

Дело № 059/10/5-406/2023

<...>

МУП «Пермэгорэлектротранс»

614060, г. Пермь, ул. Уральская, д.108

mupppet@permonline.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об отсутствии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«24» апреля 2023 г. г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также по рассмотрению сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках), направляемых в ФАС России в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Пермского УФАС России), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

после отложения, посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя ИП <...>, в присутствии представителя МУП «Пермэгорэлектротранс» <...>, каждым из представителей предъявлены паспорта, доверенности,

рассмотрев обращение Муниципального унитарного предприятия «Пермэгорэлектротранс» (ОГРН: 1025901371165, Дата присвоения ОГРН: 14.11.2002, ИНН: 5906006610, КПП: 590601001) (далее – Заказчик, МУП «Пермэгорэлектротранс») (вх. № 5423-ЭП/23) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе <...> (ОГРНИП: 322595800061439, ИНН: 591904578415, Дата присвоения ОГРНИП: 27.05.2022) (далее – ИП <...>, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках), извещение №32312107496 в ЕИС,

УСТАНОВИЛА:

14.04.2023 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение Заказчика, в котором указано на уклонение Участника закупки от заключения договора.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что 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.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках закреплено, что 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.

Так, Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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).

Пунктом 1 Правил предусмотрено, что данные Правила 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 договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Согласно пункту 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 и единственных поставщиков российских вооружения и военной техники, предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пределах своей компетенции.

В соответствии с пунктом 7.10 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, территориальный орган имеет право в пределах своей компетенции принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков);

В соответствии с пунктом 1 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» (далее – Приказ) на комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами.

В силу пункта 2.1 Приказа, Комиссия территориального органа ФАС России (далее - Комиссия) проводит проверку сведений, направленных заказчиками, о включении в Реестр информации об участнике закупки (далее - Сведения) в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки Сведений Комиссия дает соответствующее заключение.

2. 10.02.2023 на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, а также на сайте электронной торговой площадки «ТЭК-Торг»

(<http://www.tektorg.ru>) было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого является оказание клининговых услуг (уборка и санитарная обработка автобусов) (номер извещения в ЕИС 32312107496) (далее – извещение).

При проведении указанной закупки, Заказчик также руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг (Муниципальное унитарное предприятие "Пермгорэлектротранс") (далее – Положение), Документацией о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также – Документация)

В соответствии с Извещением, Документацией, Протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

Место проведения закупки – электронная торговая площадка «ТЭК-Торг» (<http://www.tektorg.ru>);

Дата начала срока подачи заявок: 10.02.2023;

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика): 20.02.2023 10:00;

Дата рассмотрения первых частей заявок: 21.02.2023;

Дата начала срока подачи ценовых предложений: 22.02.2023;

Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика): 22.02.2023 23:59;

Дата проведения сопоставления ценовых предложений: 22.02.2023;

Дата подведения итогов: 28.02.2023.

На участие в закупке было подано 10 заявок, 8 из которых соответствовали требованиям документации, что подтверждается протоколом подведения итогов на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 28.02.2023.

Согласно указанному протоколу, ИП <...> признан победителем закупки.

3. Согласно п. 4.1.9 Положения по результатам конкурентной закупки заказчик в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола (а при закрытой конкурентной закупке – со дня подписания такого протокола) передает победителю закупки проект договора без своей подписи.

В случаях если принято решение об отказе от заключения договора с победителем закупки либо если победитель закупки уклонился от заключения договора, заказчик вправе заключить договор со вторым участником закупки. При этом заключение договора таким участником закупки является обязательным. В случае если заказчиком принято решение о заключении договора с таким участником

закупки, заказчик в течение пяти дней со дня принятия решения об отказе от заключения договора с победителем закупки либо признания победителя закупки уклонившимся от заключения договора передает такому участнику закупки проект договора без своей подписи.

В случае если договор, заключенный с победителем закупки, расторгнут, заказчик вправе заключить договор со вторым участником закупки при условии согласия такого участника закупки заключить договор. В случае если заказчиком принято решение о заключении договора с таким участником закупки, заказчик в течение пяти дней со дня расторжения договора, заключенного с победителем закупки, передает такому участнику закупки проект договора без своей подписи.

В случае если закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что подана только одна заявка на участие в закупке (при условии, что такая заявка признана соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке), либо в связи с тем, что отклонены все заявки на участие в закупке, за исключением одной заявки на участие в закупке, заказчик вправе заключить договор с единственным участником закупки. При этом заключение договора таким участником закупки является обязательным. В случае если заказчиком принято решение о заключении договора с таким участником закупки, заказчик в течение пяти дней со дня признания закупки несостоявшейся и признания заявки такого участника закупки соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, передает такому участнику закупки проект договора без своей подписи.

В случае если при проведении аукциона не поступило ни одно предложение о цене договора, заказчик вправе заключить договор с участником аукциона, подавшим заявку на участие в аукционе ранее других участников аукциона, заявки на участие в аукционе которых признаны соответствующими требованиям, установленным в извещении о проведении аукциона, документации об аукционе. При этом заключение договора таким участником аукциона является обязательным. В случае если заказчиком принято решение о заключении договора с таким участником аукциона, заказчик в течение пяти дней со дня проведения аукциона передает такому участнику аукциона проект договора без своей подписи.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение пяти дней со дня получения от заказчика проекта договора подписывает и передает его заказчику либо в случае наличия разногласий по проекту договора передает заказчику протокол разногласий. Указанный протокол разногласий может быть передан в отношении соответствующего договора не более чем один раз.

При этом участник закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим извещению об осуществлении закупки, и (или) документации о закупке, и (или) своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты получения протокола разногласий заказчик рассматривает такой протокол разногласий и передает доработанный проект договора либо повторно передает проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в

протоколе разногласий замечания участнику закупки, с которым заключается договор, без своей подписи.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение трех рабочих дней со дня получения от заказчика доработанного проекта договора либо проекта договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания подписывает договор и передает его заказчику.

Заказчик подписывает договор в срок, установленный пунктом 4.1.1 настоящего Положения. В случае расторжения договора, заключенного с победителем закупки, и заключения договора со вторым участником закупки заказчик подписывает договор в течение трех рабочих дней со дня получения от такого участника закупки договора, подписанного с его стороны.

При осуществлении конкурентной закупки, за исключением конкурентной закупки в электронной форме, проект договора передается заказчиком и участником закупки, с которым заключается договор, не менее чем в двух экземплярах, при этом не менее одного экземпляра подписанного договора заказчик передает участнику закупки, с которым заключается договор.

При осуществлении конкурентной закупки в электронной форме передача и подписание проекта договора, протокола разногласий и договора заказчиком и участником закупки, с которым заключается договор, осуществляются на электронной площадке с использованием электронной подписи лиц, имеющих право действовать от имени соответственно заказчика и участника закупки, с которым заключается договор.

02.03.2023 на сайте ЭТП, в ЕИС Заказчиком опубликован итоговый протокол, в соответствии с которым победителем признан ИП <...>

06.03.2023 Заказчик через ЭТП направил в адрес участника закупки проект договора.

До окончания срока подписания проекта договора, а именно до 13.03.2023 – подписанный со стороны Победителя проект договора не был направлен Заказчику.

13.03.2023 Победитель направил в адрес Заказчика письмо, в соответствии с которым сообщил о поломке 10.03.2023 единственного ноутбука, на котором была установлено программное обеспечение «Крипто-Про» с ЭЦП Победителя, в связи с чем последний не смог в установленные сроки подписать договор.

В рамках рассмотрения надлежащего обращения в адрес антимонопольного органа Победитель представил документы, подтверждающие неисправность ноутбука. В частности, в материалы обращения представлен акт №150 от 14.03.2023 на сумму 2000 рублей, в соответствии с которым ИП <...> оказаны услуги по ремонту материнской платы ноутбука Packard bell; счет на оплату №147 от 10.03.2023 на сумму 2000 рублей за указанные услуги; техническое заключение ООО «Ре-Принт» от 10.03.2023, в соответствии с которым в ходе диагностики ноутбука Packard bell выявлена дефектная деталь – материнская плата с дефектом: отвал чипсета.

