

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с **законодательством** Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным **законом** от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено **законодательством** Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых 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 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>, <....>;

при участии представителя заказчика: <....>, <....> (доверенности); генерального директора ООО «Байкалэнергосетьстрой» <....>,

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Байкалэнергосетьстрой», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – МУП «Водоканал» г. Иркутска, поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Байкалэнергосетьстрой» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки - ООО «Байкалэнергосетьстрой» от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства, извещение № 31907544808 на выполнение работ по капитальному ремонту канализационных сетей.

Представители МУП «Водоканал» г. Иркутска, подтвердили сведения, изложенные в обращении о включении ООО «Байкалэнергосетьстрой» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «Байкалэнергосетьстрой» пояснил, что общество не имело намерения уклониться от заключения договора, просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 19.02.2019г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение № 31907544808 о проведении запроса

предложений в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту канализационных сетей.

Ознакомившись с вышеуказанной информацией, ООО «Байкалэнергосетьстрой» подана заявка на участие в закупке.

Согласно протокола от 01.03.2019г. рассмотрения заявок на участие в запросе предложений, поступила одна заявка, в связи с чем, запрос предложений признан несостоявшимся.

Из протокола от 04.03.2019г. рассмотрения вторых частей заявок запроса предложений следует, что заявка ООО «Байкалэнергосетьстрой» признана закупочной комиссией соответствующей требованиям извещения и документации, комиссией по закупкам принято решение заключить договор с ООО «Байкалэнергосетьстрой».

Согласно п. 37 закупочной документации договор по результатам конкурентной закупки может быть **заключен не ранее чем через 10 и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.**

В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов запроса предложений в электронной форме заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации к запросу предложений в электронной форме или извещению о проведении запроса предложений в электронной форме, цены договора, предложенной победителем, (единственным участником), информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения победителя (единственного участника) запроса предложений в электронной форме или победителя (единственного участника) запроса предложений в электронной форме о качественных, функциональных и экологических характеристиках предмета закупки и об иных условиях исполнения договора, указанных в заявке, окончательном предложении победителя запроса предложений в электронной форме.

В течение пяти дней с даты размещения Заказчиком и на электронной площадке проекта договора победитель (единственный участник) запроса предложений в электронной форме подписывает усиленной квалифицированной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о запросе предложений, либо размещает протокол разногласий.

Пунктом 14.1. Положения о закупках товаров, работ, услуг МУП «Водоканал» г. Иркутска установлено, что договор по результатам конкурентной закупки может быть заключен не ранее чем через десять и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, а при осуществлении закупки, предусмотренной подпунктом 2 пункта 9.1 Положения - **в срок, не превышающий двадцати рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки.**

Пунктом 9.1. Положения о закупке заказчика, определено, что конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства осуществляется путем проведения предусмотренных Положением конкурентных закупок в электронной форме:

- 1) участниками которой являются любые лица, указанные в части 5 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства;
- 2) участниками которой являются только субъекты малого и среднего предпринимательства;
- 3) в отношении участников которой Заказчиком устанавливается требование о привлечении к

исполнению договора субподрядчиков (соисполнителей) из числа субъектов малого и среднего предпринимательства.

Комиссией установлено и документально подтверждено, что запрос предложений в электронной форме № 31907544808 проводился среди участников - только субъектов малого и среднего предпринимательства, следовательно договор по результатам конкурентной закупки может быть заключен в срок, не превышающий двадцати рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки.

Пунктом 16 закупочной документации установлено требование об обеспечении исполнения договора в размере 5 % начальной (максимальной) цены договора, что составляет 189 843 (Сто восемьдесят девять тысяч восемьсот сорок три) рубля 12 (Двенадцать) копеек.

Итоговый протокол размещен заказчиком в ЕИС 05.03.2019г., в связи с чем последним днем для заключения договора является 03.04.2019г.

11.03.2019г. заказчик направил проект договора в адрес ООО «Байкалэнергосетьстрой», на 6 день с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов запроса предложений в электронной форме.

20.03.2019г. ООО «Байкалэнергосетьстрой» подписал проект договора, без обеспечения исполнения договора.

В соответствии с пунктом 14.2.7. Положения о закупке заказчика, победитель (единственный участник) конкурентной закупки в электронной форме признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные пунктом 14.2.2 Положения он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя (единственного участника), или не направил протокол разногласий, предусмотренный пунктом 14.2.3 Положения, или, не предоставил обеспечение исполнения договора, предусмотренное документацией о конкурентной закупке, пунктом 14.4 Положения.

При этом Заказчик не позднее трех дней с даты признания победителя (единственного участника) конкурентной закупки в электронной форме уклонившимся от заключения договора, составляет и размещает на ЭП протокол о признании такого победителя (единственного участника) уклонившимся от заключения договора, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения договора, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Комиссией установлено, что протокол о признании победителя (единственного участника) уклонившимся от заключения договора, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения договора, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт, в материалах дела отсутствует.

Согласно пояснений ООО «Байкалэнергосетьстрой» обеспечение заявки не успели сформировать и отправить заказчику, поскольку лицо, ответственное за данную закупку, не в полной мере исполнило должностные обязанности по отслеживанию результатов запроса предложений.

Представитель МУП «Водоканал» г. Иркутска, не настаивал на включении сведений в отношении ООО «Байкалэнергосетьстрой» в реестр недобросовестных поставщиков, характеризовал общество как ответственного поставщика, ранее неоднократно и добросовестно исполнявшего обязательства перед заказчиком.

Документы, представленные на рассмотрение обращения, подтверждают, что договор со стороны ООО «Байкалэнергосетьстрой» подписан, для выполнения работ по договору

приобретены материалы, разработан план размещения технических средств организации движения при проведении замены аварийного участка канализации по адресу ул. Байкальская, 2, следовательно в действиях ООО «Байкалэнергосетьстрой» отсутствуют признаки уклонения от заключения договора поставки.

Согласно части 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя 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.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг

отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не со держат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках № 223-ФЗ либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что в данном случае, факт нарушения срока предоставления обеспечения исполнения договора ООО «Байкалэнергосетьстрой» не свидетельствует о его недобросовестном поведении, и обусловлено объективными причинами, подтвержденными документально.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1.Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «Байкалэнергосетьстрой», не включать сроком на 2 года в реестр недобросовестных поставщиков.

2.Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>