ЗАКЛЮЧЕНИЕ

21.09.2020г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия), на которую возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России 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 22.11.2012г. №1211, в составе:

Председатель Комиссии: ;

Члены Комиссии:

при участии представителей организатора торгов - Дирекция Восточно–Сибирской железной дороги – филиала ОАО "РЖД" — (доверенности);

при участии представителя заявителя - ООО «ФорестСтрой ВС» - (доверенность);

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «ФорестСтрой ВС», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от организатора торгов – Дирекция Восточно–Сибирской железной дороги – филиала ОАО "РЖД" поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «ФорестСтрой ВС» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки от заключения договора по результатам открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1273/ОАЭ-В-СИБ/20 на право заключения

договора выполнения работ по капитальному ремонту, извещение №32009018360.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения организатора торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков и доводы участника закупки, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок 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) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного решением Совета директоров ОАО «РЖД» от 28.06.2018 года.

Заказчиком 23.03.2020г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 32009018360 о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1273/ОАЭ-В-СИБ/20 на право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту, а также документация (далее-Документация).

Ознакомившись с вышеуказанной информацией ООО «ФорестСтрой ВС» подана заявка на участие в конкурсе.

Согласно Протоколу №2233/ОАЭ-В-СИБ/20/3 от 27.04.2020 года, победителем признано ООО «ФорестСтрой ВС».

В соответствии с пунктом 3.20.3 документации открытого аукциона, заказчик в течении 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику аукциона, с которым

заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

Согласно пункту 3.20.4 документации, участник аукциона, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора.

Пунктом 3.19.1 аукционной документации установлено, что до заключения договора в лицо, с которым заключается договор по итогам аукциона, предоставляет через ЭТЗП сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов в электронной форме. В случае непредоставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

В установленные документацией сроки, 8 мая 2020 года, участник представил подписанный со своей стороны проект договора и банковскую гарантию в электронном виде, полученную в качестве обеспечения исполнения договора. Однако в нарушение пунктов 3.19.1 и 3.20.4 документации участник не представил сведения о конечных бенефициарах.

Требования установленные аукционной документацией о представлении сведений о конечных бенефициарах исполнены участником 4 июня 2020 года, а значит за пределами срока заключения договора, предусмотренного статьей 3.2 Федерального закона от 18 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа пришла к следующему выводу: после непредставления участником сведений о конечных бенефициарах вместе с договором и обеспечением 8 мая 2020 года, заказчиком неправомерно не было признано ООО «ФорестСтрой ВС» уклонившимся от заключения договора.

С учетом данного вывода Комиссии антимонопольного органа, 17 августа 2020 года заказчиком был опубликован Протокол №1273/ОАЭ-В-СИБ/20/6, в соответствии с которым ООО «ФорестСтрой ВС» признано уклонившимся от заключения договора.

Как следует из возражений ООО «ФорестСтрой ВС», умысла на уклонение от заключения договора общество не имело. Во исполнение

своих обязательств ООО «ФорестСтрой ВС» как победитель электронного аукциона оплатил обеспечение исполнения договора в сумме, указанной в аукционной документации, то есть совершил действия, направленные на заключение договора.

На основании вышеизложенного, комиссия антимонопольного органа не усматривает недобросовестного поведения в действиях ООО «ФорестСтрой ВС», так как из приложенных к обращению документов, а также из пояснений заказчика и возражений участника открытого аукциона ООО «ФорестСтрой ВС» следует, что общество совершило действия, направленные на заключение договора, а именно: ООО «ФорестСтрой ВС» оплатило обеспечение исполнения договора в сумме, указанной в аукционной документации.

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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права организатора торгов относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, и по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Закон о закупках, ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012г. № 1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что основания для включения сведений в отношении
ООО «ФорестСтрой ВС» в реестр недобросовестных поставщиков

отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. №1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «ФорестСтрой ВС» (Российская Федерация, 664035, Иркутска область, г. Иркутск, ул. Рабочего Штаба, дом 31А, оф. 103, ИНН3849062764), дата подведения итогов конкурса: - 27.04.2020г., сведения о договоре: договор на выполнение работ по капитальному ремонту; валюта договора – российские рубли, цена договора- 7 488 000 рублей, код валюты договора – RUB-643, не включать в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

2.Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии