

<...>

ЗАКЛЮЧЕНИЕ **по делу № 022/10/5-466/2024**

02 мая 2024 г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля органов власти;

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

от заявителя – КГБПОУ «Алтайский транспортный техникум» <...> – не явились, к ВКС не подключились,

от победителя ООО «Топливная компания Запсибрегион» <...> (по доверенности), участие обеспечено путем ВКС,

рассмотрев обращение КГБПОУ «Алтайский транспортный техникум» (вх. №4551/24 от 22.04.2024) о включении ООО «Топливная компания Запсибрегион» <...> в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в связи с уклонением от заключения договора по итогам закупки № 32413428024 на поставку дизельного топлива,

УСТАНОВИЛА:

КГБПОУ «Алтайский транспортный техникум» (далее – Заказчик) 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 (далее - Реестр), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), представил в УФАС по Алтайскому краю сведения в отношении ООО «Топливная компания Запсибрегион» <...> для включения в Реестр по факту уклонения от заключения договора по итогам закупки № 32413428024 на поставку дизельного топлива.

Комиссия УФАС в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения договора установила следующее.

26.03.2024 заказчиком – КГБПОУ «Алтайский транспортный техникум» извещение №32413428024 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку дизельного топлива.

Дата начала срока подачи заявок - 26.03.2024.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 03.04.2024 11:00.

Дата начала срока подачи ценовых предложений - 08.04.2024.

Дата рассмотрения вторых частей заявок - 09.04.2024.

Максимальная цена договора: 1 158 000,00 руб.

Классификация по ОКПД2 - 19.20.21.315 Топливо дизельное летнее экологического класса К5.

В соответствии с итоговым протоколом аукциона в электронной форме с участием субъектов МСП от 05.04.2024 для участия в аукционе подана 1 заявка ООО «Топливная компания Запсибрегион», заявка признана соответствующей требованиям, установленным в извещении и документации о проведении аукциона.

Пунктом 16.1. документации о проведении аукциона установлено, что договор по результатам аукциона заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭП и должен быть подписан усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, заказчика. В случае наличия

разногласий по проекту договора, направленного заказчиком, участник закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и (или) документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭП. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику 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.

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, в соответствии с которым определен победитель закупки, заказчик направляет без своей подписи проект договора победителю закупки либо иному лицу, с которым в соответствии с Положением заключается договор (п. 16.2 документации о проведении аукциона).

Победитель закупки либо иное лицо, с которым в соответствии с Положением заключается договор, обязан в срок со дня получения им от заказчика проекта договора и не позднее десяти дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола направить заказчику подписанный договор, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо разместить на ЭП протокол разногласий (п. 16.3 документации о проведении аукциона).

Пунктом 16.7. документации о проведении аукциона установлено, что в случае если участник закупки, с которым заключается договор, в указанный срок, не представил заказчику подписанный договор на условиях, предусмотренных заявкой победителя и извещением и (или) документацией о закупке, обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, участник закупки, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Комиссией УФАС установлено, что итоговый протокол аукциона в электронной форме с участием субъектов МСП от 05.04.2024 размещен в ЕИС – 05.04.2024.

Проект договора направлен победителю через ЭТП – 09.04.2024.

Крайний срок подписания проекта договора участником закупки – 16.04.2024.

Протоколом № 2024.68837 о признании победителя аукциона в электронной форме МСП на поставку дизельного топлива уклонившимся от заключения договора от 17.04.2024 победитель закупки – ООО «Топливная компания Запсибрегион» признан уклонившимся от заключения договора.

Ко дню рассмотрения обращения о включении в РНП от ООО «Топливная компания Запсибрегион» в адрес антимонопольного органа поступили письменные пояснения, из текста которых следует, что обществом не был заключен договор по итогам закупки № 32413428024 на поставку дизельного топлива, в связи с тем, что ответственным сотрудником без согласования с руководителем Общества была подана заявка на участие в закупке, за нарушение трудовых обязанностей ответственное лицо было привлечено к дисциплинарному взысканию. ООО «Топливная компания Запсибрегион» проведен анализ рыночных цен для определения возможности последующего исполнения договора по данной закупке, в ходе которого установлено, что согласно извещению о закупке НМЦ составляет 1 158 00 руб. при цене за единицу 57,90 руб. за литр кубический. Из анализа рыночных цен, проведенного к предполагаемой дате подписания договора, установлено, что средняя цена на топливо дизельное летнее экологического класса не ниже К5 составляет 72 821 р/т себестоимость дизельного топлива при плотности 0,855 цена за литр 62,26 р/л. Таким образом, НМЦ закупки является существенно заниженной, и заключение договора на таких условиях стало бы кабальной сделкой, в соответствии со ст. 179 ГК РФ.

