

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об отсутствии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«6» мая 2020 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России 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 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия)), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференции, в присутствии директора ООО ПА «Студия СВ» - <...>., представителя ООО ПА «Студия СВ» - <...>. (по доверенности), в отсутствие ответчика, надлежащим образом уведомлен,

рассмотрев обращение МАУ «Агентство социокультурных проектов» (вх. № 006953) о включении сведений об ООО ПА «Студия СВ» (ИНН 5904239240, 614007, г. Пермь ул. Подводников, 75) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

УСТАНОВИЛА

21.04.2020 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение МАУ «Агентство социокультурных проектов», согласно которому, ООО РА «Студия СВ», признанное победителем закупки, уклонилось от подписания договора.

Из письменных пояснений ООО РА «Студия СВ» следует, что заказчик направил обращение о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков преждевременно, не дождавшись трехдневного срока на подписание договора со стороны общества – победителя закупки. Общество просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиками 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 22.11.2012г. №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших 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 (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением

условий договора.

При этом, согласно письма ФАС РФ №ИА/31163/14 от 04.08.2014 г. В ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

2. 20.03.2020 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru, Заказчиком было размещено извещение № 32009013307 о проведении открытого конкурса на поставку, монтаж/демонтаж и вывоз конструкций «Звезда 4м» и «Звезда 5м». При проведении указанной закупки заказчик руководствовался Положением о закупке Муниципального автономного учреждения "Агентство социокультурных проектов" города Перми (далее – Положение).

По результатам рассмотрения заявок участников, протоколом № 32009013307-03 от 07.04.2020 г. (опубликован в ЕИС 08.02.2020 г.) победителем было признано ООО РА «Студия СВ» (ИНН 5904239240, 614007, г. Пермь ул. Подводников, 75).

Согласно п. 30.5 Положения, Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания итогового протокола по результатам закупки передает участнику закупки, признанному победителем закупки, проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявке на участие в закупке, и (или) цены договора, предложенной таким участником конкурентной закупки, в проект договора, прилагаемый к документации о закупке с учетом особенностей, установленных настоящим разделом Положения о закупке, не менее чем в двух экземплярах.

В соответствии с п. 30.8 Положения, 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.

На основании п. 30.9 Положения, участник закупки, с которым заключается договор, в срок, установленный документацией о закупке, подписывает такой договор и направляет его заказчику вместе с обеспечением исполнения договора, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора. В случае если участником закупки не исполнены требования настоящего пункта, он признается уклонившимся от заключения договора.

По итогам открытого конкурса (реестровый номер закупки: 32009013307) Общество признано победителем и за ним закреплено право на заключение договора на поставку монтаж/демонтаж и вывоз конструкций «Звезда 4м» и «Звезда 5м», что подтверждается протоколом оценки и сопоставления заявок №32009013307-03 от 07.04.2020 года, размещенным в Единой информационной системе 08.04.2020 года.

В соответствии с разделом X Документации, заказчик в течение трех рабочих дней со дня размещения итогового протокола проведения закупки передает победителю закупки проект договора (Приложение №11 к конкурсной документации), который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем закупки, в проект договора, прилагаемый к

документации о закупке, не менее чем в двух экземплярах.

Победитель закупки в течение трех рабочих дней со дня получения от заказчика подписывает такой договор, скрепляет его печатью (за исключением физического лица) и направляет его заказчику вместе с обеспечением исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора. Договор может быть заключен не ранее, чем через десять дней с даты размещения на официальном сайте протокола проведения закупки и не позднее 20 дней с даты размещения на официальном сайте итогового протокола проведения закупки.

Таким образом, Общество, будучи победителем закупки, должно подписать договор в срок не превышающих трех рабочих дней со дня его получения от Заказчика, при этом договор может быть заключен не ранее, чем через десять дней с даты размещения на официальном сайте протокола проведения закупки и не позднее 20 дней с даты размещения на официальном сайте итогового протокола проведения закупки.

