

Заключение № 05-08/33-22 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,
уклонившимся от заключения договора

10.08.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган 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 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...>– главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение МП г. Омска «Тепловая компания» (далее также Заказчик) о включении сведений об ИП Эпштейне Кирилле Сергеевиче (далее – <...>, Предприниматель, Ответчик) (ИНН <...>) (вх. Омского УФАС России от 02.08.2022 № 7541) в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

в отсутствие Заказчика, надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения настоящего дела;

при участии представителя <...> посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность от 10.08.2022 б/н),

УСТАНОВИЛА:

1. 02.08.2022 в Омское УФАС России поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об <...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Заказчика, об уклонении <...>, победителя аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных (извещение № 32211487454) (далее – аукцион, закупка) от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, МП г. Омска «Тепловая компания» проведен аукцион в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания» от 14.05.2019 (далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу проведения электронного аукциона № 2427682 от 13.07.2022, протоколу подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме № ППИ 316/22 от 14.07.2022 (далее – Протокол подведения итогов) на участие в закупке поступило четыре заявки, по итогам рассмотрения которых, аукционной комиссией Заказчика принято решение признать победителем аукциона <...> и заключить с последним договор на сумму 5 563 680,11 руб.

Протоколом признания участника уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме № ППУ 316/22 от 26.07.2022 <...> в соответствии с частью 13 статьи 18 Положения о закупках признан уклонившимся от заключения договора, в связи с неподписанием проекта договора.

На основании изложенного, МП г. Омска «Тепловая компания» просит внести сведения об <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 03.08.2022 № 05-6202 Ответчиком представлены документы, подтверждающие, по мнению Предпринимателя, отсутствие в его действиях умысла на уклонение от заключения договора.

На заседании Комиссии 10.08.2022 представитель <...> пояснил, что неподписание проекта договора в регламентированные сроки вызвано поломкой ноутбука, на котором содержалась электронная цифровая подпись <...>. Также представитель Предпринимателя пояснил, что у ИП Эпштейна К.С. отсутствовал умысел на уклонение от заключения договора, поскольку последним на момент определения <...> победителем имелся заключенный с ТОО «Рем-Строй» договор на поставку труб, являющихся предметом аукциона.

На основании изложенного, представитель Ответчика просит не включать сведения об <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

3. С обращением МП г. Омска «Тепловая компания» от 02.08. 2022 в Омское УФАС России поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения				Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре						
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКПД2	валюта договора код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
<...>	Россия	143441, Московская обл., Красногорский р-н, д. Путилково	ул. Сходненская, д. 11, кв. 873	<...>	14.07.2022	-	Протокол подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме № ППИ 316/22 от 14.07.2022	Поставка труб стальных	24.20.13.130	рубель 643	5 563 680,11	30.12.2022	-

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

Согласно Правилам направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденным Постановлением № 1211, правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

При проведении закупки Заказчик руководствовался Положением о закупках
компания».

МП г. Омска «Тепловая

Частью 15 статьи 3.2 Закон о закупках установлено, что 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 силу частей 2, 3 статьи 18 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает на электронной площадке проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке.

В течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий.

Согласно части 7 статьи 18 Положения о закупках в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

С момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 статьи 18 Положения о закупках и подписанного Заказчиком договора он считается заключенным (часть 8 статьи 18 Положения о закупках).

Согласно части 9 статьи 18 Положения о закупках договор может быть заключен не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола.

Договор по результатам конкурентной закупки в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно победителя, Заказчика (часть 11 статьи 18 Положения о закупках).

В силу части 13 статьи 18 Положения о закупках победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 18 Положения о закупках.

В случае признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола (часть 14 статьи 18 Положения о закупках).

Аналогичные положения в части порядка и сроков подписания проекта договора по результатам закупок установлены в пункте 6.5 документации об аукционе в электронной форме на поставку труб стальных, утвержденной и.о. председателя комиссии по осуществлению закупок МП г. Омска «Тепловая компания» от 21.06.2022 (далее – Документация).

Комиссия, проанализировав представленные МП г. Омска «Тепловая компания», <...> документы и сведения, в частности действия Заказчика и Предпринимателя на стадии подписания договора по результатам закупки, установила следующее.

14.07.2022 в Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» опубликован Протокол подведения итогов.

С 14.07.2022 по 18.07.2022 велась переписка между <...> и МП г. Омска «Тепловая компания» по вопросу заполнения проекта договора.

18.07.2022– Заказчик разместил на сайте оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» для подписания <...> проект договора.

25.07.2022 – регламентированная дата подписания проекта договора.

26.07.2022 – решение Заказчика о признании <...>, уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, в сроки установленные Положением о закупках, Документацией, со стороны <...> проект договора не подписан.

Между тем, в ходе рассмотрения обращения МП г. Омска «Тепловая компания» Предпринимателем представлена квитанция № 39/07 от 23.07.2022 о приеме в ремонт ноутбука Asus X552M. Как следует из указанной квитанции ноутбук Asus X552M не включался и не загружался.

Также <...> представлен акт о неисправности от 26.07.2022 № 39/07, согласно которому на ноутбуке Asus X552M

проведена диагностика и выявлена коррозия дорожек на контроллере питания, а также произведено лужение и восстановлена целостность цепи питания.

Согласно товарному чек от 26.07.2022 № 3 стоимость ремонтных работ составила 3 800,00 руб.

Из указанного следует, что в период с 23.07.2022 по 26.07.2022 ноутбук Asus X552M Предпринимателя находился в неисправном состоянии и подлежал ремонту.

Комиссией также установлено, что 22.06.2022 между ТОО «Рем-Сторс» и <...> заключен договор поставки № 256, согласно которому ТОО «Рем-Сторс» обязуется передать в собственность Предпринимателю трубы стальные. Общая сумма договора составила 4 729 128,09 руб.

16.07.2022 платежным поручением № 158 <...> на счет ООО «Рем-Сторс» произведена предоплата по указанному договору в размере 500 000,00 руб.

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 возможного 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, 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, которое предполагает его недобросовестное поведение, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие).

Ввиду этой меры в каждом конкретном случае антимонопольный орган должен решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении определенного нарушителя исходя из значимого комплекса обстоятельств.

Вместе с тем, по настоящему делу действия <...>, направленные на умышленное уклонение от заключения договора, не установлены.

Комиссией принято во внимание, что представителем <...> активно велась переписка с Заказчиком на этапе заполнения последним проекта договора, Предпринимателем заключен договор на поставку требуемой МП г. Омска «Тепловая компания» продукции (труб стальных), а также внесена предоплата по указанному договору. Кроме того, учтен тот факт, что с 23.07.2022 по 25.07.2022 у Предпринимателя отсутствовала объективная возможность подписания проекта договора ввиду поломки ноутбука Asus X552M, что подтверждается соответствующими документами.

Таким образом, Комиссией при анализе совокупности представленных сведений и документов, не установлено обстоятельств, свидетельствующих о недобросовестном поведении <...> его умышленных действиях (бездействии), которые привели к не заключению договора, в связи с чем, у Комиссии не имеется достаточных оснований для включения сведений об <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении <...> (ИНН <...>), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения МП г. Омска «Тепловая компания»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, юридический адрес: <...>) – победителе аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку труб стальных (извещение № 32211487454) – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>