

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по республике Коми**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

г. Сыктывкар

11 августа 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, в составе: председателя комиссии <...> (далее – Комиссия), рассмотрев заявление АО «Коми тепловая компания» исх. от 03.08.2023 № 09/3373 (вх. от 03.08.2023 № 5002) о направлении сведений об участнике закупки для включения в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Кински» в связи с уклонением Участника запроса котировок в электронной форме №119-ЗК23-КТК от заключения договора в установленный срок на право заключения договора на поставку топливных брикетов для нужд Сысольского филиала АО «КТК», номер извещения 32312515000 в единой информационной системе, далее – сведения.

в присутствии:

- <...> – представителя АО «Коми тепловая компания» по доверенности,
- <...> – представителя ООО «Кински» по доверенности,

в отсутствие на заседании представителей Электронная торговая площадка ООО «РТС-тендер», АО «Коми коммунальные технологии» извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках, пунктом 2 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 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках)), АО «Коми тепловая компания» представило в Коми УФАС России письменную информацию и документы для внесения ООО «Кински» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных 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 ведения реестра недобросовестных поставщиков), приказа Федеральной антимонопольной службы от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия Коми УФАС России, рассмотрев представленные материалы, пришла к нижеследующим выводам.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 (далее - положение о закупке).

На основании части 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 подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Из размещенных в единой информационной системе извещения и закупочной документации следует, что АО «Коми коммунальные технологии» является организатором закупки, заказчиком является АО «Коми тепловая компания».

Решением совета директоров АО «КТК» 29.09.2022 утверждено в качестве документа, регламентирующую закупочную деятельность Положение о закупках товаров, работ, услуг Акционерного общества «Коми тепловая компания», далее – Положение о закупках, размещено в ЕИС 29.09.2022, обновлено 03.04.2023

Закупка являлась конкурентной, проводилась способом запрос котировок в электронной форме №119-ЗК23-КТК на право заключения договора на поставку топливных брикетов для нужд Сысольского филиала АО «КТК», номер извещения 32312515000 в единой информационной системе (далее – ЕИС) на торговой площадке Электронная торговая площадка РТС-тендер (<http://www.rts-tender.ru>), далее - закупка/ запрос котировок в электронной форме.

Извещение № 32312515000 и закупочная документация были размещены в ЕИС 22.06.2023

Начальная (максимальная) цена договора: 52 947 000 (пятьдесят два миллиона девятьсот сорок семь тысяч рублей 00 копеек).

Сроки выполнения работ подрядчиком: с даты заключения по 31.12.2024.

Порядок заключения договора по результатам конкурентной закупки регламентирован в части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, согласно которой 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.

Согласно пункту 9.1 Документации о закупке запроса котировок в электронной форме (далее – Документация) и п.19.6 Положения о закупках 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, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с пунктом 9.2 Документации заказчик, если иное не предусмотрено извещением о проведении запроса котировок, в течение срока, установленного Извещением о проведении закупки, по электронной почте, указанной в анкете участника победителя закупки, направляет лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора в редакции Извещения о закупке. Победитель закупки заполняет полученный проект договора в части преамбулы, реквизитов и спецификации, после чего по электронной почте возвращает Заказчику, который проверяет правильность заполнения проекта договора. После этого направляет данный заполненный проект договора на подпись победителю посредством электронной торговой площадки.

Победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора.

Результаты рассмотрения и оценки котировочных заявок, определение победителя запроса котировок в электронной форме определяются на заседании комиссии по осуществлению закупок и оформляются протоколом, при этом: если подана только одна заявка: в случае если при рассмотрении заявок, единственно поданная заявка на участие в запросе котировок, признается соответствующей требованиям извещения по запросу котировок, такой участник считается единственным участником запроса котировок, запрос котировок признается несостоявшимся; заказчик вправе заключить договор с участником закупки, подавшим такую заявку на условиях извещения по запросу котировок, проекта договора и заявки, поданной участником; указанное решения и информация вносится в протокол (п.п.п2 (а) п.п.11.7.3 п. 11.7 Положения о закупке, определение победителя запроса котировок).

В случае, если запрос котировок в электронной форме признан несостоявшимся и (или) договор не заключен с участником закупки, подавшим единственную котировочную заявку, или признан единственным участником запроса котировок, заказчик вправе провести повторный запрос котировок или применить любой способ закупки (пп.11.8.1 Положения о закупках).

