование», Комиссия Управления посчитала возможным не включать ООО «Промышленное оборудование» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Чувашского УФАС России, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, постановлениями Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе», от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Промышленное оборудование», находящемся по адресу: 603167, Российская Федерация, Нижегородская обл., г. Нижний Новгород, ул. Гордеевская, д. 56, кв. 177 (ИНН 5257124409, ОГРН: 1115257009450) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

Примечание: 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.

2023-3531