

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 036/10/5-120/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Индивидуальном предпринимателе <...>

08.02.2023 г.

г. Воронеж

Резолютивная часть оглашена: 03.02.2023 г.

Изготовлено в полном объеме: 08.02.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков 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 (далее - Комиссия, Комиссия Воронежского УФАС России) в составе:

- Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя;
- Качкин И.В. - член Комиссии, заместитель начальника отдела;
- Артамонов Д.В. - член Комиссии, ведущий специалист-эксперт, посредством проведения интернет-видеоконференции с использованием плагина TrueConf Server,

с участием: представителя заявителя – <...>,

представителя ИП <...> – <...>,

рассмотрев обращение Заказчика Автономного учреждения Воронежской области «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (далее – АУ «МФЦ») о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Индивидуальном предпринимателе <...>, в связи с уклонением последней от заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории филиалов АУ «МФЦ» (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211886309),

установила:

В Воронежское УФАС России поступило обращение Автономного учреждения Воронежской области «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (далее – АУ «МФЦ») о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Индивидуальном предпринимателе <...>, в связи с уклонением последней от заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории филиалов АУ «МФЦ» (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211886309) (далее – Закупка).

Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211, приняло к рассмотрению по существу указанное обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о Победителе.

В заседании Комиссии, назначенном на 10 часов 00 минут 02.02.2023 г., однократно объявлялся перерыв до 10 часов 30 минут 03.02.2023 г., для обеспечения сторонам возможности предоставить дополнительные доказательства в обоснование заявленных доводов.

В соответствии с пунктом 7 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. N 1211, уполномоченный орган проверяет наличие в представленных заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 2-4 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211.

Подтвержденные по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись, которая должна быть подписана представителем уполномоченного органа, наделенным соответствующими полномочиями, с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи (пункт 9 Правил).

Изучив материалы дела, представленные доказательства, выслушав пояснения участников заседания, Комиссия Воронежского УФАС России установила следующее.

Заявитель в закупочной деятельности руководствуется «Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд автономного учреждения Воронежской области «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (утвержденным наблюдательным советом, Протокол от 28.09.2022 N 130) (далее – Положение о закупке).

25.11.2022 г. в ЕИС в сфере закупок Заказчиком размещена закупочная документация в составе извещения с реестровым номером 32211886309.

Закупка организована в форме аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с документацией о закупке: дата начала срока подачи заявок: 25.11.2022 г.; окончание срока подачи заявок – 05.12.2022 г. в 09 часов 00 минут. Дата и место рассмотрения первых частей заявок: 07.12.2022, электронная площадка РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru/>); рассмотрение вторых частей заявок – 08.12.2022; проведение аукциона – в 10.00 часов 08.12.2022; дата подведения итогов – 08.12.2022.

08.12.2022 в ЕИС сформирован и размещен протокол ценовых предложений 6 участников, признанных соответствующими требованиям Извещения. Сумма лучшего ценового предложения составила <...> рублей 00 копеек.

08.12.2022 по результатам рассмотрения Заказчиком заявок был сформирован и размещен Протокол рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства. Шесть поданных заявок на участие в аукционе были признаны соответствующими требованиям Извещения.

08.12.2022 в ЕИС размещен Итоговый протокол аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства извещение, согласно которому победителем аукциона признана ИП <...>. Ценовое предложение ИП <...> составило <...> рублей 00 копеек.

16.12.2022 в 11:45 на электронной площадке «РТС-Тендер» ИП <...> размещен протокол разногласий с указанием на необходимость заполнить сведения в Приложении № 1 к договору.

16.12.2022 в 18:17 Заказчиком размещен и направлен ИП <...> на подпись договор № 2022.217785. Сведения о договоре: наименование товаров (работ, услуг) -

оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории филиалов АУ «МФЦ»; ОКПД 2 - 81.29.1; валюта договора - Российский рубль; цена договора - <...> (<...> рублей 00 копеек), НДС не облагается; срок исполнения договора - с 01.01.2023 до 31.12.2023, по расчётам до полного исполнения Сторонами своих обязательств; код валюты договора - 643 RUB Российский рубль Россия.

