Заключение № 086/10/5-877/2021

Резолютивная часть решения оглашена 21 июня 2021 года г. Ханты-Мансийск

Решение изготовлено в полном объеме 22 июня 2021 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председатель комиссии:

«_____» — заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

«_____» — начальник отдела Управления;

«_____» — эксперт отдела Управления;

в присутствии на заседании представителя Заказчика АО «ГК «Северавтодор» (посредством видео-конференц-связи) — «_____» по доверенности;

в присутствии на заседании представителя Поставщика «_____» (посредством видео-конференц-связи) – директора «_____»;

рассмотрев сведения от АО «ГК «Северавтодор» (вх. от 10.06.2021 № 5476-ЭП/21) в отношении «_____» об отказе от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме (извещение № 32110218962) и включении Поствщика «_____» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России, Управление) поступили сведения от АО «ГК «Северавтодор» (вх. от 10.06.2021 № 5476-ЭП/21) в отношении «_____» об отказе от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на соисполнение государственного контракта №12/19/694 от 30.12.2019г. Выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения и сооружений на них в Ханты-Мансийском, Октябрьском, Советском и Кондинском районах на 2020-2022 годы в части поставки битума нефтяного дорожного для Филиалов № 5,9 АО «ГК «Северавтодор» (извещение № 32110218962) и включении Поставщика в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Сведения АО «ГК «Северавтодор» (далее также Заказчик) представлены в антимонопольный орган в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и положениями статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ, Закон о закупках).

Согласно части 2 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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.

Перечень оснований, предусмотренных законом для включения поставщиков в реестр недобросовестных поставщиков, является исчерпывающим.

Изучив имеющиеся материалы, представленные доказательства, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о порядке проведения закупок товаров, работ, услуг в Акционерном обществе «Государственная компания «Северавтодор», утвержденным Советом директоров АО «ГК «Северавтодор» 27.12.2018.

22.04.2021 в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru опубликовано извещение № 32110218962 о проведении аукциона в электронной форме на соисполнение государственного контракта №12/19/694 от 30.12.2019 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения и сооружений на них в Ханты-Мансийском, Октябрьском, Советском и Кондинском районах на 2020-2022 годы в части поставки битума нефтяного дорожного для Филиалов № 5,9 АО «ГК «Северавтодор» (в редакции №1).

Предмет закупки: поставка битума нефтяного дорожного.

Начальная (максимальная) цена договора (цена лота): 14 996 200 (Четырнадцать миллионов девятьсот девяносто шесть тысяч двести) рублей 00 копеек с учётом НДС. 12 496 833(Двенадцать миллионов четыреста девяносто шесть тысяч восемьсот тридцать три) рубля 33 копейки без НДС.

Начальная (максимальная) цена единицы товара:

- филиал № 5–27 404 (двадцать семь тысяч четыреста четыре) рублей 00 копеек, с НДС. 22 836 (двадцать две тысячи восемьсот тридцать шесть) рублей 67 копеек, без НДС;

- филиал № 9–27 100 (двадцать семь тысяч сто) рублей 00 копеек, с НДС. 22 583 (двадцать две тысячи пятьсот восемьдесят три) рубля 33 копейки, без НДС;

27.05.2021 в извещение о закупке были внесены изменения.

В Извещении о закупке установлены следующие сроки:

Срок подачи заявок – с 22.04.2021 до 11.05.2021 10:00 (мск+2).

Дата подведения итогов 13.05.2021.

Согласно протоколу подведения итогов по извещению №32110218962 от 14.05.2021 до окончания срока подачи заявок на участие в закупке поступила одна заявка от участника «_____» (далее также Поставщик).

