

Заключение № 05-08/22-22 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки, уклонившимся от заключения договора

21.04.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган 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 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

- *** – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,
- *** – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;
- *** – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;
- *** – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Предприятие) (вх. от 12.04.2022 № 3774) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе *** (далее – ИП *** Ответчик) (ИНН ****) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие МП г. Омска «Тепловая компания», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

в присутствии представителей Ответчика: *** (личность удостоверена паспортом), *** (доверенность от 11.04.2022 № 1, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 12.04.2022 поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ИП *** в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Предприятия, об уклонении ИП *** от заключения договора по результатам закупочной процедуры: запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку агрегатных насосов (извещение № 32211123842 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – запрос котировок, закупка).

В соответствии с частью 13 статьи 18 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания», утв. приказом от 14.05.2019 № 130-ПО (далее – Положение о закупках), ИП *** признан уклонившимся от заключения договора в связи с нарушением сроков подписания проекта договора.

2. В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Ответчика от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ИП *** запрос (исх. от 13.04.2022 № 05-3121) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 13.04.2022 № 05-3121 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения ИП г. Омска «Тепловая компания».

20.04.2022 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения ИП ***(вх. № 4121э), в которых он возражает относительно включения его в реестр недобросовестных поставщиков.

Так, ИП *** указывает, что в его действиях не было умысла уклониться от подписания договора. ИП *** были осуществлены все необходимые действия по обеспечению исполнения условий договора.

Основными поставщиками необходимых к поставке насосных агрегатов в рамках запроса котировок являются следующие компании: завод изготовитель ООО «Вило Рус» и официальный дилер по ЮФО – ООО «РПК». На запросы ИП *** о закупке необходимых для исполнения договоров насосов все партнеры сообщили, что прекратили (приостановили) свою деятельность в данном направлении. Приостановка продаж насосов и их комплектующих связана с отсутствием на складах необходимого оборудования и нестабильностью рынка.

ИП *** представлены в материалы дела письма заводов производителей: ООО «Вило Рус», ООО «Грундфос», а также письмо дилера - ООО «РПК».

Также ИП *** в пояснениях ссылается на резкий скачок в данном периоде курса валют. Так, цены на насосные агрегаты компании ООО «Вило Рус», ООО «Грундфос» указаны в евро. На момент подачи предложения – 20.02.2022 курс евро составлял 86,15 руб., а на момент уведомления, что с ИП *** планируется заключение договора, как с участником, занявшим второе место, - 16.03.2022 курс евро составлял 122,45 руб.

На основании вышеуказанных обстоятельств, исполнить подписанный в будущем договор на поставку насосных агрегатов было невозможно.

Таким образом, ИП *** просит Комиссию Омского УФАС России не включать сведения о нём в реестр недобросовестных поставщиков.

3. 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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные 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» (далее – Правила направления заказчиками сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших 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.

Из пункта 3 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного 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» (далее – Перечень сведений).

12.04.2022 в Омское УФАС России от МП г. Омска «Тепловая компания» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений.

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора код валюты договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ИП ***	Россия	***	***	***	24.02.2022	-	Протокол № ПЗК 057/22	Поставка агрегатов насосных	28.13.14.110	рубель 643	2 600 211,00	31.08.2022	-

* По результатам проведенной МП г. Омска «Тепловая компания» закупки договор с ип *** заключен не был.

При проведении закупки МП г. Омска «Тепловая компания» руководствовалось Положением о

закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 42 Положения о закупках договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о закупках.

Частью 1 статьи 18 Положения о закупках установлено, что по результатам конкурентной закупки договор заключается с победителем закупки, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником данной закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Частью 2 статьи 18 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке.

В течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий (часть 3 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.1 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки, с которым заключается договор, в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 18 Положения о закупках, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение 3 рабочих дней с даты размещения победителем закупки на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает на электронной площадке доработанный проект договора либо повторно размещает на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя закупки. При этом размещение на электронной площадке Заказчиком проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 18 Положения о закупках (часть 5 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.3 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В течение 3 рабочих дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 18 Положения о закупках, победитель закупки размещает на электронной площадке проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, и подписанные электронной подписью указанного лица (часть 6 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.4 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

В части 7 статьи 18 Положения о закупках установлено, что в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно части 13 статьи 18 Положения о закупках и пункту 6.5.5 приложения к извещению о проведении запроса котировок победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках (пунктом 6.5 приложения к извещению о проведении запроса котировок), он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 18 Положения о закупках (пунктом 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок).

Частью 15 статьи 18 Положения о закупках и пунктом 6.5.5 приложения к извещению о проведении запроса котировок установлено, что в случае, если победитель закупки признан уклонившимся от заключения договора, *Заказчик вправе заключить договор с участником такой закупки, заявке которого присвоен второй номер.* Этот участник признается победителем такой закупки, и в проект договора, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, Заказчиком включаются условия исполнения данного договора, предложенные этим участником. Проект договора должен быть направлен Заказчиком этому участнику в срок, не превышающий 5 дней с момента размещения в единой информационной системе протокола признания участника уклонившимся от заключения договора.

При рассмотрении дела № 05-08/22-21 РНП Комиссия установила, что согласно протоколу № ПЗК 057/22 рассмотрения заявок на участие в запросе котировок от 24.02.2022, опубликованному в единой информационной системе 24.02.2022, на участие в запросе котировок поступило три заявки: ООО «ГИДРОСЕРВИС», ООО «ЕВРОТЕРМ», ИП ***. Победителем закупки признано ООО «ГИДРОСЕРВИС», которое протоколом № ППУ № 057/22 от 14.03.2022 на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках признало Предприятием уклонившимся от заключения договора.

16.03.2022 ИП г. Омска «Тепловая компания» ИП *** как участнику закупки, занявшему второе место, в соответствии с частью 15 статьи 18 Положения о закупках направлен проект договора, путем его размещения на электронной площадке ООО «РТС-тендер».

В силу части 4 статьи 18 Положения о закупках, пункта 6.5.2 приложения к извещению о проведении запроса котировок ИП *** в срок по 21.03.2022 должен был подписать данный договор поставки.

Вместе с тем, 21.03.2022 ИП *** направил в адрес Предприятия письмо № 34, в котором сообщил, что, в связи с создавшейся сложной финансовой ситуацией на рынке продукции, а также с ростом цен на импортное оборудование, не может заключить договор в рамках запроса котировок. В указанном письме ИП *** ссылались на приостановку ООО «Вило Рус» всех заказов на производство насосных агрегатов.

Протоколом № ППУ № 057-2/22 от 22.03.2022 Предприятие на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках признало ИП *** уклонившимся от заключения договора.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном уклонении от заключения договора. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках.

Рассмотрев материалы дела и *оценив доводы Ответчика*, при сложившейся экономической ситуации в Российской Федерации, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ИП *** отсутствовало недобросовестное поведение, направленное на *намеренное уклонение* от заключения договора по результатам закупки, проведенной МП г. Омска «Тепловая компания».

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении ИП *** (ИНН ***), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, во исполнение приказа 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

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об индивидуальном предпринимателе *** – победителе запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку агрегатных насосов (извещение в ЕИС № 32211123842) – в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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