В силу положений части 15 статьи 3.2. Закона № 223-ФЗ, нормы абзаца 4 пункта 26.2. Положения о закупке, а также пункта 32 Информационной карты (раздел 1.2 аукционной документации) Закупки (раздел 1.2 документации о Закупке) договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Учитывая, что итоговый протокол Закупки размещен в ЕИС 08.12.2022, предельный срок подписания договора для ИП <...> – не позднее 28.12.2022.

Согласно пункту 28 Информационной карты (раздел 1.2 документации о Закупке) по данной Закупке предусмотрено обязательное обеспечение исполнения договора - 5 % от начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении настоящего аукциона в электронной форме и в настоящей Информационной карте, что составляет: 547 500,00 руб.

Обеспечение исполнения договора предоставляется после признания участника победителем аукциона в электронной форме в виде независимой гарантии или внесением денежных средств на счет, указанный заказчиком в ЧАСТИ II «Проект договора» настоящей документации. Порядок предоставления обеспечения исполнения договора установлен в пунктах 33.1-33.8. Раздела 1.1. «Общие положения аукциона в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства» настоящей документации. Независимая гарантия должна соответствовать требованиям пунктов 33.9.-33.14. Раздела 1.1. «Общие положения аукциона в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства» настоящей документации. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно. В случае не предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктами 33.1, 33.8 Раздела 1.1. «Общие положения аукциона в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства» в случае, если в документации, проекте договора установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, такой договор может быть заключен только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в порядке, форме и в размере, указанным в документации. В случае не предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

В период с 21.12.2022 по 28.12.2022 (включительно) ИП <...> на электронной торговой площадке «РТС-тендер» Договор № 2022.217785 на оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории филиалов АУ «МФЦ» не подписала, обеспечение договора в виде независимой гарантии или перевода денежных средств в адрес АУ «МФЦ» не представила.

В силу пункта 26.6 Положения о закупке, а также пункта 33 Информационной карты в случае, если победитель конкурентной процедуры закупки в срок,

предусмотренной документацией о закупке, не представил заказчику подписанный договор на условиях, указанных в поданной участником закупки, с которым заключается договор, заявки на участие в закупке и в документации о закупке, а также обеспечение исполнения договора, в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

29.12.2022 Заказчиком на основании п. 26.6. Положения о закупке принято решение о признании ИП <...> уклонившейся от заключения договора.

29.12.2022 в 12:38 в ЕИС размещен протокол № 32211886309-05 признания участника аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, уклонившимся от заключения договора.

В связи с тем, что ИП <...> уклонилась от подписания договора в предусмотренный законом и аукционной документацией срок (не позднее 28.12.2022), Заказчик обратился в Воронежское УФАС России с заявлением о включении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона № 223-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения договора.

Пунктом 2 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211, предусмотрено, что в уполномоченный орган заказчиками направляются сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), уклонившихся от заключения договоров.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение победителя закупки, выразившееся в уклонении от подписания договора.

Из анализа положений Закона № 223-ФЗ 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 РНП 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 № 139-0, от 07.02.2002 № 16-0).

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, для возникновения таких правовых последствий как признание участника недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