По результатам рассмотрения заявки и в соответствии с подпунктом 9.8.16. пункта 9.8. статьи 9. Положения о закупках Комиссией по закупкам было принято решение признать аукцион в электронной форме несостоявшимся и заключить договор на соисполнение государственного контракта №12/19/694 от 30.12.2019 на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения и сооружений на них в Ханты- Мансийском, Октябрьском, Советском и Кондинском районах на 2020-2022 годы в части поставки битума нефтяного дорожного для Филиалов №5,9 АО «ГК «Северавтодор» - «_____» с ценой договора 14 996 200 (Четырнадцать миллионов девятьсот девяносто шесть

тысяч двести) рублей 00 копеек с учётом НДС.

Протокол подведения итогов по закупке №32110218962 опубликован в ЕИС на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 17.05.2021.

28.05.2021 Заявителем был размещен на электронной торговой площадке Группа Газпромбанка (далее - ЭТП ГПБ) по адресу в сети «Интернет»: https://etp.gpb.ru/ проект договора №120 для подписания его «_____».

В соответствии с пунктом 1.8. документации о закупке и пунктом 13.4. статьи 13 Положения срок подписания договора победителем (Участником, с которым заключается договор) не позднее 10 (десяти) дней со дня получения договора.

Таким образом последний день для подписания договора Победителем аукциона в электронной форме №32110218962 на соисполнение государственного контракта №12/19/694 от 30.12.2019г. на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения и сооружений на них в Ханты-Мансийском, Октябрьском, Советском и Кондинском районах на 2020-2022 годы в части поставки битума нефтяного дорожного для Филиалов № 5,9 АО «ГК «Северавтодор» был 07.06.2021.

По состоянию на 08.06.2021 года проект договора не был подписан лицом, имеющим право действовать от имени Победителя Аукциона в электронной форме. В связи с чем Заявитель 08.06.2021 года разместил на ЭТП ГПБ протокол о признании Победителя Аукциона в электронной форме уклонившимся от заключения договора.

В силу части 15 статьи 3.2 Закона 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.

Как следует из пояснений Заказчика, в период с 28.05.2021 по 08.06.2021 от победителя закупки не поступало подписанного договора, протокола разногласий к Договору.

Рассмотрев представленные Заказчиком сведения и документацию о закупке Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила следующее.

Сведения об отказе победителя закупки от заключения договора и включении в реестр недобросовестных поставщиков направлены Заказчиком в Ханты-Мансийское УФАС России 10.06.2021 посредством электронной почты.

Проект Договора содержится в части 4 Документации об аукционе.

Согласно пункту 44 Информационной карты Документации о закупке договор 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 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 вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки. Срок подписания договора победителем (Участником, с которым заключается договор) не позднее 10 дней со дня получения договора.

Заключение договора регламентировано разделом 13 Положения о закупках.

В соответствии с пунктом 13.3 Положения 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 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 вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Срок подписания договора победителем (Участником, с которым заключается договор) определяется документацией о закупке, извещением о проведении запроса котировок, но не позднее 10 дней со дня получения договора.

Договор с победителем конкурентной закупки (единственным Участником) заключается Заказчиком в следующем порядке:

1) В проект договора, который прилагается к извещению о проведении запроса котировок в электронной форме и документации о закупке, включаются условия исполнения договора, предложенные победителем закупки (единственным Участником) в заявке на участие в закупке, а в случае если договор заключается с единственным Участником аукциона то по начальной (максимальной) цене указанной в извещении о проведении аукциона или по согласованной с таким Участником цене договора, но не превышающей начальной (максимальной) цены.

2) Заказчик передает победителю закупки (единственному Участнику) подписанный договор не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола (протокола рассмотрения единственной заявки), составленного по результатам конкурентной закупки.

3) Победитель закупки (Участником, с которым заключается договор) в срок, определенный документацией о закупке, извещением о проведении запроса котировок, подписывает его и возвращает Заказчику.

В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, победитель закупки (Участник, с которым заключается договор) 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. Заказчик в течение двух рабочих дней 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 13.9 Положения о закупках победитель, иной Участник считаются уклонившимися от заключения договора в следующих случаях: 1) Непредставления подписанного договора в сроки, указанные в документации о закупке, извещении о проведении запроса котировок.

