

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-1265/2023 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков «02» июня 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) рассмотрев обращение МБУК «Зоопарк» (далее - Заказчик) вх. № 6922/23 от 26.05.2023 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Фролове 2023-8104 2 Владимире Анатольевиче (ИНН 7432001854) в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по благоустройству части территории МБУК «Зоопарк» (искусственное водное устройство – декоративный водоем), в соответствии с проектом Шифр: 4.2022-2. по адресу: г. Челябинск, ул. Труда 191 (извещение № 32312226851), УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение МБУК «Зоопарк» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Фролове В.А. (ИНН 7432001854) в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по благоустройству части территории МБУК «Зоопарк» (искусственное водное устройство – декоративный водоем), в соответствии с проектом Шифр: 4.2022-2. по адресу: г. Челябинск, ул. Труда 191 (извещение № 32312226851). Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. МБУК «Зоопарк» провело конкурс в электронной форме на право заключения договора на осуществление работ по благоустройству части территории МБУК «Зоопарк» (искусственное водное устройство – декоративный водоем), в соответствии с проектом Шифр: 4.2022-2. по адресу: г. Челябинск, ул. Труда 191 (извещение № 32312180291). 12.04.2023 в ЕИС размещен протокол подведения итогов закупки, так победителем конкурса в электронной форме признан ИП Фролов В.А. 24.04.2023 в адрес МБУК «Зоопарк» поступил отказ от заключения договора, в связи с полученной травмой ИП Фроловым В.А., препятствующей выполнению предусмотренных закупкой работ. 04.05.2023 МБУК «Зоопарк» подписан и размещен на ЭТП протокол признания участника уклонившимся от заключения договора. Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках. Согласно Приказу 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 территориального 2023-8104 3 органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков. Обращение МБУК «Зоопарк» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Фролове А.В. направлено в

Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные 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 ноября 2012 года № 1211. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Включение сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением 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. При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что 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 (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О). По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Следовательно, 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 оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д. 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 закупки. Согласно пункту 33.3 Положения о закупке в течение пяти дней со дня получения проекта договора победитель конкурса в электронной форме обязан подписать его, а также предоставить обеспечение исполнения договора и (или) гарантийных обязательств в случае, если Заказчиком

было установлено требование о предоставлении соответствующего обеспечения. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, победитель такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, конкурсной документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется Заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки в срок, установленный для подписания проекта договора. Заказчик рассматривает протокол разногласий и в течение трех дней со дня получения протокола разногласий направляет победителю 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 трех дней со дня повторного получения проекта договора победитель должен подписать его и предоставить соответствующее обеспечение Заказчику. В случае, если победитель конкурса в электронной форме в установленный срок не обеспечивает выполнение условий настоящего пункта, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Следовательно, не позднее 18.04.2023 ИП Фролов В.А. обязан был подписать проект договора со своей стороны. Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что в соответствии с заявкой победителя закупки срок выполнения работ составляет 10 рабочих дней. В соответствии с пунктом 4 Информационной карты закупочной документации день начала выполнения работ считается с момента заключения договора. В силу пункта 33.1 Положения о закупке договор по результатам конкурса в электронной форме заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте итогового протокола, составленного по результатам конкурса в электронной форме. В случае необходимости 2023-8104 5 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. Таким образом, не позднее 02.05.2023 договор по результатам закупки должен быть заключен, а с 03.05.2023 по 18.05.2023 ИП Фролову В.А. необходимо было выполнить взятые на себя обязательства по договору. Однако, договор между МБУК «Зоопарк» и ИП Фроловым В.А. не заключен. Причиной не заключения договора по результатам закупки послужил отказ ИП Фролова В.А. (от 24.04.2023 исх. № 5), обусловленный временной нетрудоспособностью (травма руки). Указанное препятствует выполнению необходимых Заказчику работ, поскольку индивидуальный предприниматель планировал лично производить работы, в заявке к закупке отсутствуют сведения о лицах, которые в обязательном порядке должны привлекаться к работам, а закупочной документацией Заказчика указанное не установлено. ИП Фроловым В.А. представлены листы нетрудоспособности № 910174637626, 910176343521 с периодами освобождения от работы с 17.04.2023 по 24.04.2023 (8 дней) и с 25.04.2023 по 24.05.2023 (30 дней). Также установлено, что до конца срока (до 18.04.2023) на подписание со своей стороны проекта договора ИП Фролов В.А. получил травму, лист нетрудоспособности № 910174637626 свидетельствует о наличии травмы уже 17.04.2023. Таким образом, на период производства работ у

индивидуального предпринимателя отсутствует возможность в их исполнении. ИП Фролов В.А. до получения травмы предпринимал необходимые действия, направленные на заключение договора и осуществление работ по благоустройству части территории МБУК «Зоопарк» согласно договору (направление заявок в банки в целях получения банковской гарантии, закупка материалов для благоустройства), что по мнению Комиссии Челябинского УФАС России может свидетельствовать о его намерении в заключить договор по результатам закупки. Иных бесспорных доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение лица, его умышленное уклонение от заключения договора, в материалах обращения не имеется. Вместе с тем, положениями закупочной документацией предусмотрено привлечение субподряда к работам, ИП Фролов В.А. пояснил, что после полученной травмы он не смог найти субподрядчиков, готовых исполнить необходимые работы по предложенной цене, однако, доказательств, что им были предприняты указанные меры не представлено. Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии вины у ИП Фролова В.А., поскольку обстоятельство, послужившее не заключению договора и дальнейшее не исполнение им обязательств по договору произошло по независящим от лица обстоятельствам, что также не может трактоваться как недобросовестное поведение 2023-8104 6 индивидуального предпринимателя. Всесторонне исследовав все обстоятельства дела и представленные документы, Комиссия Челябинского УФАС пришла к выводу о том, что признание ИП Фролова В.А. в качестве недобросовестного поставщика не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности индивидуального предпринимателя в течение двух лет участвовать в закупках и является санкцией, несоразмерной характеру совершенного участником деяния. С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках, РЕШИЛА: Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ИП Фролове В.А. (454138, Челябинская обл., г. Челябинск, Комсомольский пр-кт, 38, стр. Б, кв. 7-8, ИНН 745205387673, ОГРНИП 320745600140107) в Реестр недобросовестных поставщиков.