

Заключение № 055/10/5-214/2023

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,
уклонившемся от заключения договора

03.03.2023

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,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

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

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

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

рассмотрев обращение акционерного общества «Транснефть – Западная Сибирь» (далее – АО «Транснефть – Западная Сибирь», Заказчик, Заявитель) (вх. от 22.02.2023

№ 1709-ЭП/23) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН 501704054865, ОГРНИП 321508100323261) (далее – ИП <...>, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя: <...> (доверенность № 489/22/22 от 04.08.2022, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 488/22/22 от 01.08.2022, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя Ответчика, извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 22.02.2023 поступило обращение АО «Транснефть – Западная Сибирь» о включении сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения договора по результатам закупочной процедуры: запрос цен № 0001-202-К-14-02487-2023 «Метрологическое оборудование (индивидуальные газоанализаторы)» (извещение размещено на сайте www.ustr.sberbank-ast.ru (далее – запрос цен, закупка).

Согласно протоколу итогов закупки № 0001-202-К-14-02487-2023/И (опубликован 02.02.2023) победителем закупки признан ИП <...>.

В сроки, установленные пунктами 15.3, 15.5 инструкции для участника закупки работ, услуг, договор со стороны ИП <...> не подписан, обеспечение исполнения договора не предоставлено.

На основании изложенного, АО «Транснефть – Западная Сибирь» просит внести сведения об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

2. На заседание Комиссии 03.03.2023 ИП <...>, извещенный о месте и времени рассмотрения заявления Заказчика по существу, не явился, представителя не направил, письменных пояснений относительно доводов, указанных в обращении АО «Транснефть – Западная Сибирь», не представил.

3. В Омское УФАС России 22.02.2023 от АО «Транснефть – Западная Сибирь» 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 – Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование 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	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями условиями поставщиком (договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда))
Индивидуальный предприниматель <...>	Россия	<...>	<...>	501704054865	02.02.2023	-	Протокол № 0001-202-К-14-02487-2023/И	Поставка метрологического оборудования (индивидуальные газоанализаторы)	26.51.53.110 Газоанализаторы или дымоанализаторы	рубли 643	10 745 000,0	30.03.2023 – 30.10.2023	

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные 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 – Правила направления заказчиками сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора до его заключения, 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,

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.

Из пункта 2 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки 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, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков.

Из представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» документов, Комиссией установлено, что ПАО «Транснефть» (далее также Организатор закупки) проведен запрос цен на поставку метрологического оборудования (индивидуальные газоанализаторы) № 0001-202-К-14-02487-2023. Заказчиком по данной закупке являлось, в том числе АО «Транснефть – Западная Сибирь».

В силу пункта 15.3 Инструкции для участника закупки, являющейся неотъемлемой частью извещения о проведении запроса цен, победитель закупки обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 10 календарных дней с даты формирования в соответствии с законодательством Российской Федерации итогового протокола, составленного по результатам закупки (при осуществлении закрытой закупки – с даты направления итогового протокола).

Заказчик обязан подписать договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, не позднее 20 (двадцати) календарных дней с даты формирования в соответствии с законодательством Российской Федерации итогового протокола, составленного по результатам закупки (при осуществлении закрытой закупки – с даты направления итогового протокола).

Если победитель закупки не подписывает договор в указанный срок, он является уклонившимся от заключения договора с наступлением последствий, предусмотренных законодательством Российской Федерации и Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть».

Из пункта 3 извещения о проведении запроса цен, пункта 15.5 Инструкции для участника закупки, раздела 13 проекта договора следует, что победитель закупки обязан предоставить обеспечение исполнения договора.

Согласно протоколу № 0001-202-К-14-02487-2023/И заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-202-К-14-02487-2023 «Метрологическое оборудование (индивидуальные газоанализаторы)» от 02.02.2023 ИП <...> (участник 5) признан победителем запроса цен.

Проект договора на электронной площадке был опубликован Организатором закупки 09.02.2023. Регламентированный срок подписания договора участником закупки – 13.02.2023 23:59.

В установленный в Инструкции для участника закупки срок победитель закупки – ИП <...> не подписал договор и не предоставил обеспечение исполнения договора.

Ввиду того, что в срок, установленный Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», Инструкцией для участника закупки, обеспечение исполнения договора и подписанный со стороны победителя закупки – ИП <...> не поступили, конкурсная комиссия ПАО «Транснефть» вынесла решение 14.02.2023 о признании победителя запроса цен – ИП <...> уклонившимся от заключения договора (протокол № 0001-202-К-14-02487-2023/И2 заседания конкурсной комиссии ПАО «Транснефть» по лоту № 0001-202-К-14-02487-2023 «Метрологическое оборудование (индивидуальные газоанализаторы)» от 14.02.2023).

Согласно заявке ИП <...>, представленной на участие в запросе цен (форма 1), ИП <...> обязуется выполнить обязанности поставщика, подрядчика, исполнителя работ, услуг в объемах, на условиях и в сроки, указанные в документации о закупке, с привлечением необходимых людских, технических и иных ресурсов и с учетом всех затрат, и сообщает о согласии участвовать в закупке на условиях и в сроки, установленных в документации о закупке.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми

актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Как указывалось ранее, частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения 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 силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ 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 по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Условия закупочной документации были изложены и доведены до сведения ИП <...> посредством опубликования извещения о проведении процедуры запроса цен на сайте электронной торговой площадки АО «Сбербанк – АСТ» www.utp.sberbank-ast.ru и приняты ИП <...>.

Вместе с тем, Ответчик, согласившись с установленными в извещении и документации о проведении запроса цен условиями закупки и став победителем запроса цен, не представил в установленный документацией о закупке срок подписанный договор и обеспечение исполнения договора.

Пояснений, документов, свидетельствующих о невозможности подписания договора и предоставления обеспечения исполнения договора, Ответчиком в материалы дела не представлено, явку на заседание Комиссии ИП <...> не обеспечил.

По результатам проверки представленных АО «Транснефть – Западная Сибирь» сведений в отношении ИП <...> (ИНН 501704054865), 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 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», 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 АО «Транснефть – Западная Сибирь»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об индивидуальном предпринимателе <...> (ИНН 501704054865, ОГРНИП 321508100323261) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на 2 года в связи с уклонением

индивидуального предпринимателя <...> от заключения договора с акционерным обществом «Транснефть – Западная Сибирь» по результатам запроса цен № 0001-202-К-14-02487-2023 «Метрологическое оборудование (индивидуальные газоанализаторы)».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

Омское УФАС России обращает внимание, что согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 20.01.2023 № МШ/3488/23 соответствующее заключение территориального органа ФАС России не является конечным актом процедуры проведения проверки по факту уклонения от заключения договора либо одностороннего расторжения договора заказчиком, указанным в части 2 статьи 5 Закона о закупках, в связи с существенным нарушением условий договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, заключение территориального органа ФАС России не является безусловным основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков, следовательно, не относится к ненормативным правовым актам, в связи с чем, в случае оспаривания заключения антимонопольного органа в арбитражном суде обжалованию подлежит соответствующий пункт приказа ФАС России, на основании которого сведения в отношении такого лица включены в реестр недобросовестных поставщиков.