

ФГУП «ВГСЧ»,
в лице филиала «Прокопьевский ВГСО» ФГУП «ВГСЧ»

ул. Петренко, д. 9,
г. Прокопьевск, Кемеровская область-Кузбасс, 653039
e-mail: pvgso@vgsch.ru

ООО «ЦПБ»

пр-кт. Рязанский, 22/корп. 2, пом. VI, комн. 2а, г. Москва, 109428
e-mail: tender.cpb@mail.ru

РЕШЕНИЕ
по обращению № 042/10/5-400/2022

11 апреля 2022 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков, утверждения порядка рассмотрения жалоб (далее - Комиссия) в составе: <...>

в присутствии представителей по доверенности: ФГУП «ВГСЧ» и ООО «ЦПБ»,

рассмотрев в порядке, установленном ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказа Федеральной антимонопольной службы 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 № 164/13), обращение ФГУП «ВГСЧ» и материалы обращения № 042/10/5-400/2022 Комиссия

УСТАНОВИЛА:

01.04.2022 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Федерального государственного унитарного предприятия «Военизированная горноспасательная часть», в лице

филиала «Прокопьевский Ордена Трудового Красного Знамени военизированный горноспасательный отряд» (ИНН 7717036797, ОГРН 1027739276311) (далее – ФГУП «ВГСЧ», Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Центр пожарной безопасности» (ИНН 7743868103, ОГРН 1127747092527) (далее – ООО «ЦПБ»), которое было признано победителем аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку хладона для нужд филиала «Прокопьевский ВГСО» ФГУП «ВГСЧ», извещение о проведении которой было опубликовано 31.01.2022 под №32211083918 (далее – Закупка), и уклонилось от заключения договора по результатам проведения данной закупки.

Согласно заявлению ФГУП «ВГСЧ», ООО «ЦПБ» уклоняется от заключения договора на поставку хладона, поскольку в установленный для подписания договора срок не подписало со своей стороны договор.

Уведомлением от 04.04.2022 № 03/661э рассмотрение заявления ФГУП «ВГСЧ» было назначено на 11.04.2022 в дистанционном режиме посредством видеоконференцсвязи.

11.04.2022 в ходе рассмотрения обращения № 042/10/5-400/2022 дистанционно с использованием системы видеоконференцсвязи, изучив имеющиеся материалы закупки, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия установила следующее:

В ст. 2 Закона о закупках установлены правовые основы закупки товаров, работ, услуг, которыми должны руководствоваться заказчики, перечисленные в ч. 1 ст. 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного унитарного предприятия «Военизированная горноспасательная часть» (далее – Положение о закупках), которое было размещено на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС).

31.01.2022 ФГУП «ВГСЧ» в ЕИС было размещено извещение об осуществлении закупки (далее – Извещение).

Согласно протоколу ФГУП «ВГСЧ» от 22.02.2022 по результатам закупки ООО «ЦПБ» признано победителем закупки.

В соответствии с п. 23.2.4 Положения о закупке договор по результатам конкурентной закупки в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, Заказчика, в сроки,

установленные пунктом 23.2.2 настоящего Положения.

Договор по результатам конкурентной закупки в электронной форме заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, и извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

В течение 5 (пяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола или иного протокола, предусмотренного настоящим Положением, Заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора.

В течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель конкурентной закупки в электронной форме подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, либо размещает протокол разногласий, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя конкурентной закупки. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации о конкурентной закупке и (или) извещению об осуществлении конкурентной закупки и своей заявке на участие в конкурентной закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Как следует из материалов обращения № 042/10/5-400/2022 ФГУП «ВГСЧ» 25.02.2022 на ЭТП для подписания ООО «ЦПБ» был размещен проект договора, регламентированный срок для подписания договора со стороны ООО «ЦПБ» – 02.03.2022.

