

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №014/10/5-1279/2023 об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

г. Якутск 28 августа 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> председателя Комиссии;

<...> члена Комиссии;

<...> член Комиссии;

при участии:

от заказчика – государственного унитарного предприятия «Жилищно-коммунальное хозяйство Республики Саха (Якутия)» (677027, г. Якутск, ул. Кирова д. 18, блок «А», ИНН 1435133520, ОГРН 1031402044145) представителей по доверенности <...> <...>

от заинтересованного лица – общества с ограниченной ответственностью «Компания «Легкопромразвитие» (109428, г. Москва, Рязанский проспект, дом 8А, строение 1, этаж 4, помещение VI, комната 77, офис 419, ИНН 7717682487, ОГРН 1107746745644) представителей по доверенности <...> <...> <...>

рассмотрев обращение, представленное государственным унитарным предприятием «Жилищно-коммунальное хозяйство Республики Саха (Якутия)» (далее – ГУП «ЖКХ РС(Я)», заказчик) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Компания «Легкопромразвитие» (далее – ООО «Компания «Легкопромразвитие», общество, поставщик, участник) в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр),

у с т а н о в и л а:

ГУП «ЖКХ РС(Я)» представило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон 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» сведения в отношении ООО «Компания «Легкопромразвитие» для включения в Реестр, в связи с уклонением от заключения договора по итогам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку спецобуви: сапоги кирзовые (извещение № 32312536036).

Как следует из представленных сведений, 29.06.2023 размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (СМСП) на поставку спецобуви: сапоги кирзовые (извещения № 32312536036).

17.07.2023 в соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме победителем признано ООО «Компания «Легкопромразвитие».

18.07.2023 на электронной торговой площадке РТС-Тендер (ЭТП) участнику был направлен проект договора для дальнейшего подписания усиленной электронной подписью.

При наступлении срока подписания 23.07.2023 участник не подписал проект договора.

В ходе устных переговоров участник был предупрежден о том, что в случае не подписания проекта договора заказчик будет вынужден признать Участника уклонившимся от заключения договора и направить сведения в У ФАС России по РС(Я) для включения в РНП.

Вплоть до 31.07.2023 участник не подписал проект договора на ЭТП РТС-тендер.

В связи с вышеуказанным заказчик признал участника уклонившимся от заключения договора

Комиссия в результате осуществления проверки представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), руководствуясь приказом ФАС России от 18 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» установила следующее.

29.06.2023 заказчиком на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещено извещение № 32312536036 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку спецобуви: сапоги кирзовые, с начальной (максимальной) ценой договора 10 337 320,00 рублей без НДС (далее – закупка).

Адрес электронной площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.rts-tender.ru> (далее – ЭП).

Согласно протоколу № 32312536036-1 рассмотрения первых частей заявок от 12.07.2023 на участие в закупке подано 15 заявок, все допущены к участию в аукционе.

Согласно итоговому протоколу № 32312536036-2 от 17.07.2023 победителем закупки признано ООО «Компания «Легкопромразвитие» (109428, г. Москва, Рязанский проспект, дом 8А, строение 1, этаж 4, помещение VI, комната 77, офис 419, ИНН

7717682487, ОГРН 1107746745644) с наименьшим ценовым предложением 5 220 346,60 рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения..

Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Разделом 23 Положения о закупках товаров, работ, услуг для обеспечения нужд ГУП «ЖКХ РС(Я)», утвержденного приказом генерального директора ГУП «ЖКХ РС(Я)» В.С. Чикачева от 30.12.2019 г. № 1251-п (далее – Положение о закупках) определен порядок заключения, исполнения, изменения и расторжения договора по итогам конкурентных закупок.

Согласно пункту 23.1 Положения о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭП и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В соответствии с пунктом 23.6 Положения о закупках в течение пяти дней с даты

размещения в ЕИС итоговых протоколов, предусмотренных настоящим Положением, заказчик размещает на электронной площадке с использованием программно-аппаратных средств ЭП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения с использованием программно-аппаратных средств ЭП в проект договора, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, либо предложения о цене за право заключения договора в случае, предусмотренном пунктом 17.51 настоящего Положения, а также включения представленной в соответствии с настоящим Положением информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной подпунктом 2 пункта 16.9 раздела 16, подпунктом 2 пункта 19.9 раздела 19 настоящего Положения, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Согласно пункту 23.8 Положения о закупках в течение пяти дней с даты размещения заказчиком на ЭП проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной 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 закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный пунктом 23.9 Положения о закупках.

