

<...>

ЗАКЛЮЧЕНИЕ **по делу № 022/10/5-672/2023**

23 июня 2023 г.г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению жалоб, предусмотренных статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции», (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

К<...> – врио заместителя руководителя управления;

Члены Комиссии:

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

С<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

с участие представителей:

от заказчика - АО «Авиационное предприятие «Алтай» (ИНН 2259001380, ОГРН 1022201134779) – <...> – по доверенности, участие обеспечено путем ВКС,

от ООО «СИБ-РИА» (ИНН 2224171479, ОГРН 1152224000532) – <...> (директор), <...> (по доверенности),

рассмотрев обращение АО «Авиационное предприятие «Алтай» о включении ООО «СИБ-РИА» (ИНН 2224171479) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в связи с уклонением от заключения договора по итогам закупки № 32312206783 на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия искусственной взлетно-посадочной

полосы (ИВПП),

УСТАНОВИЛА:

АО «Авиационное предприятие «Алтай» (далее – Заказчик) 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), Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Реестр), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), представил в УФАС по Алтайскому краю сведения в отношении ООО «СИБ-РИА» (ИНН 2224171479, ОГРН 1152224000532) для включения в Реестр по факту уклонения от заключения договора по итогам закупки № 32312206783 на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия искусственной взлетно-посадочной полосы (ИВПП).

Комиссия УФАС в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения договора установила следующее.

20.03.2023 Заказчиком размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия искусственной взлетно-посадочной полосы (ИВПП) (закупка № 32312206783).

Классификация по ОКПД2 - 42.11.20.900 Работы строительные по строительству улично-дорожной сети, пешеходных дорог, взлетно-посадочных полос аэродромов, кроме работ строительных по строительству, ремонту и содержанию автомобильных дорог.

Начало выполнения работ - 10 мая 2023.

Окончание выполнения работ – 31 мая 2023.

Сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) - начальная (максимальная) цена договора: 44 680 878.28 Российский рубль.

Дата начала срока подачи заявок - 20.03.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 17.04.2023 17:00.

Дата подведения итогов - 25.04.2023.

Согласно протоколу подведения итогов конкурса № 34-18-23/3 от 25.04.2023 победителем закупки признан участник закупки с заявкой № 5952 (ООО «СИБ-РИА»).

27.04.2023 через ЭТП победителю закупки ООО «СИБ-РИА» направлен договор для подписания.

Крайняя дата подписания договора – 15.05.2023.

02.05.2023 заказчиком получено письмо от ООО «СИБ-РИА» о вынужденном отказе от подписания договора.

16.05.2023 заказчик разместил протокол признания участника ООО «СИБ-РИА» уклонившимся от заключения договора

22.06.2023 на заседании Комиссии УФАС представитель ООО «СИБ-РИА», среди прочего, пояснил, что в ходе подготовительных мероприятий для проведения работ у специальной дорожной техники, а именно самоходной дорожной фрезы марки Wirtgen W2000 (производитель Германия), предназначенной для срезки старого слоя асфальтобетонного покрытия, имеется ряд неисправностей, устранить которые возможно только заменой запчастей иностранного производства. В сложившихся условиях секционной политики поставку оригинальных запчастей возможно только по параллельному импорту, а это увеличивает срок поставки (июнь-июль текущего года). В ходе переговоров с заказчиком установлено, что приоритетным при исполнении договора по результатам закупки является неукоснительное соблюдение сроков выполнения работ: начало – 10.05.2023, окончание – 31.05.2023. В избежание нарушения сроков исполнения договора и срыва в получении заказчиком срочных работ общество было вынуждено отказаться от заключения договора, тем самым добросовестно предоставило праву заказчику заключить договор со вторым участником и выполнить работы в установленные сроки.

На заседании Комиссии УФАС представитель заказчика пояснила, что в настоящее время работы по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия искусственной взлетно-посадочной полосы (ИВПП) выполнены.

В заседании Комиссии УФАС был объявлен перерыв до 15 часов 00 минут 23.06.2023.

23.06.2023 на заседании Комиссии УФАС представителем ООО «СИБ-

РИА» в подтверждение поломки самоходной дорожной фрезы марки Wirtgen W2000 представлен акт от 01.05.2023 № 25 согласно которому, при диагностике дорожной фрезы марки Wirtgen W2000 выявлены дефекты: износ внешнего диаметра фрез (поломка резцедержателей, износ рабочей поверхности); износ внутреннего диаметра; деформация поверхности вала.

Закон о закупках 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, 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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках в Реестр 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.

В соответствии с частью 3 статьи 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211 утверждены Правила направления Заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила).

Согласно пункту 1 Правил сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора, в том числе не представивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор

или не представивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения направляются в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков.

При решении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган должен тщательным образом исследовать доказательства действительности намерения участника закупок заключить и исполнить договор, поскольку необоснованное включение участника в реестр существенно нарушает его права, необоснованное не включение - права как заказчика, так и неопределенного круга лиц.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные экономические последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в закупках.

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.

Согласно [п. 3 ст. 1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу [п. 4 ст. 1](#) ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с [п. 5 ст. 10](#) ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

В [п. 1](#) Постановления от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" Пленум Верховного Суда Российской Федерации разъяснил, что оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в

получении необходимой информации. По общему правилу [п. 5 ст. 10](#) ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Таким образом, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на уклонение от подписания контракта.

С учетом изложенного выше, размещение сведений об участнике заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган установит факт умышленного уклонения участника размещения заказа от подписания договора.

Кроме того, согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 [N 13-П](#) и от 21.11.2002 [N 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 конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу [ч. 3 ст. 17](#), [ч. 3 ст. 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.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта 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. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

На заседании Комиссии УФАС установлено, что неподписание ООО «СИБ-РИА» договора в установленный срок было обусловлено не умышленными действиями, направленными на уклонение от заключения договора ввиду недобросовестных действий, а невозможностью подписания договора, в связи с непредвиденными обстоятельствами, приведшими к невозможности выполнения работ на условиях, в том числе, с соблюдением сроков, предусмотренных заказчиком.

При принятии решения Комиссия УФАС учитывала тот факт, что ранее обращений о включении ООО «СИБ-РИА» в Алтайское краевое УФАС России не поступало.

Основанием для внесения сведений в РНП предполагается недобросовестное поведение лица, свидетельствующее о его намерениях уклониться от подписания договора.

В материалах обращения отсутствуют доказательства и сведения, указывающие на недобросовестное поведение ООО «СИБ-РИА» при осуществлении рассматриваемых действий.

Также Комиссия УФАС отмечает, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений Закона о закупках.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения договора

уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин "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 аукциона.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, Приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, предоставленные АО «Авиационное предприятие «Алтай» в отношении ООО «СИБ-РИА» (ИНН 2224171479, ОГРН 1152224000532) по факту уклонения от заключения договора по итогам закупки № 32312206783 на выполнение работ по текущему ремонту асфальтобетонного покрытия искусственной взлетно-посадочной полосы (ИВПП) не включать в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии: <...>

<...>

2023-3435