По состоянию на 02.03.2022 ООО «ЦПБ» договор на ЭТП не подписан, в связи с чем 03.03.2022 ФГУП «ВГСЧ» принято решение о признании ООО «ЦПБ» уклонившимся от заключения договора по результатам закупки (протокол б/н от 03.03.2022), которой опубликован в ЕИС.

По сведениям ООО «ЦПБ» у общества отсутствовал умысел для уклонения от заключения договора. Не подписание договора произошло по вине сотрудника, отвечающего за подписание договора, который неверно рассчитал сроки подписания договора.

Данный сотрудник за несвоевременное подписание контракта с Заказчиком был наказан дисциплинарным взысканием, что подтверждается Приказом № 12 о применении дисциплинарного взыскания от 10.03.2022 года.

Подтверждением намерения заключить Договор является то, что ООО «ЦПБ» заранее начало подготовку к исполнению обязательств по Договору и закупило товар, что подтверждается копией Товарной накладной от № 187 от 09.02.2022.

Кроме того, ООО «ЦПБ» 09.03.2022 обратилось к Заказчику с письмом об объяснении сложившихся обстоятельств, повлиявших на не подписание контракта в установленный срок. К указанному письму приложен Проект договора на бумажном носителе и копия Банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

Вместе с тем, ФГУП «ВГСЧ» письмом от 15.03.2022 сообщило ООО «ЦПБ» об отсутствии технической возможности возврата договора на стадию подписания.

В настоящее время Заказчик проводит повторно аукцион в электронной форме по поставке хладона для филиала «Прокопьевский ВГСО» ФГУП «ВГСЧ», в котором и ООО «ЦПБ» принимает участие на право заключения договора, подав соответствующую заявку на участие.

Таким образом, по сведениям ООО «ЦПБ», общество не имело умысла уклоняться от заключения договора, который представляет для общества большую потребительскую и репутационную ценность.

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 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 № 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 контракта.

Кроме того, 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 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.

ООО «ЦПБ» представлены следующие документы: товарная накладная от 09.02.2022, подтверждающая наличие товара (хладона), необходимого для исполнения договора, а также осуществление действий по получению советующей банковской гарантии, обеспечивающей исполнение договора, письменные пояснения об отсутствии у ООО «ЦПБ» намерения уклоняться от подписания договора.

Проанализировав доводы ООО «ЦПБ», документы, представленные в материалы обращения, а также учитывая добросовестное исполнение своих обязательств по поставкам хладона на протяжении длительного времени, Комиссия приходит к выводу о недоказанности совершения ООО «ЦПБ» недобросовестных действий при подписании рассматриваемого договора.

При рассмотрении обращения ФГУП «ВГСЧ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЦПБ» Комиссией не был установлен факт умышленного уклонения данного хозяйствующего субъекта от заключения договора по результатам проведения закупки на поставку хладона.

В Комиссию не представлены доказательства, подтверждающие недобросовестность ООО «ЦПБ», в том числе доказательства, свидетельствующие об умышленных действиях поставщика по уклонению от подписания договора.

Следовательно, действия ООО «ЦПБ» по не подписанию проекта договора на поставку хладона не могут быть квалифицированы как уклонение победителя от заключения договора.

В соответствии с 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Пунктом 2.1. Приказа № 164/13 предусмотрено, что комиссия антимонопольного органа проводит проверку сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки сведений комиссия дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения Сведений в Реестр, которое оформляется приказом ФАС России.

Учитывая изложенное, Комиссией Кемеровского УФАС России не установлен факт уклонения ООО «ЦПБ» от заключения с ФГУП «ВГСЧ» договора на поставку хладона.

Таким образом, заявление ФГУП «ВГСЧ» о внесении сведений о поставщике ООО «ЦПБ» в реестр недобросовестных поставщиков оставлено Комиссией

Кемеровского УФАС России в рамках ст. 5 Закона о закупках, без удовлетворения.

Руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

РЕШИЛА:

Оставить заявление ФГУП «ВГСЧ» о внесении сведений о поставщике – ООО «ЦПБ» в реестр недобросовестных поставщиков без удовлетворения.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>