

по результатам проверки сведений о недобросовестном поставщике

22.07.2021

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган 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 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение муниципального предприятия города Омска «Тепловая компания» (далее – МП г. Омска «Тепловая компания», Заказчик, Предприятие) (вх. Омского УФАС России от 12.07.2021 № 6916) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Газкомплект Северо-Запад» (ИНН 7802841427) (далее – ООО «Газкомплект Северо-Запад», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя МП г. Омска «Тепловая компания» – <...> (доверенность от 03.06.2021 № 3710-ИП/04),

при участии представителя ООО «Газкомплект Северо-Запад» посредством системы средств видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от 01.06.2021 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 12.07.2021 поступило обращение МП г. Омска «Тепловая компания» о включении сведений об ООО «Газкомплект Северо-Запад» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Предприятия, об уклонении Общества от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, размещенной в единой информационной системе в сфере закупок, МП г. Омска «Тепловая компания» проведен запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку изделий из фторопласта (реестровый номер 51.203.21) (извещение № 32110305274) (далее – запрос котировок, закупка) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд МП г. Омска «Тепловая компания» (далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу № ПРЗК 203/21 от 03.06.2021 на участие в закупке поступило 2 заявки, которые были допущены к участию в запросе котировок.

Согласно протоколу № ППИЗК 203/21 от 08.06.2021, опубликованному в единой информационной системе 08.06.2020, в соответствии с частью 6 статьи 34 Положения о закупках победителем запроса котировок признано ООО «Газкомплект Северо-Запад» с предложенной ценой исполнения договора 288 980,28 руб.

09.06.2020 МП г. Омска «Тепловая компания» ООО «Газкомплект Северо-Запад» в соответствии с частью 2 статьи 18 Положения о закупках был направлен проект договора.

Протоколом № ППУ 203/21 от 16.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках ООО «Газкомплект Северо-Запад» признано уклонившимся от заключения договора по результатам проведения запроса котировок.

2. В соответствии с частью 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.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Общества от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «Газкомплект Северо-Запад» запрос (исх. от 13.07.2021 № 05-6875) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 13.07.2021 № 05-6875 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения МП г. Омска «Тепловая компания».

21.07.2021 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения Общества (вх. № 7308э), в которых последнее указывает, что ответственным лицом за участие в закупке, заключение по ее результатам договора, назначен руководитель направления ООО «Газкомплект Северо-Запад» <...>.

После поступления в адрес Общества письма о рассмотрении Омским УФАС России дела о включении ООО «Газкомплект Северо-Запад» в реестр недобросовестных поставщиков генеральным директором проведена проверка и установлено, что ответственное за указанную закупку лицо в нарушение своих должностных обязанностей контроль за соблюдением порядка и сроков заключения договора не осуществляло, в связи с чем договор по результатам запроса котировок не был подписан со стороны ООО «Газкомплект Северо-Запад». В настоящее время руководство Общества принимает решение о привлечении указанного должностного лица к дисциплинарной ответственности.

В тоже время в целях исполнения своих обязательств Общество предприняло действия по своевременному исполнению договора по результатам закупки, а именно: 09.06.2021 (на следующий день после публикации итогового протокола) подписало спецификацию на поставку в адрес Заказчика товара, являющегося предметом закупки.

Таким образом, ООО «Газкомплект Северо-Запад» намеревалось не только заключить, но и исполнить договор по результатам запроса котировок.

Также ООО «Газкомплект Северо-Запад» в своих письменных пояснениях указало, что в судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) отражено, что «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.

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.

С учетом изложенного суд при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам арбитражного судопроизводства.

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 недвусмысленно 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».

У ООО «Газкомплект Северо-Запад» отсутствовали намерения по уклонению от заключения договора по результатам запроса котировок. Более того, Общество заключило соглашение с производителем товара о поставке товара, являющегося предметом закупки, в адрес Заказчика уже на следующий день после публикации итогового протокола.

На основании вышеизложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «Газкомплект Северо-Запад» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

3. 12.07.2021 в Омское УФАС России из МП г. Омска «Тепловая компания» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного 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 – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре		
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора код валюты договора
ООО «Газкомплект Северо-Запад»	Россия	194044, г. Санкт-Петербург	Большой Сампсониевский проспект, д. 28, корпус 2, литера Д, помещение 33-Н, пом. 1, 2	7802841427	08.06.2021	-	протокол № ППИЗК 203/21 подведения итогов на участие в запросе котировок от 08.06.2021	Изделия из фторопласта	22.29.29.190	рубли 643

* По результатам проведенной МП г. Омска «Тепловая компания» закупки № 32110305274 договор с ООО «Газкомплект Северо-Запад» заключен не был.

