

Лицо, в отношении которого подается заявление
о внесении в Реестр недобросовестных поставщиков:

Заключение № ТО002/10/5-508/2023

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

при участии от ФГБОУ ВО «УГНТУ», от ООО «Профобразование»

рассмотрев материалы, представленные ФГБОУ ВО «УГНТУ» от 21.03.2023 вх.№ 4387-ЭП/23 о включении ООО «Профобразование» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

ФГБОУ ВО «УГНТУ» (далее - Заявитель) от 21.03.2023 вх.№ 4387-ЭП/23 представило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - Управление) 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, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), сведения об ООО «Профобразование» (далее - Исполнитель), для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Башкортостанского УФАС России в результате проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание 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.

Согласно ч. 2 ст. 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 которых 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 с п. 3 Постановления Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков», 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 (далее - недобросовестный участник закупки, поставщик (исполнитель, подрядчик)), осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра (далее - уполномоченный орган), в единой информационной системе в сфере закупок (далее - единая информационная система).

08.09.2020 на официальном сайте электронной площадки <http://com.roseltorg.ru> объявлен открытый аукцион в электронной форме на поставку

02.10.2020 согласно протоколу подведения итогов № победителем процедуры признано ООО «Профобразование».

13.10.2020 между ФГБОУ ВО «УГНТУ» (далее - Заказчик) и ООО «Профобразование» (далее - Исполнитель) был заключен Договор № Д108/2020 поставки товара (далее - Договор). Дата окончания срока поставки товара является 30.03.2021.

30.03.2021 Исполнитель в письме исх.№ПФО-33-1/юр сообщил Заявителю о невозможности исполнения Договора в срок и обещал исполнить принятые на себя обязательства не позднее конца апреля 2021.

В обоснование невозможности предоставления товара в срок Исполнитель представил письма поставщиков соответствующих комплектующих:

1. ООО «Производственное объединение «Зарница» в письме исх.№ 4547 от 09.11.2020 сообщило о том, что поставка позиций: «Установка учебная: Абсорбционная система охлаждения; Установка учебная: Парокомпрессионная холодильная машина; Установка учебная: Изучение кипения; Установка учебная: Блок обслуживания теплообменников» в срок невозможно ввиду распространения коронавирусной инфекции привела к вынужденному закрытию отдельных предприятий на карантин, что также негативно отразилось на сроках поставки.

2. Электронная компания «ОРИОН» в письме от 08.11.2020 исх.№ б/н сообщило о том, что срок поставки позиции Насос Pedrollo PV 55 – EPDM и соответствующих комплектующих переноситься ввиду сложившейся обстановкой с распространением коронавирусной инфекцией.

3. ООО «СИЛ Электрикс» в письме от 05.11.2020 № 22 сообщило о том, что ввиду сложившейся неблагоприятной ситуации, связанной с увеличением коронавирусной инфекции, организация столкнулась с задержкой поставок нижеследующих комплектующих: 1) Хладагент R1233; 2) Насос Pedrollo PV 55 – EPDM.

Согласно совместному письму Министерства финансов России от 03.04.2020 № 24-06-05/26578, МЧС России от 03.04.2020 № 219-АГ-70, ФАС России от 03.04.2020 № МЕ/28039/2020, распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, признано

обстоятельством непреодолимой силы.

Ввиду чего, Исполнитель передал товар по месту доставки за пределами срока исполнения 27.04.2021.

Комиссией заявителя была проведена проверка соответствия поставляемого товара условиям Договора. По результатам приемки Заявителем составлен Протокол соответствия поставляемого оборудования по Договору, которым зафиксированы недостатки фактически поставленного товара.

Заявитель отказал в приемке товара, направил претензию № 03/95-22 от 18.05.2021 с приложением Протокола соответствия поставляемого оборудования с требованием уплатить неустойку и заменить Товар в соответствии со сроками, установленными Договором.

В ответ на протокол соответствия поставляемого оборудования по Договору, которым зафиксированы недостатки фактически поставленного товара, Исполнитель в письме от 07.06.2021 исх.№ ПФО-75/юр указал, что представленный товар соответствует требованиям технического задания.

01.07.2021 было подписано Соглашение о расторжении Договора № 108/2020 на поставку Товара от 13.10.2020 (далее – Соглашение).

Пунктом 5 Соглашения предусмотрено, что оно вступает в силу с момента поступления денежных средств на счет Заявителя, а именно:

- штрафа за нарушение качества Товара в размере 197 951 (сто девяносто семь тысяч девятьсот пятьдесят один) рубль 39 копеек;

- неустойки за нарушение срока поставки Товара в размере 360 271 (триста шестьдесят тысяч двести семьдесят один рубль) 53 копейки.

Однако денежные средства (штраф и неустойка) на счет Заявителя не поступили. Таким образом, Соглашение не вступило в законную силу.

12.04.2022 Заявитель обратился с иском в Арбитражный суд Республики Башкортостан с требованиями в том числе о расторжении Договора в судебном порядке.

15.02.2023 Арбитражным судом Республики Башкортостан вынесено решение по делу №А07-11696/2022 (далее - Решение) в том числе о расторжении Договора. Решение вступило в законную силу.

В то же время, в Решении размер неустойки был признан судом завышенным и не соразмерным, ввиду чего размер взыскиваемой неустойки был снижен. Таким образом, Арбитражным судом Республики Башкортостан уже была дана оценка сложившимся правоотношениям, которые регулируются нормами ГК РФ о договоре поставки и выходят за рамки компетенции Управления.

Согласно представленным материалам Исполнитель вёл переписку с Заявителем, 27.04.2021 осуществил поставку товара. Заявителем товар не был принят.

В то же время Заявителем не было представлено достаточных доказательств о направленности действий Исполнителя на неисполнение или на уклонение от исполнения Договора.

Таким образом, обращение Заявителя не содержит доказательств, свидетельствующих о недобросовестности Исполнителя.

Исходя из имеющихся материалов, Комиссия констатирует у Исполнителя отсутствие

направленности воли на неисполнение договорных обязательств и недобросовестный характер поведения, иное из представленных Заявителем материалов не следует.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям законодательства.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации 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.

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.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора 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, ущербу, нанесенному заказчику.

Комиссия, рассмотрев действия Исполнителя, не усматривает в них признаков недобросовестности и руководствуясь статьей 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»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные ФГБОУ ВО «УГНТУ» от 21.03.2023 вх.№ 4387-ЭП/23 в отношении ООО «Профобразование» не включать в Реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель комиссии

Члены комиссии