ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 074/07/5-2725/2021

об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков

12 октября 2021 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: С.А. Копылов - заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: Степанова Ю.Н. — главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

К.Е. Дейнега – специалист 1 разряда отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение общества с ограниченной ответственностью «Челябинский тракторный завод «Уралтрак» (далее – ООО «ЧТЗ «Уралтрак», Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью ТД «Тех-Комплект» (далее – ООО ТД «Тех-Комплект», Общество) в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть любые лица, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку алюминия (извещение № 32110241385) в присутствии представителей ООО ТД «Тех-Комплект», надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы, ООО «ЧТЗ «Уралтрак», надлежащим образом извещенных о дате,

времени и месте рассмотрения жалобы, предоставил ходатайство о рассмотрении обращения без его участия.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение ООО «ЧТЗ «Уралтрак» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТД «Тех-Комплект», 392501, Тамбовская обл., Тамбовский р-н, с. Донское, ул. Промышленная, стр. 11, ИНН 6829114593.

Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства.

ООО «ЧТЗ «Уралтрак» провело аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть любые лица, в том числе субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку алюминия (извещение № 32110241385) (далее - Закупка).

В соответствии с протоколом № ПЗКУ-284-185/2021/04 от 25.05.2021 победителем Закупки признано ООО ТД «Тех-Комплект».

В соответствии с пунктом 15 статьи 3.2. Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Итоговый протокол был размещен на Официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – Официальный сайт ЕИС) 25.05.2021 в 13:59.

25.05.2021 ООО ТД «Тех-Комплект» направило в адрес Заказчика письмо с просьбой не рассматривать поданную заявку и не признавать Общество в качестве победителя.

27.05.2021 ООО «ЧТЗ «Уралтрак» направило в адрес ООО ТД «Тех-Комплект» ответное письмо, в котором было указано, что в случае отказа от исполнения обязательств, ООО ТД «Тех-Комплект» будет внесен в реестр недобросовестных поставщиков на два года.

02.06.2021 ООО ТД «Тех-Комплект» направило в адрес ООО «ЧТЗ «Уралтрак» письмо с уведомлением о том, что при расчете процедуры поставки алюминия их сотрудником была допущена техническая ошибка в связи с чем ООО ТД «Тех-Комплект» не может осуществить поставку себе в убыток. Также в письме содержится просьба о невключении ООО ТД «Тех-Комплект» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании протокола Закупочной комиссии № ПЗКУ-592-185/2021/09 от 09.09.2021 ООО ТД «Тех-Комплект» было признано уклонившимся от подписания договора.

На основании изложенного ООО «ЧТЗ «Уралтрак» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением о включении сведений об ООО ТД «Тех-Комплект» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО ТД «Тех-Комплект» с доводами ООО «ЧТЗ «Уралтрак» об уклонении единственного участника от заключения договора не согласно.

Согласно письменным пояснениям ООО ТД «Тех-Комплект» Заказчиком были допущены нарушения порядка заключения договора, выразившиеся в следующем:

Согласно пункту 4.21.9 Приложения к извещению об осуществлении закупки 185 (далее – Извещение), лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику следующие документы: подписанный со своей стороны проект договора.

На основании абзацев 1, 2 статьи 112 Трудового кодекса Российской Федерации, 14.06.2021 является нерабочим праздничным днем.

Проект договора ООО ТД «Тех-Комплект» был получен 11.06.2021, ввиду этого Общество было вправе подписать данный договор до 21.06.2021.

16.06.2021 ООО ТД «Тех-Комплект» было получено уведомление от оператора электронной торговой площадки о признании его в качестве участника, уклонившегося от подписания договора, что, по мнению Общества, является незаконным.

В письменных пояснениях ООО ТД «Тех-Комплект» указывает, что Заказчиком был нарушен срок направления проекта договора.

Согласно пункту 4.21.7 Извещения, проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты: официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор.

Итоговый протокол был размещен на Официальном сайте ЕИС 25.05.2021. Проект договора должен был быть направлен Заказчиком не позднее 01.06.2021. ООО ТД «Тех-Комплект» проект договора был получен 11.06.2021.

В письменных пояснениях ООО ТД «Тех-Комплект» отмечает, что нарушение срока направления проекта договора привело к тому, что Общество не смогло оплатить заранее зарезервированный товар, ввиду неопределенности перспективы заключения договора с Заказчиком: у ООО ТД «Тех-Комплект» имелись основания полагать, что ООО «ЧТЗ «Уралтрак» может отказаться от заключения договора в связи с истечением сроков.

В письменных пояснениях ООО ТД «Тех-Комплект» была изложена позиция относительно направления писем в адрес Заказчика. Так, письмо от 25.05.2021 с просьбой не рассматривать поданную заявку и не признавать Общество в качестве победителя было направлено в связи с тем, что в период с 28.04.2021 по 25.05.2021 на рынке цветных металлов произошел внезапный и существенный рост цен на продукцию. Получив 27.05.2021 письмо Заказчика с отказом на предложение, ООО ТД «Тех-Комплект» произвело резерв товара, срок которого истекал 01.06.2021.

Как отмечает ООО ТД «Тех-Комплект», 02.06.21 г. цена на товар повторно увеличилась. Ввиду этого Обществом было направлено Заказчику второе письмо. ООО ТД «Тех-Комплект» указывает, что не уклонялось от заключения договора, было готово его исполнить, но неправомерно было признано в качестве уклоняющегося.

Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте.

В соответствии с пунктом 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, предусмотренные Законом о закупках.

Согласно Приказу 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 территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков.

Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по

существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13- 2021-11175 4 П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

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.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание единственного участника закупки недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения единственного участника аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Более того, в любом случае включение в реестр недобросовестных поставщиков в качестве санкции за недобросовестное поведение может последовать только тогда, когда единственный участник в установленный срок не подписал проект договора или не направил протокол разногласий, то есть не ранее истечения установленного срока, чего в данном случае соблюдено не было.

Нарушение Заказчиком порядка заключения договора влечет отказ во включении сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков как о лице, уклонившемся от заключения договора. Данная позиция поддерживается судебной практикой: Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 20 октября 2015 г. по делу № А17-1908/2015; Постановление арбитражного суда Волго-Вятского округа от 24 декабря 2015 г. по делу № А17-1908/2015.

Таким образом, ООО ТД «Тех-Комплект» не имело возможности исполнить свои обязанности в установленные закупочной документацией сроки.

Учитывая данные обстоятельства, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении сведений об ООО ТД «Тех-Комплект» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Уклонение ООО ТД «Тех-Комплект» от заключения договора Комиссией Челябинского УФАС России не установлено.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках,

РЕШИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ООО ТД «Тех-Комплект» (392501, Тамбовская обл., Тамбовский р-н, с. Донское, ул. Промышленная, стр. 11, ИНН 6829114593) в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии: С.А. Копылов

Члены Комиссии: Степанова Ю.Н.

К.Е. Дейнега