Также МП г. Омска «Тепловая компания» представило копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 12.07.2021 № 6916, 16.07.2021 № 7181):

- извещения о проведении запроса котировок;
- протокола ПРЗЗК 203/21 от 03.06.2021;
- протокола ППИЗК 203/21 от 08.06.2021;
- протокола ППУ 203/21 от 16.06.2021;
- скриншотов с сайта электронной площадки ООО «РТС-тендер».

В соответствии с частью 1 статьи 42 Положения о закупках договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений Закона о закупках.

Частью 1 статьи 18 Положения о закупках установлено, что по результатам конкурентной закупки договор заключается с победителем закупки, а в

случаях, предусмотренных настоящей статьёй, с иным участником данной закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Частью 2 статьи 18 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект договора, который составляется путем включения в проект договора, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанных в заявке.

В течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий (часть 3 статьи 18 Положения о закупках, пункт 6.5.1 извещения о проведении запроса котировок).

В части 7 статьи 18 Положения о закупках установлено, что в течение 3 рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора и (или) гарантийных обязательств Заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно части 13 статьи 18 Положения о закупках и пункту 6.5.5 извещения о проведении запроса котировок победитель электронной процедуры признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 18 Положения о закупках (пунктом 6.5 извещения о проведении запроса котировок), он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 18 Положения о закупках (пунктом 6.5.2 извещения о проведении запроса котировок).

При рассмотрении дела № 05-08/16-21 РНП Комиссия установила, что согласно протоколу № ППИЗК 203/21 от 08.06.2021, опубликованному в единой информационной системе 08.06.2020, в соответствии с частью 6 статьи 34 Положения о закупках победителем запроса котировок признано ООО «Газкомплект Северо-Запад» с предложенной ценой исполнения договора 288 980,28 руб.

09.06.2020 МП г. Омска «Тепловая компания» на электронной площадке ООО «РТС-тендер» размещен проект договора на поставку товара.

Протоколом № ППУ 203/21 от 16.06.2021 МП г. Омска «Тепловая компания» на основании части 13 статьи 18 Положения о закупках ООО «Газкомплект Северо-Запад» признано уклонившимся от заключения договора по результатам проведения запроса котировок.

Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что Общество в установленный частью 3 статьи 18 Положения о закупках, пунктом 6.5.1 извещения о проведении запроса котировок срок (14.06.2021) не направило на электронную площадку подписанный со своей стороны проект договора «по причине ошибки исполнителя».

Между тем, целесообразно отметить, что в целях исполнения своих обязательств ООО «Газкомплект Северо-Запад» 09.06.2021 (на следующий день после публикации итогового протокола) подписало спецификацию на поставку в адрес Заказчика товара, являющегося предметом закупки, что свидетельствует, по мнению Комиссии, о намерении Общества заключить и исполнить договор по результатам запроса котировок.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его *недобросовестное поведение*.

Согласно части 1 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является санкцией за *недобросовестное поведение* поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в *намеренном уклонении от заключения договора*, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Вместе с тем, Комиссия, учитывая вышеустановленные обстоятельства, *намеренного уклонения* Общества от заключения договора с Заказчиком не установила.

Бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение победителя запроса котировок – ООО «Газкомплект Северо-Запад» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

По результатам проверки представленных МП г. Омска «Тепловая компания» сведений в отношении ООО «Газкомплект Северо-Запад» (ИНН 7802841427), учитывая установленные по делу № 05-08/16-21 РНП обстоятельства, на основании пункта 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 № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение приказа 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения МП г. Омска «Тепловая компания»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью ООО «Газкомплект Северо-Запад» (ИНН 7802841427, ОГРН 1137847417553, юридический адрес: Большой Сампсониевский проспект, д. 28, корпус 2 литера Д, помещение 33-Н пом. 1, 2, г. Санкт-Петербург, 194044) – победителя запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку изделий из фторопласта (реестровый номер 51.203.21) (извещение № 32110305274) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель
Комиссии

<...>

<...>

Члены
Комиссии

