

## РЕШЕНИЕ

### об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

31 июля 2024 года

. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 3 (далее - комиссия) в составе:

Председатель комиссии:

...

Члены комиссии:

...

...

в присутствии с использованием системы видеоконференцсвязи представителя общества с ограниченной ответственностью «Мотогард» по доверенности Б.А.А. (доверенность № ...),

в отсутствие надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения заявления представителей ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар»,

рассмотрев обращение, направленное ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар» (вх. № 26876/24 от 22.07.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Мотогард» - победителе электронного аукциона на право заключения договора по выполнению работ по диагностике и проведению ТО E60 на ГПЭА №2 и ГПЭА №4 MWM TCG 2020V16K Энергоцентр (извещение №32413364842 размещено 07.03.2024 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)),

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по

Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило обращение ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар» (вх. № 26876/24 от 22.07.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Мотогард» - победителе электронного аукциона на право заключения договора по выполнению работ по диагностике и проведению ТО E60 на ГПЭА №2 и ГПЭА №4 MWM TCG 2020V16K Энергоцентр (извещение №32413364842 размещено 07.03.2024 на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

Информация о рассмотрении сведений размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России [www.krasnodar.fas.gov.ru](http://www.krasnodar.fas.gov.ru).

Рассмотрение сведений состоялось 31 июля 2024 года в 10 часов 30 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении сведений, установила следующее.

Как следует из доводов Заявления, согласно протокола подведения итогов процедуры № 32413364842 победителем закупки признан участник с номером заявки 4043820149 (ООО «Мотогард») с предложением о цене договора — 27 292 719 рублей. Заказчиком 13.05.2024 посредством торговой площадки был направлен проект договора, со сроком подписания 16.05.2024. Победителем до момента направления настоящего заявления проект договора не подписан, в связи с уклонением победителя закупки от заключения договора просит ООО «Мотогард» включить в реестр недобросовестных поставщиков.

Поставщик письменные пояснения по доводам жалобы в материалы дела представил, просил в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется

федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе (часть 1 статьи 5 Закона о закупках).

В соответствии с 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» ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений 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, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра, на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 Федеральная антимонопольная служба России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу пункта 5.3.4 постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пределах своей компетенции.

Согласно пункту 7.10 приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган имеет право в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

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), 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.

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках 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.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар», утвержден протоколом внеочередного собрания участников ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар» от 30.11.2022 г.

ООО «УК «Индустриальный парк Краснодар» опубликовано в ЕИС извещение № 32413364842 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право выполнения работ по диагностике и проведению ТО E60 на ГПЭА №2 и ГПЭА №4 MWM TCG 2020V16K Энергоцентр.

Согласно извещения № 32413364842:

дата начала срока подачи заявок - 07.03.2024;

дата окончания срока подачи заявок - 01.04.2024 до 09 часов 00 минут;

дата рассмотрения первых частей заявок - 09.04.2024;

дата начала срока подачи ценовых предложений - 12.04.2024;

дата рассмотрения вторых частей заявок -23.04.2024;

дата подведения итогов - 26.04.2024;

Начальная цена - 36 593 590,66 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов процедуры № 32413364842 от 26.04.2024 года победителем закупки признан участник с номером заявки 4043820149 с ценой договора — 27 292 719 рублей 58 копеек без учета НДС и 32 751 263 рублей 50 копеек с учетом НДС.

16 мая 2024 года Заказчиком составлен протокол об уклонении победителя ООО «Мотогард» от заключения договора по итогам аукциона на право выполнения работ по диагностике и проведению ТО E60 на ГПЭА №2 и ГПЭА №4 MWM TCG 2020V16K Энергоцентр, и заключении договора с участником, которому присвоен второй номер в аукционе - ООО «ПРОММОТОРТЕХ». Вместе с тем указанный протокол опубликован Заказчиком в ЕИС 20.06.2024 года.

Установлено, что победителем закупки в адрес Заказчика был направлен протокол разногласий от 16.05.2024 года посредством ЭТП о внесении изменений в проект договора. Заказчиком указанный протокол оставлен без рассмотрения.

22 июля 2024 ООО «УК «Индустриальный парк Краснодар» на основании статьи 5 Закона о закупках обратилось в Краснодарское УФАС России с заявлением о внесении сведений в отношении ООО «Мотогард» в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 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 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.

Пунктом 3.19.5 Положения о закупках заказчика установлено, что

Заказчик в течение 5 (пяти) календарных дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) с даты определения цены, направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТП.

Согласно части 28 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки 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 2 Постановления 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» (вместе с «Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков», «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков», «Требованиями к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков») в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с

участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения о лице уклонившемся от заключения договора.

Применительно к рассматриваемой ситуации установлено, что согласно итогового протокола от 26.04.2024 года размещенного в ЕИС - победителем аукциона признан ООО «Мотогард», в нарушение пункта 3.9.15 Положения о закупке, Заказчиком посредством электронной торговой площадки был направлен проект договора 13.05.2024 года со сроком подписания до 16.05.2024.

Комиссией Краснодарского УФАС России также установлено, что в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках крайней датой подписания договора по результатам конкурентной закупки является 16.05.2024 года.

Победителем закупки в соответствии с частью 28 статьи 3.4 Закона о закупках 16.05.2024 года направил протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора.

Вместе с тем, Заказчиком заявление о включении сведений в отношении победителя закупки уклонившегося от заключения договора направлены в Краснодарское УФАС России 22.07.2024 года, с нарушением сроков установленных пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211. Крайняя дата направления заявления - 07.07.2024 года.

Комиссия Краснодарского УФАС России отмечает, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

Между тем Закон о закупках не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта уклонения поставщика от заключения договора, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или

отсутствие вины данного субъекта.

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

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения контракта (договора) уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Понятие «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 закупки.

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 (подрядчиков, исполнителей) 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 по закупкам. Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации изложенной в Постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Рассмотрев в совокупности представленные ООО «Управляющая компания «Индустриальный парк Краснодар» и ООО «Мотогард» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств и сведений, подтверждающих умышленное недобросовестное поведение ООО «Мотогард», связанное с уклонением от заключения договора.

В рассматриваемом случае комиссия не имеет достаточных оснований для включения сведений в отношении ООО «Мотогард» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь ст. 5 Закона 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»,

**РЕШИЛА:**

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Мотогард» (ИНН 2311345210, ОГРН 1232300007301) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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