02.05.2024 на заседании Комиссии УФАС представитель общества письменную позицию поддержал, просил не включать в реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, в связи с тем, что ООО «Топливная компания Запсибрегион» не имела умысла уклоняться от заключения договора, поскольку не собиралось вовсе участвовать в данной закупке, но, не смотря на это, Общество провело анализ рынка цен демонстрируя намерение к заключению договора и его последующему исполнению.

Кроме того, представитель общества пояснил, что ООО «Топливная компания Запсибрегион» ведется активная деятельность путем оказания услуг и выполнения работ, все контракты выполняются в установленные сроки без каких-либо замечаний со стороны заказчиков.

Комиссия УФАС изучив представленные материалы, заслушав представителя ООО «Топливная компания Запсибрегион», приходит к следующим выводам.

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.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках в Реестр 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 соответствии с частью 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 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 (далее - Правила).

Согласно пункту 1 Правил сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора, в том числе не представивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не представивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения направляются в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицами принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, основанием для включения сведений в такой реестр должно являться недобросовестное поведение

признанного победителя закупки, препятствующее заключению и (или) исполнению договора.

Законодательство не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае, в связи с чем при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав им надлежащую оценку существенности нарушения, степени вины поставщика, правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник конкурентной процедуры по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания договора.

Согласно [ч. 1 ст. 2](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законном порядке.

Согласно [ст. 309](#) ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно [ст. 310](#) ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Заявкой на участие в закупке участник подтвердил, что он полностью изучил всю документацию о закупке и в случае признания его

победителем согласен исполнить условия договора, указанные в извещении и документации.

Принимая условия закупочной документации и направляя предложение по условиям договора, общество по своему усмотрению распорядилось принадлежащими ему гражданскими правами, свободно и непринужденно подало заявку на участие в закупке, в которой обязалось выполнить комплекс услуг, следовательно, при принятии условий закупочной документации и направлении своего предложения общество должно было проявить ту степень заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него с учетом риска осуществления им предпринимательской деятельности, и соотнести предложенное со своими интересами и возможностями.

Руководствуясь указанными нормами, исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства, Комиссия УФАС приходит к выводу, что действия ООО «Топливная компания Запсибрегион» носят недобросовестный характер состоящий в злоупотреблении своим правом, поскольку общество, подавая заявку на участие в закупке знало и понимало не только условия закупки, но и коммерческие риски связанные с затратами на оказание услуг которые были предметом закупки.

Рост цены на топливо и увеличение в связи с этим затрат общества на указываемые услуги не может являться основанием для отказа от принятого на себя обязательства заключить договор на условиях закупочной документации; зная о всех условиях закупки, о экономической составляющей оказываемых им услуг и получив право на заключение контракта общество уклонилось от его заключения сославшись на экономическую невыгодность контракта, тем самым злоупотребив предоставленными ему гражданскими правами.

В заседание Комиссии УФАС были представлены, в том числе, акт приема-передачи электронной подписи от 10.01.2023, из которого следует, что <...> ООО «ТД Запсибрегион» <...>передает <...> электронную подпись для оформления и подачи заявок для участия в закупках от имени ООО «ТК Запсибрегион», а также для подписания проектов контракта, по которым Общество признано победителем.

Комиссия УФАС отмечает, что подача заявки на участие в данной закупке сотрудником ООО «ТД Запсибрегион», которому на основании распорядительных документов передана ЭЦП для оформления и подачи заявок для участия в закупках от имени ООО «ТК Запсибрегион», без согласования с руководителем ООО «ТК Запсибрегион», не может рассматриваться в качестве уважительной причины неподписания

контракта по итогам закупки.

В связи с тем, что в процессе рассмотрения обращения факт уклонения ООО «Топливная компания Запсибрегион» от подписания договора по итогам закупки № 32413428024 на поставку дизельного топлива установлен, ввиду отсутствия документов, подтверждающих добросовестное поведение победителя закупки, отсутствия сведений об уважительных причинах такого поведения Комиссия УФАС считает, что при данных обстоятельствах, победителя закупки - ООО «Топливная компания Запсибрегион» необходимо считать уклонившимся от подписания договора.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, Приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, предоставленные КГБПОУ «Алтайский транспортный техникум» в отношении ООО «Топливная компания Запсибрегион» <...> включить в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», по факту уклонения от заключения договора по итогам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку дизельного топлива (закупка № 32413428024, дата подведения итогов — 05.04.2024).

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

< >

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

2024-4547