На заседании комиссии представитель заявителя поддержал доводы заявления. Представитель ИП <...> возражала против удовлетворения требований Заявителя, в обоснование письменных и устных возражений указала, что 13.12.2022 ей был направлен договор на подписание на электронной площадке; 16.12.2022 она получила Банковскую гарантию № 1166668 от 16.12.2022 в ПАО «Транскапиталбанк»; 16.12.2022 Заказчик внес изменение в проект договора и направил ИП <...> на подписание повторно; крайний срок подписания договора – 21.12.2022; после этой даты возможность подписания договора была заблокирована электронной торговой площадкой. ИП <...> не смогла в срок до 21.12.2022 подписать направленный ей проект договора, в связи с техническими неполадками компьютера, на котором установлена электронная подпись для подписания (ЭЦП); намерения уклониться от подписания направленного договора № 2022.217785 у ИП <...> не было, о чем свидетельствует получение Банковской гарантии, направления заполненного проекта договора Заказчику посредством протокола разногласий, а также тот факт, что у ИП <...> уже был договор с АУ «МФЦ», заключенный по итогам проведения иного аукциона, срок которого закончился 31.12.2022.

В силу пунктов 1 и 2 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. Все доводы ИП <...> и ее представителя, а также представленные последними документы, в том числе Информация о независимой гарантии № 1166668 от 16.12.2022, протокол разногласий с заполненным Приложением к техническому заданию, - не подтверждают добросовестность ИП <...>, так как не доказывают совершение победителем закупки исчерпывающих действий, направленных на подписание договора.

Само по себе оформление банковской гарантии не является оправданием дальнейшего бездействия по подписанию Договора, при недоказанности существенных объективных обстоятельств, указывающих на отсутствие вины.

При этом ИП <...> не представила Комиссии надлежащие объективные доказательства невозможности направления независимой гарантии в адрес АУ «МФЦ», а также невозможности подписания договора, причиной которых являлась бы непреодолимая сила или иные обстоятельства, свидетельствующих об

отсутствии вины (в том числе доказательства наличия технической неисправности компьютера и т.п.).

Также согласно, пояснениям представителя Заказчика и представителя ИП <...> последняя не сообщала Заказчику (ни устно, ни электронным письмом, ни письмом на бумажном носителе) о возникших технических проблемах с подписанием Договора.

Кроме того, не доказано и не установлено Комиссией совершение каких-либо недобросовестных действий Заказчиком, которые бы являлись причиной невозможности подписания договора победителем закупки.

Согласно ответу ООО «РТС-тендер» от 02.02.2023 г. на запрос Воронежского УФАС России: по истечении установленного заказчиком срока на подписание договора возможность подписать договор для участника не блокируется, и он имеет возможность подписать договор за пределами установленного срока вплоть до публикации заказчиком протокола о признании участника уклонившимся от заключения договора. Таким образом, участник ИП <...> имела возможность подписать договор по закупке № 32211886309 до 11 часов 23 минут 29.12.2022.

Кроме того, из ответа ООО «РТС-тендер» на запрос Воронежского УФАС России об истории активности участника закупки ИП <...> усматривается, что на данной электронной торговой площадке, в разделе закупок по Закону № 223-ФЗ, ИП <...> было совершено: 19.12.2022 - 8 действий, в том числе 2 по рассматриваемой закупке (номер аукциона на ЭТП: 2578709); 21.12.2022 – 6 действий, в том числе 3 по рассматриваемой закупке.

Довод ИП <...> о том, что у нее уже был договор с АУ «МФЦ», срок которого закончился 31.12.2022 г., не является доказательством, опровергающим уклонение ИП <...> от заключения нового договора по рассматриваемой Комиссией Закупке. Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что бездействие ИП <...> содержит признаки недобросовестного поведения, в связи с чем имеются фактические и правовые основания для включения сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона № 223-ФЗ и Постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приказом 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,

з а к л ю ч и л а:

Рекомендовать включить в Реестр недобросовестных поставщиков, сведения об Индивидуальном предпринимателе <...>, в связи с уклонением Индивидуального предпринимателя <...> от заключения договора на оказание услуг по комплексной уборке помещений и прилегающей территории филиалов Автономного учреждения Воронежской области «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» (реестровый номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок № 32211886309), дата подведения итогов закупки 08.12.2022 г.

Председатель Комиссии
Члены комиссии

А.В. Логошин
И.В. Качкин
Д.В. Артамонов