16.04.2020 года Учреждение направило Обществу проект договора для подписания, в указанный день Общество получило договор. Иного материала не установлено. Следовательно, ООО РА «Студия СВ» имел возможность подписать указанный договор, скрепить его печатью и направить заказчику **в срок до 21.04.2020 г. включительно.** До истечения указанного периода МАУ «Агентство социокультурных проектов» не имело правовой возможности признать ООО РА «Студия СВ» уклонившимся от заключения договора.

Из анализа представленных в материалы документов Комиссией Пермского УФАС также установлено следующее.

16.04.2020 года со стороны ООО РА «Студия СВ» посредством электронной почты было направлено письмо с уведомлением об отказе заключить договор на поставку, монтаж/демонтаж и вывоз конструкций «Звезда 4м» и «Звезда 5м» в адрес МАУ «Агентство социокультурных проектов» (на адрес электронной почты <...>).

На рассмотрении жалобы представители ООО РА «Студия СВ» пояснили, что указанное уведомление от 16.04.2020 года было написано директором Общества в условиях негативной эмоциональной обстановки, вызванной тем, что в настоящее время в связи с введенными ограничительными мерами, связанными с борьбой с новой короновирусной инфекцией (COVID-19), офис Общества закрыт, банк отказывается предоставлять оборотные денежные средства, декларируемые государством меры поддержки бизнеса не реализуются на практике.

В дальнейшем директор Общества обратился за консультацией в Пермскую торгово-промышленную палату, юристы которой разъяснили ему, что в сложившейся ситуации он поступил неправильно и дали рекомендацию немедленно отозвать письмо, что и было им сделано.

В материалы дела представлен скриншот электронного письма, направленного ООО РА «Студия СВ» (с адреса электронной почты <...> на адрес электронной почты <...>) с отзывом ранее направленного уведомления 16.04.2020 г.).

В ответ на данные пояснения МАУ «Агентство социокультурных проектов» представило письменные пояснения, согласно которым МАУ «Агентство социокультурных проектов» не получало в свой адрес письмо об отзыве уведомления о невозможности заключить договор.

Комиссия Пермского УФАС отмечает, что в рассматриваемом случае существенного значения не имеют факты указанной переписки между ООО РА «Студия СВ» и МАУ «Агентство социокультурных проектов», поскольку направление победителем закупки письма о неготовности (отказе) заключить договор **не является достаточным основанием, для признания его уклонившимся от заключения договора до истечения установленного срока установленной Документацией для подписания договора.**

Таким образом, на момент направления заказчиком сведений об ООО РА «Студия СВ» для включения в реестр недобросовестных поставщиков, срок для подписания договора со стороны победителя закупки не истек. В связи с чем действия МАУ «Агентство социокультурных проектов» по признанию ООО РА «Студия СВ» уклонившимся от заключения договора и заключение договора с ООО Производственная компания «Северная компания(1)» (ИНН 5906142691) являются сомнительными.

Кроме этого, Комиссия Пермского УФАС отмечает, что разница в цене предложенной ООО РА «Студия СВ» (940 000 руб.) и участником занявшим второе место и с которым заключен договор (1 450 000 руб.) составляет 510 000 руб.

Учитывая изложенное в действия МАУ «Агентство социокультурных проектов» могут иметься признаки нарушения антимонопольного законодательства. В связи с чем, Комиссия Пермского УФАС передаст материалы настоящего дела должностному лицу для проведения проверки.

Конституционный Суд Российской Федерации в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П разъяснил, что при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Применяемые государственными органами санкции 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.

Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, установила, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в данный реестр участник закупки несет не перед заказчиком, а фактически перед государством, кроме этого в рассматриваемой ситуации отсутствует компенсаторная функция.

При указанных обстоятельствах Комиссия Пермского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО РА «Студия СВ» (ИНН 5904239240) реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

В связи с чем, руководствуясь требованиями Приказа ФАС России от 18.03.2014 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

РЕШИЛА:

1. По результатам рассмотрения обращения МАУ «Агентство социокультурных проектов» (вх. № 006953) о включении сведений об ООО РА «Студия СВ» (ИНН 5904239240, 614007, г. Пермь ул. Подводников, 75) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков не направлять.
2. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о наличии в действиях МАУ «Агентство социокультурных проектов» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

