

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-55/2024 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков 18 января 2024 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение АО «Лидер» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Би Ай Ти» в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по монтажу внешнего электроснабжения по постоянной схеме на Объекте: территория индивидуального жилого строительства (3 этап) в микрорайоне «Белый Хутор», п. Западный, Сосновского района Челябинской области (извещение № 32313001951), УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение АО «Лидер» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Би Ай Ти» в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по монтажу внешнего электроснабжения по постоянной схеме на Объекте: территория индивидуального жилого строительства (3 этап) в микрорайоне «Белый Хутор», п. Западный, Сосновского района Челябинской области (извещение № 32313001951). Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. АО «Лидер» провело аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение комплекса работ по монтажу внешнего электроснабжения по постоянной схеме на Объекте: территория индивидуального жилого строительства (3 этап) в микрорайоне «Белый Хутор», п. Западный, Сосновского района Челябинской области (извещение № 32313001951). В соответствии с протоколом подведения итогов, размещенным в ЕИС 06.12.2023, закупочная комиссия приняла решение заключить договор с ООО «Би Ай Ти». Согласно подпункту 11.3 пункта 11 документации договор по результатам проведения аукциона Заказчик заключает не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам аукциона. В проект договора, который прилагается к извещению о проведении закупки и документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке. В течение пяти дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки Заказчик направляет победителю (единственному участнику) заполненный проект договора. Победитель закупки (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения проекта договора подписывает его и направляет Заказчику. Заказчик не ранее чем через 10 дней со дня размещения в ЕИС протокола закупки, на основании которого заключается договор, подписывает договор и размещает в ЕИС (подпункт 11.4 пункт 11 документации). Если участник закупки, с которым заключается договор, получив проект договора в срок, предусмотренный для заключения договора, обнаружит в его тексте неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие условиям, которые были предложены в заявке этого участника закупки, оформляется протокол разногласий. Протокол разногласий составляется в письменной форме. Подписанный участником закупки протокол в тот же день направляется Заказчику

(подпункт 11.5 пункт 11 документации). Заказчик рассматривает протокол разногласий в течение двух рабочих дней со дня его получения от участника закупки. Если замечания участника закупки учтены полностью или частично, Заказчик вносит изменения в проект договора и повторно направляет его участнику. Вместе с тем Заказчик вправе направить участнику закупки договор в первоначальном варианте и отдельный документ с указанием причин, по которым в принятии замечаний участника закупки, содержащихся в протоколе разногласий, отказано. Участник закупки, с которым заключается договор, в течение пяти дней со дня его получения подписывает договор в окончательной редакции Заказчика и направляет Заказчику (подпункт 11.6 пункт 11 документации). Итоговый протокол был опубликован в ЕИС 06.12.2023. Таким образом, крайним днем для заключения договора является 26.12.2023 Договор был направлен посредством ЭТП в адрес победителя закупки 07.12.2023. ООО «Би Ай Ти» 12.12.2023 направило протокол разногласий к договору. В соответствии пунктом 3.1 проекта договора в редакции заказчика календарные сроки выполнения общего объема работ определены сторонами: начало работ: с момента заключения настоящего договора; окончание работ: не позднее 29 декабря 2023 года. Промежуточные сроки выполнения работ (видов работ) определены графиком производства работ (Приложение № 3 к договору). В соответствии с протоколом разногласий к договору, ООО «Би Ай Ти» изложило пункт 3.1 договора следующим образом. Календарные сроки выполнения общего объема работ определены сторонами: начало работ: с момента заключения настоящего договора; окончание работ: не позднее 29 декабря 2023 года, при условии благоприятных погодных условий производства работ, согласно «Строительным нормам и правилам СНиП 3.05.06-85 «Электротехнические устройства» и ПУЭ 2.3 Кабельные линии напряжением до 220 кВ. Если погодные условия не позволяют произвести работы, Подрядчик оповещает Заказчика в письменном виде о переносе сроков работ. Соответственно общий срок работ сдвигается на количество переносов. Промежуточные сроки выполнения работ (видов работ) определены графиком производства работ (Приложение №3 к договору). Заказчик, рассмотрев данный протокол, 13.12.2023 разместил на ЭТП ответ на протокол разногласий, а также повторно направил проект договора. В соответствии с ответом на протокол разногласий Заказчик отказался вносить в договор изменения, изложенные ООО «Би Ай Ти» в протоколе разногласий к договору, на основании того, что условия договора, с которыми не согласно ООО «Би Ай Ти» не содержат неточностей, технических ошибок, опечаток и соответствуют условиям, которые были предложены в заявке участника. ООО «Би Ай Ти» не направило посредством ЭТП в адрес Заказчика подписанный со своей стороны договор. Согласно протоколу № 32313001951-05, размещенному в ЕИС 22.12.2023, ООО «Би Ай Ти» признано уклонившимся от заключения договора. На основании изложенного, АО «Лидер» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением о включении сведений об ООО «Би Ай Ти» в реестр недобросовестных поставщиков. ООО «Би Ай Ти» пояснило, что выполнить работы в сроки, указанные в договоре, не было возможным, в связи с форс-мажорными обстоятельствами непреодолимой силы, а именно аномально низкими погодными температурами на территории Челябинской области, условиями непригодными для производства работ. Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 2024-691 4 предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной

власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках. Согласно Приказу 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 территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков. Обращение АО «Лидер» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Би Ай Ти» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные 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 ноября 2012 года № 1211. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением 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. При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации 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). 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. Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком,

исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков. ООО «Би Ай Ти», подавая заявку на участие в закупке, было ознакомлено и согласилось с условиями документации, в том числе с условиями направления протокола разногласий к проекту договора. Комиссия Челябинского УФАС России, рассмотрев пункт 3.1 договора сообщает, что в тексте данного пункта, изложенного в редакции Заказчика, отсутствуют неточности, технические ошибки, опечатки, несоответствие условиям, которые были предложены в заявке этого участника закупки. Таким образом, у ООО «Би Ай Ти» отсутствовали основания для направления протокола разногласий к договору. Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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. Данное также установлен документацией Заказчика. В соответствии с требованиями Закон о закупках предельный срок подписания договора является 26.12.2023. Заказчиком 22.12.2023 был опубликован протокол признания ООО «Би Ай Ти» уклонившимся от заключения договора. Таким образом, АО «Лидер» допустило нарушение порядка заключения договора, выразившееся в признании участника закупки, уклонившимся от заключения договора до окончания срока подписания договора, что нарушает часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках. В связи с этим вина ООО «Би Ай Ти» не установлена, а, следовательно, его действия по неподписанию проекта договора не могут быть квалифицированы как уклонение победителя от заключения договора по результатам закупки. Указанная позиция также находит свое подтверждение в Решении Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-7515/20-120-49 от 16.07.2020 и Постановлении 18 Арбитражного апелляционного суда по делу № А76-7376/2022 от 24.10.2022. Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с нарушением АО «Лидер» порядка заключения договора, выразившимся в признании участника закупки, уклонившимся от заключения договора до окончания срока заключения договора, что нарушает требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках. С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках

РЕШИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Би Ай Ти» (454090, Челябинская область, г Челябинск, ул Маркса, д. 28а, офис 48, ИНН 7453208909, ОГРН 1097453005759) в Реестр недобросовестных поставщиков.