Согласно пункту 23.12 Положения о закупках в течение трех рабочих дней с даты размещения на ЭП проекта договора, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора заказчик обязан разместить на ЭП договор, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

С момента размещения на ЭП предусмотренного пунктом 23.12 Положения о закупках и подписанного заказчиком договора он считается заключенным (пункт 23.13 Положения о закупках).

В силу пункта 23.16 Положения о закупках победитель электронной процедуры признается заказчиком, уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные настоящим разделом, он не направил заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный пунктом 23.9 Положения о закупках, или не исполнил требования, предусмотренные разделом 13 Положения о закупках (в случае снижения при проведении аукциона или конкурса цены договора, суммы цен единиц товара, работы, услуги на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены договора, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги).

При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения договора, составляет и размещает на ЭП протокол о признании такого победителя 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.

Из материалов рассмотрения дела, в том числе из документов, представленных оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» следует, что 18.07.2023 в 10:57:00 часов ГУП «ЖКХ РС (Я)» с использованием ЭП направило в адрес победителя заполненный со своей стороны проект договора на подпись участнику.

Соответственно срок подписания договора победителем рассматриваемой закупки - 23.07.2023 (включительно).

Между тем, в срок, установленный пунктом 23.8 Положения о закупках ООО «Компания «Легкопромразвитие» договор по результатам закупки не подписало.

31.07.2023 протоколом №32312536036 признания победителя уклонившимся от заключения договора от 31.07.2023 на основании пункта 23.16 Положения о закупках ООО «Компания «Легкопромразвитие» признано уклонившимся от заключения договора.

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), 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.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках определено, что 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.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение. Статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что 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 является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Участник закупки должен осознавать возможность наступления для него последствий (включая неблагоприятных) в случае признания его победителем торгов, а также в случае неподписания в установленные сроки договора.

Подавая заявку на участие в закупке, ООО «Компания «Легкопромразвитие» согласилось с условиями закупочной документации, процедурой проведения закупки порядком заключения договора по результатам закупки и несет персональную ответственность за свою деятельность, за последствия своих действий в соответствии с федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Вместе с тем, ООО «Компания «Легкопромразвитие» пояснило, что общество не уклонялось и не уклоняется от подписания договора и его исполнения, выражает готовность его немедленно подписать. Нарушение срока подписания договора на ЭП вызвано не умышленными действиями поставщика. Общество 18.07.2023 получив электронное письмо от заказчика (ЭП) с информацией о том, что *«Крайний срок заключения договора сторонами: 06.08.2023 23:59 (МСК+6), Крайний срок подписания проекта договора участником: 23.07.2023 23:59 (МСК+6)»*, ошибочно полгало что, сроком подписания договора является дата, указанная в письме до 06.08.2023.

ООО «Компания «Легкопромразвитие» является компанией – производителем спецодежды и спец обуви более 10 лет, аналогичные закупки выполняло безукоризненно и многократно, в подтверждение Комиссии обществом представлены копии исполненных договоров (контрактов), общество не планировало отказываться от своих обязательств.

Кроме того, ООО «Компания «Легкопромразвитие» сообщило, что поскольку условиями закупки заявлен большой объем изготовления сапог – 4000 пар и документацией о закупке образцы сапог не предусмотрены, поставщик проявил должную заботу и инициативу для последующего качественного и своевременного исполнения договора.

Так, согласно представленным документам, ООО «Компания «Легкопромразвитие» в целях согласования образца обуви направило в адрес заказчика **почтой России экспресс-отправлением** образец спецобуви, проведена работа по обеспечению готовности к исполнению договора, в том числе закуплено сырье (кожа, шпагат, иное сырье) для изготовления спецобуви, а также денежные средства для оплаты обеспечения исполнения договора на счету общества имелись в полном объеме.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, 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 защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, 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 по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

При таких обстоятельствах, учитывая представление лицом документальных доказательств, подтверждающих отсутствие у ООО «Компания «Легкопромразвитие» умысла на уклонение от заключения договора, в действиях ООО «Компания «Легкопромразвитие» отсутствует недобросовестное поведение, достаточное для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», приказом ФАС России от 18 марта 2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

з а к л ю ч и л а:

сведения, представленные ГУП «ЖКХ РС(Я)» в отношении ООО «Компания «Легкопромразвитие» (109428, г. Москва, Рязанский проспект, дом 8А, строение 1, этаж 4, помещение VI, комната 77, офис 419, ИНН 7717682487, ОГРН 1107746745644) для включения в реестр недобросовестных поставщиков в ФАС России не направлять.

<...> <...> <...>