Согласно пунктам 9.4. и 9.5. Документации лицо, с которым заключается договор, в течение срока, установленного извещением о проведении закупки, обязано подписать договор ЭЦП с помощью функционала ЭТП; срок подписания договора победителем (участником, с которым заключается договор) определяется Извещением о проведении запроса котировок. В случае непредставления подписанного договора победителем, иным участником, с которым заключается договор, в сроки, указанные в Извещении о проведении запроса котировок, победитель, иной участник считаются уклонившимися от заключения договора.

Не позднее одного рабочего дня, следующего за днем, когда установлены факты уклонения участника, в соответствии с настоящим Положением, Заказчик составляет протокол о признании участника уклонившимся от заключения договора (п.19.24 Положения о закупках).

Протокол составляется в двух экземплярах, подписывается членами закупочной комиссии в день его составления. Один экземпляр хранится у Заказчика, второй в течение трех рабочих дней со дня подписания направляется лицу, с которым Заказчик отказывается заключить договор. Протокол размещается в ЕИС не позднее, чем через три дня со дня подписания (п.19.25 Положения о закупках).

Из представленных заказчиком, оператором электронной площадки материалов, письменных пояснений, а также заслушанных в ходе заседания Комиссии устных пояснений представителей сторон установлено следующее.

Согласно протокола подведения итогов от 03.07.2023 №119-ЗК23-КТК (далее – итоговый протокол от 03.07.2023) на участие в закупке подана 1 заявка, которая признана соответствующей требованиям документации.

Итоговым протоколом запрос котировок в электронной форме на право заключения договора признан не состоявшимся, ООО «Кински» признано соответствующим отборочным требованиям.

Итоговый протокол от 03.07.2023 размещен в ЕИС 05.07.2023., таким образом договор должен быть заключен не ранее чем 15.07.2023 и не позднее 25.07.2023.

Представитель Общества просил в реестр недобросовестных поставщиков не включать в связи с тем, что о признании его победителем стало известно от заказчика в устной форме, пояснил, что в настоящее время проводятся работы по модернизации линий брикетирования, которые проводятся иной подрядной организацией, последняя своевременно не поставила оборудование, данное обстоятельство связано с увеличением курса валюты. В этой связи, ООО «Кински» направило уведомление от 11.07.2023 №78 об отказе подписания контракта в адрес заказчика, при этом стороны заинтересованы в дальнейшем сотрудничестве. Также сообщил, что деятельность ООО «Кински» ведется в Сысольском районе, а закупка проводилась для нужд Сысольского филиала АО «КТК». Кроме того, Общество является единственным производителем на территории Сысольского района Республики Коми продукции закупаемой заказчиком, включение Общества в РНП приведет к невозможности поставки товара, что в свою очередь может привести к негативным последствиям. Направляя уведомление, действовал в интересах потребителей, так как уже заготовленной продукции не хватило бы на весь отопительный сезон и были бы нарушены условия заключенного с заказчиком договора.

Представитель заказчика в ходе заседания по существу пояснила, что решение вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков оставляет на усмотрение комиссии, у заказчика имеется необходимость в продукции ООО «Кински». Также подтвердила, что протокол об уклонении победителя от заключения договора по рассматриваемой закупке не составлялся и не размещался в ЕИС, объяснив, что Законом о закупках обязанность у заказчика такая отсутствует.

Позднее направление проекта договора победителю закупки на электронной площадке объяснила, что проект договора подписывает сначала поставщик (контрагент) и направляет его для подписания заказчику.

Одновременно, исходя из представленных материалов, комиссией установлено обратное.

Согласно правовой позиции, выраженной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 года № 13-П и от 21.11.2002 года № 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 конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупок.

Следовательно, включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

При рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта уклонения от заключения договора по результатам закупки, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела.

Термин "уклонение от заключения договора" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, 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 торгов.

В материалах дела отсутствуют безусловные доказательства намеренного уклонения ООО «Кински» от заключения договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Кински» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Основания для включения сведений об ООО «Кински» (место нахождения: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Панина, д. 7, кв.12; ОГРН: 1211100004708; ИНН 1101172784) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

>

<...>

<...>