

РЕШЕНИЕ

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

27 июня 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 3 (далее - комиссия) в составе:

в присутствии с использованием системы видеоконференцсвязи

рассмотрев обращение, направленное публичным акционерным обществом «Р» (далее — ПАО «Р») о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Т» - победителя конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Р» Краснодарские электрические сети «Строительство 2КЛ-10 кВ от резервных линейных ячеек ПС 110/10 кВ «И», с установкой прибора учета электроэнергии, Республика Адыгея, Тахтамукайский район, бывший племзавод «Адыгейский» Заявитель – ООО «СЗ «М» (стандартизированная ставка) (извещение № 32413496730 размещено 11.04.2024 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по

Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило обращение ПАО «Р» (вх. № 22251/24 от 18.06.2024) о включении сведений в отношении ООО «Т» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — реестр недобросовестных поставщиков).

Информация о рассмотрении сведений размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение сведений состоялось 27 июня 2024 года в 11 часов 00 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Как следует из доводов заявления, победитель электронного конкурса, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право на выполнения строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Р» Краснодарские электрические сети «Строительство 2КЛ-10 кВ от резервных линейных ячеек ПС 110/10 кВ «И», с установкой прибора учета электроэнергии, Республика Адыгея, Тахтамукайский район, бывший племзавод «Адыгейский» Заявитель – ООО «СЗ «М» (стандартизированная ставка) (извещение № 32413496730 размещено 11.04.2024 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru) уклонился от заключения договора, учреждение просит внести сведения о недобросовестном участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель поставщика с доводами заявителя не согласен, представил письменные пояснения и материалы, просит в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, в возражениях на нее и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив представленные сторонами сведения, комиссия Краснодарского УФАС России приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе (часть 1 статьи 5 Закона о закупках).

В соответствии с 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» ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений 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, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра, 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).

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 Федеральная антимонопольная служба России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу пункта 5.3.4 постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пределах своей компетенции.

Согласно пункту 7.10 приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган имеет право в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

В соответствии с частью 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), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц,

введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

В соответствии со статьей 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.

Документом регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Единый Стандарт закупок ПАО «Ф» утвержден решением Совета директоров Публичного акционерного общества «Федеральная сетевая компания - Россети» от 29.12.2022 (протокол от 30.12.2022 № 604), выписка из протокола заседания Совета директоров № 508/2023 ПАО «Р» о присоединении к Единому стандарту закупок (далее - Положение о закупке).

18 июня 2024 года ПАО «Р» на основании статьи 5 Закона о закупках обратилось в Краснодарское УФАС России с заявлением о внесении сведений в отношении ООО «Т» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что 11 апреля 2024 года Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) разместил информацию о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Р» Краснодарские электрические сети «Строительство 2КЛ-10 кВ от резервных линейных ячеек ПС 110/10 кВ «И», с установкой прибора учета электроэнергии, Республика Адыгея, Тахтамукайский район, бывший племзавод «Адыгейский» Заявитель – ООО «СЗ «М» (стандартизированная ставка) (извещение № 32413496730).

Начальная (максимальная) цена договора: 117 273 556,87 руб.

Дата начала срока подачи заявок — 11.04.2024;

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 27.04.2024 11 часов 00 минут;

Дата рассмотрения первых частей заявок — 15.05.2024;

Дата рассмотрения вторых частей заявок — 16.05.2024;

Дата подведения итогов — 16.05.2024;

Оператор электронной площадки: ООО «Р».

Согласно протокола заседания центральной конкурсной комиссии № 32413496730/2 от 16 мая 2024 г. комиссией принято решение о признании закупки несостоявшейся, в связи с тем что на участие в закупке подана только одна заявка.

Комиссией принято решение заключить договор на выполнение строительно-монтажных и пусконаладочных работ по объекту филиала ПАО «Р» Краснодарские электрические сети «Строительство 2КЛ-10 кВ от резервных линейных ячеек ПС 110/10 кВ «И», с установкой прибора учета электроэнергии, Республика Адыгея, Тахтамукайский район, бывший племзавод «Адыгейский» Заявитель – ООО «СЗ «М» (стандартизированная ставка) с ООО «Т» как с единственным допущенным участником, на условиях: стоимость договора: 117 273 556,87 руб. с НДС.

Согласно пунктам 7.1.4 -7.1.5 Документации договор по результатам закупки заключается в срок не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе либо в судебном порядке действий (бездействия) Заказчика, Центральной конкурсной комиссии, оператора электронной торговой площадки договор должен быть заключен в сроки, установленные законодательством.