Как отмечается в техническом заключении, данный дефект поддается ремонту,

срок ремонта составляет не менее пяти дней.

С целью проверки указанной информацией антимонопольным органом в адрес ЭТП «ТЭК-торг» направлен запрос о предоставлении информации, в частности, о том, производился ли Индивидуальным предпринимателем<...> (ОГРНИП: 322595800061439, ИНН: 591904578415, Дата присвоения ОГРНИП: 27.05.2022) вход на торговую площадку (авторизация) в период с 00 часов 01 минут 06.03.2023 до 23 часов 59 минут 13.03.2023 с указанием конкретного времени и действий ИП<...>(при наличии технической возможности) (с приложением подтверждающих документов, реестра действий ИП <...> и т.д.).

Из ответа ЭТП и предоставленного реестра действий ИП<...> следует, что последний сеанс авторизации на ЭТП был произведен со стороны Победителя закупки 09.03.2023 13:54:13, после поломки ноутбука Packard bell, то есть после 10.03.2023 и до момента окончания срока для подписания договора, ИП <...> вход на ЭТП не производил.

Таким образом, ИП <...>после поломки ноутбука не выполнял вход в личный кабинет, не совершал каких-либо действий на ЭТП.

Учитывая изложенное, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае у ИП <...>имелись непреодолимые препятствия для подписания договора.

Кроме того, в материалы обращения ИП <...>представлены доказательства совершения действий, направленных на заключение договора, в частности, копия независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, выданной 09.03.2023 АО «Банк Союз» (ИНН: 7714056040), а также уведомление АО «Банк СОЮЗ» на оплату вознаграждения за предоставление банковской гарантии.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках, уклонение лица от заключения договора является самостоятельным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из положений Закона о закупках и Правил включение лица в реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения этим лицом принятых на себя обязательств в рамках процедуры закупки товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах. С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона о закупках, и, следовательно, выступает механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

В соответствии правовой позицией, изложенной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2011 № 13-П, 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, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

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.

Согласно Определению Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.10.2012 № ВАС-13566/12 необходимо принимать во внимание, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям закона.

При этом, 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 пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное (Пункт 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

С учетом изложенного, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки 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 дав оценку обстоятельствам, свидетельствующим о намерении участника отказаться от заключения контракта, направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения, а также существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Все эти обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков в рамках установленной процедуры (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.07.2021 № 17АП-7696/2021-АК по делу № А60-8361/2021).

Таким образом, учитывая обстоятельства непреодолимой силы (поломка 10.03.2023 ноутбука с программным обеспечением, содержащим ЭЦП Победителя закупки, без чего подписание договора невозможно), факт совершения действий, направленных на заключение договора (получение независимой банковской гарантии), Комиссия не может признавать поведение Победителя закупки

недобросовестным.

Из анализа совокупности изложенных обстоятельств Комиссия Пермского УФАС России не может прийти к выводу, что действия Победителя закупки являются недобросовестными или же направленными на уклонение от исполнения обязанности по заключению договора, поскольку представленные в материалы дела сведения свидетельствуют об обратном.

Комиссия сообщает, что ни Законом о закупках, ни Правилами не предусмотрено безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае. Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в данный реестр участник закупки несет не перед заказчиком, а фактически перед государством.

Таким образом, Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, пришла к выводу, что включение сведений об Участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков является излишней санкцией, не отвечающей принципу соразмерности наказания.

На основании изложенного, руководствуясь требованиями 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», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

По результатам рассмотрения обращения Муниципального унитарного предприятия «Пермэгорэлектротранс» (ОГРН: 1025901371165, Дата присвоения ОГРН: 14.11.2002, ИНН: 5906006610, КПП: 590601001) (вх. № 5423-ЭП/23) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе <...> ОГРНИП: 322595800061439, ИНН: 591904578415, Дата присвоения ОГРНИП: 27.05.2022 в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», извещение №32312107496 в ЕИС, сведения об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков **не включать**.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>.

+ 7 (342) 235-10-36.

2023-4534