

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, членов Комиссии:– главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,– ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

- ООО «МСМ ГРУПП» –по доверенности от 07.05.2020 б/н; по доверенности от 07.05.2020 б/н

- МУП г. Хабаровска «Тепловые Сети» – уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, участие своих представителей в заседание комиссии посредством видеоконференцсвязи не обеспечило;

рассмотрев обращение МУП г. Хабаровска «Тепловые Сети» о включении ООО «МСМ ГРУПП» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках),

#### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило обращение МУП г. Хабаровска «Тепловые Сети» о включении ООО «МСМ ГРУПП» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведенной закупки на предложенных в заявке условиях.

Представитель ООО «МСМ ГРУПП» на рассмотрение дела представил письменные возражения, полагая, что основания для включения ООО «МСМ ГРУПП» в РНП отсутствуют, в заседание комиссии пояснил, что общество согласовывало с заказчиком условия заключения договора посредством составления протокола разногласий, уклоняться от заключения договора общество намерено не было.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении дела, комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 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, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее- Правила).

Пунктом 2 Правил установлено, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган : сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня; копию протокола (иного документа, в случае если

такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора; копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

20.02.2020 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети «Интернет» предприятием размещено извещение № 32008902464 о проведении аукциона на поставку горюче-смазочных материалов (масло моторное, трансмиссионное, гидравлическое, смазка, антифриз). Срок подачи заявок на участие в закупке до 10.03.2020, дата подведения итогов закупки 13.03.2020. Начальная (максимальная) цена договора 2 700 000,00 рублей.

Как следует из протокола от 13.03.2020 на участие в закупке подано 3 заявки. Победителем признано ООО «МСМ ГРУПП» со стоимостью предложения о цене за единицу товаров 3 922,94 рублей.

В соответствии с пунктом 26 документации о закупке договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола конкурентной закупки, составленного по результатам конкурентной закупки. Предельный срок подписания договора – 05.04.2020.

Согласно абзацам 3,4 пунктом 26 документации в течении 5 (пяти) дней с момента публикации итогового протокола в ЕИС заказчик размещает со своей стороны проект договора на условиях, указанных в заявке участника, занявшего 1 место по результатам конкурентной закупки и соответствующим извещению о такой закупке и настоящей документации, на электронной площадке без использования электронной квалифицированной подписи. В течении 5 (пяти) дней с момента опубликования проекта договора со стороны заказчика, победитель электронной процедуры подписывает проект договора подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки.

Победитель конкурентной закупки или участник конкурентной закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора в соответствии с настоящей документацией, считается уклонившимся от заключения договора при наступлении любого из следующих событий: предоставление участником конкурентной закупки письменного

отказа от заключения договора; непредоставление участником конкурентной закупки в указанные в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке сроки подписанного со своей стороны проекта договора; непредоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, при наличии таких требований (пункт 26 документации о закупке).

17.03.2020 на электронной площадке участнику поступило уведомление о поступлении проекта договора для подписания.

23.03.2020 ООО «МСМ ГРУПП» направило протокол разногласий заказчику в связи с тем, что выявило в проекте договора отсутствие информации содержащейся в заявке общества, а именно не заполнена спецификация на поставляемый товар.

24.03.2020 заказчик вновь направило проект договора для подписания.

24.03.2020 заказчик разместил протокол о признании победителя(участника) уклонившимся от заключения договора.

Протоколом от 24.03.2020 победитель аукциона ООО «МСМ ГРУПП» признан уклонившимся от заключения договора на основании пункта 26 документации.

Материалами дела установлено, что заказчик не предоставил победителю срок для подписания проекта договора после повторного направления проекта договора для подписания.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения договоров, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных поставщиков ставится в зависимость от их добросовестного или не добросовестного поведения.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии 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, 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.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерба, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить договор, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Из представленных в материалы дела документов следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения и исполнения договора, по результатам аукциона, что подтверждается попытками согласования условий подписания договора, посредством протокола разногласий, в свою очередь заказчик не предоставил победителю срок для подписания проекта договора после повторного направления проекта договора для подписания.

При таком положении действия общества не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая, что в установленный закупочной документацией срок общество предпринимало попытки согласовать условия подписания договора, доказательства направления протокола разногласий в материалы дела представлены, комиссия приходит к выводу, что признаки недобросовестности в действиях общества отсутствуют.

Проверив представленные в составе обращения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, комиссия пришла к выводу об отсутствии недобросовестного поведения ООО «МСМ ГРУПП» при заключении договора поставки (аукциона в электронной форме извещение № 32008902464).

#### **РЕШИЛА:**

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «МСМ ГРУПП» (ИНН: 2540208705), в реестр недобросовестных подрядных организаций не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.