Заказчик направляет проект договора в течение 2 (двух) рабочих дней с даты согласования проекта договора в соответствии с порядком, установленным внутренними организационно-распорядительными документами Заказчика, но не ранее чем через 10 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола по результатам закупки. Участник подписывает электронной подписью проект договора в

течение 3 (трех) рабочих дней с направления ему проекта договора.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что протокол заседания центральной конкурсной комиссии № 32413496730/2 от 16 мая 2024 размещен в ЕИС 17 мая 2024 года.

Крайняя дата для подписания договора, сторонами - 06 июня 2024 года. По состоянию на 27 июня 2024 года договор со стороны ООО «Т» не подписан.

Вместе с тем, согласно пункту 7.2.1 Документации заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению исполнения договора в размере не более 5 (пяти) процентов от начальной (максимальной) цены договора, либо в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). Информация об установлении требования о предоставлении обеспечения исполнения договора и размер такого обеспечения указывается в пункте 17 раздела II «Информационная карта закупки».

Обеспечение исполнения договора может быть представлено в форме внесения денежных средств на счет Заказчика, указанный в пункте 18 раздела II «Информационная карта закупки» или независимой гарантией. Независимая гарантия должна быть представлена Подрядчиком Заказчику не позднее, чем за 1 (один) рабочий день до заключения Договора. Выбор способа обеспечения исполнения договора осуществляется участником закупки самостоятельно. Предоставление обеспечения иным, не указанным в Документации о закупке способом не допускается.

Обеспечение исполнения обязательств по договору предоставляется участником до заключения договора. Срок предоставления обеспечения исполнения обязательств по договору устанавливается в проекте договора.

Согласно пункту 6.2 проекта Договора (приложение № 2 к Документации о закупке) надлежащее исполнение обязательств Подрядчика по исполнению работ по Договору при использовании независимых гарантий обеспечивается: независимой гарантией на исполнение Подрядчиком обязательств по Договору (по форме приложения 8 к Договору).

Проект независимой гарантии должен представлен Подрядчиком на согласование Заказчику в срок, не позднее, чем через 10 (десять) рабочих дней с даты подписания протокола о результатах торгов, на основании которого Подрядчик признан победителем закупочной процедуры. Оригинал предварительно согласованной Заказчиком

независимой гарантии должен быть представлен Подрядчиком Заказчику не позднее, чем за 1 (один) рабочий день до заключения Договора.

Требования к условиям независимой гарантии, выданной в качестве обеспечения исполнения договора установлены в пункте 7.3 Документации, согласно которому при выборе участником закупки способа обеспечения исполнения договора независимой гарантией участник должен предоставить независимую гарантию, соответствующую требованиям Постановления Правительства Российской Федерации от 09.08.2022г. №1397 «О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» и разделу V «Проект договора» настоящей документации о закупке.

Таким образом, договор между Заказчиком — ПАО «Р» и победителем закупки — ООО «Т» должен был быть заключен не позднее 06.06.2024, а обеспечение исполнения обязательств по договору должно было быть представлено Заказчику не позднее 05.06.2024.

На заседании комиссии Краснодарского УФАС России представитель ООО «Т» пояснил, что у общества не было умысла уклоняться от заключения договора по данной закупке.

В подтверждение вышеизложенной позиции ООО «Т» предоставило в антимонопольный орган копии банковских гарантий, которые ранее направлялись Заказчику на согласование.

Так, во исполнение условий заключения договора Участником закупки была получена банковская гарантия от ПАО «Московский кредитный банк» (МКБ) и 30.05.2024 направлена на согласование Заказчику.

Заказчиком, представленная банковская гарантия ПАО «М» (МКБ) была отклонена как не соответствующая по форме и содержанию. В устранении выявленных замечаний Заказчика банком отказано.

Согласно пояснениям ООО «Т», причиной пропуска срока подписания договора послужили обстоятельства не зависящее от него, победителем закупки были направлены предложения о заключении договора банковской гарантии в другие кредитные организации.

11.06.2024 года победителем закупки от ПАО «С» получено предложение о заключении договора банковской гарантии.

Банковская гарантия ПАО «С» направлена на согласование Заказчику 11.06.2024.

Комиссия Краснодарского УФАС России отмечает, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

Между тем Закон о закупках не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта уклонения поставщика от заключения договора, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной 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 конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения контракта (договора) уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Понятие «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.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания. Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств.

При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам. Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

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.

Рассмотрев в совокупности представленные ПАО «Р» и ООО «Т» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств и сведений, подтверждающих умышленное недобросовестное поведение ООО «Т», связанное с уклонением от заключения договора.

В рассматриваемом случае комиссия не имеет достаточных оснований для включения сведений в отношении ООО «Т» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, 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»,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Т» (ИНН 2312318032, ОГРН 1232300021491) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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