2) Представление договора в иной редакции, чем предусмотрено документацией о закупках без предоставления протокола разногласий к проекту договора.

3) Непредставления обеспечения исполнения договора, в случае наличия такого требования в документации о закупке, извещении о проведении запроса котировок в сроки, указанные в документации о закупке, извещении о проведении запроса котировок.

4) Непредставление в установленный документацией срок иных документов, требуемых при заключении договора в соответствии с документацией о закупках.

С целью полного и всестороннего рассмотрения дела, Ханты-Мансийским УФАС России в адрес Заказчика и Поставщика посредством электронной почты было направлено

уведомление (исх. от 11.06.2021 № ВИ/4603/21) с указанием даты, времени и места рассмотрения сведений по существу. Заседание Комиссии Управления по рассмотрению поступивших сведений назначено на 18.06.2021 посредством видео-конференц-связи. При этом Поставщику надлежало до рассмотрения сведений по существу представить псьменные объяснения и всю переписку с Заказчиком по вопросу заключения договора по результатам закупки № 32110218962.

На заседании 18.06.2021 Комиссией Управления установлено, что от Поставщика объяснения не поступили, в связи с чем Комиссией было принято решение объявить перерыв до 16:00 21.06.2021.

По состоянию на 21.06.2021 объяснения Поставщика в Ханты-Мансийское УФАС России не поступили. На заседании Комиссии представитель Поставщика дал устные пояснения, из которых установлено следующее.

Директор «_____» сообщил, что в настоящее время юрист компании находится в отпуске, в связи с чем Поставщиком не представлены письменные нормативно обоснованные объяснения.

Вместе с тем, Поставщик сообщил, что в мае 2021 года производитель повышал цены на товар пять раз, повышение закупочных цен приводит к тому, что исполнение договора с АО «ГК «Северавтодор» по цене, указанной в документации о закупке, стало невыгодным. Кроме того, по словам Поставщика, проект договора содержит заведомом невыгодные для Поставщика условия, в том числе штрафные санкции.

Как следует из пояснений представителя, Поставщик сообщил Заказчику об отказе заключить договор в ходе телефонных переговоров.

При этом переписка, между Заказчиком и Поставщиком не велась, протоколы разногласий к договору сторонами не направлялись.

Поставщиком не представлено подтверждений того, что он направлял Заказчику протоколы разногласий к договору. Документы, сведения, подтверждающие повышение производителями закупочной цены на товар Поставщиком также не представлены.

При этом, Поставщик не воспользовался правом отозвать заявку до подведения итогов закупки. Поставщик также не обращался в антимонопольный орган для обжалования результатов закупки в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Включение 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 может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг, проводимых на основании Закона о закупках.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина,

наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленное не установлено непосредственно самим законодателем.

Приведенные правовые позиции, исходя из публично-правового характера правоотношений между контролирующими государственными органами и субъектами предпринимательской деятельности, в полной мере применимы и к механизму привлечения к юридической ответственности в виде включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении сведений об участнике закупки, поставщике (подрядчике, исполнителе) в РНП антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку обстоятельствам, свидетельствующим о направленности действий поставщика (подрядчика, исполнителя) на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Доказательств, подтверждающих отсутствие у Поставщика возможности предпринять все возможные меры, направленные на своевременное выполнение обязательств по Контракту, а равно наличия объективных причин невозможности исполнения возложенных на него Контрактом и действующим законодательством обязанностей, Поставщиком не представлено.

Рассмотрев сведения АО ГК «Северавтодор» в отношении Поставщика «_____», Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что в рассматриваемом случае факт уклонения Поставщика от подписания договора по результатам закупки 32110218962, подтверждается.

На основании вышеизложенного, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, руководствуясь пунктом 9 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

РЕШИЛА:

Сведения, направленные АО «ГК «Северавтодор» (вх. от 10.06.2021 № 5476-ЭП/21) в отношении Поставщика «_____» включить в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии «_____»

Члены Комиссии: «_____»

«_____»

Примечание: Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня его вынесения.