

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

МАОУ «Траектория» г. Перми

614107, г. Пермь, ул. Лебедева, 28

Schools_49@mail.ru

ООО «Вектор»

195267, г. Санкт-Петербург, пр-кт.
Гражданский, д. 114, к. 1, литера. А., кв.
418

ooo.vector.sales@gmail.com

_____ № _____

-

На № _____ от _____

Дело № 059/10/5-373/2022

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»

«11» мая 2022 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:

х, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

х, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

х, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи,

в присутствии представителей ООО «Вектор» - х, х, предъявлены паспорта,

в отсутствие представителя МАОУ «Траектория» (направлено ходатайство о рассмотрении обращения без участия представителя исх. б/н от 04.05.2022),

рассмотрев обращение МАОУ «Траектория» г. Перми (ИНН: 5906161126) (вх. № 006983) о включении сведений об ООО «Вектор» (195267, Россия, г. Санкт-Петербург, муниципальный округ № 21 вн.тер.г., Гражданский пр-кт, д. 114, к. 1, литер а, кв. 418, ОГРН: 1217800069442, дата присвоения ОГРН: 28.04.2021, ИНН: 7804682518, КПП: 780401001) 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),

УСТАНОВИЛА:

06.05.2022 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 .07.04.2022 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, а также на сайте электронной торговой площадки <https://www.roseltorg.ru> было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, предметом которого является поставка учебной литературы (номер извещения – 32211294303) (далее – Извещение).

При проведении указанной закупки, Заказчик также руководствовался Положением о закупке

Муниципальное автономное общеобразовательное учреждение «Траектория» г. Перми (далее также – Положение), Документацией о закупке «Извещение о закупке. Запрос котировок 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 – АО «Единая электронная торговая площадка» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://www.roseltorg.ru>;

Начальная (максимальная) цена договора, заключаемого по итогам закупки – 402 300,00 рублей.

Дата начала срока подачи заявок – 08.04.2022;

Дата окончания срока подачи заявок – 15.04.2022 г.;

Дата подведения итогов закупки – 18.04.2022 г.;

На участие в закупке подано заявок – 2 заявки, поступили 14.04.2022 г. и 15.04.2022 соответственно (заявок отклонено – 0).

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки 32211294303 от 18.04.2022 г., опубликованным на сайте электронной торговой площадки <https://www.roseltorg.ru> и на сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru, а также сведениями, представленными Заказчиком, победителем закупки признано ООО «Вектор» (195267, Россия, г. Санкт-Петербург, муниципальный округ № 21 вн.тер.г., Гражданский пр-кт, д. 114, к. 1, литер а, кв. 418, ОГРН: 1217800069442, дата присвоения ОГРН: 28.04.2021, ИНН: 7804682518, КПП: 780401001) (далее также - Победитель закупки). В связи с этим, Закупочной

комиссией Заказчика принято решение заключить с Победителем закупки договор на сумму, соответствующую предложению о цене – 372 800,00 рублей, включая НДС.

3 .Согласно ч. 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. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Порядок заключения договора в электронной форме регламентирован Разделом XXXI Положения.

Пунктами 31.2-31.7 Раздела XXXI Положения установлено следующее. В течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола закупки заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора, который составляется с учетом требований раздела 30 настоящего Положения.

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта договора победитель закупки подписывает электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, в котором указываются замечания к положениям проекта договора, не соответствующим извещению и (или) документации о закупке и своей заявке на участие в закупке, с указанием соответствующих положений данных документов. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего договора не более чем один раз.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем закупки на электронной площадке протокола разногласий в соответствии с пунктом 31.3 настоящего Положения заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает на электронной площадке доработанный проект договора либо повторно размещает на электронной площадке проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя закупки.

В течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке документов, предусмотренных пунктом 31.4 настоящего Положения, победитель закупки размещает на электронной площадке проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в

извещении и (или) документации о закупке.

В течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя закупки, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения договора заказчик обязан разместить на электронной площадке договор, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

В случае, если участником закупки, с которым заключается договор, не исполнены требования, установленные настоящим разделом Положения о закупке, он признается уклонившимся от заключения договора.

Принимая во внимание, все вышеизложенные положения Документации, учитывая, что итоговый протокол размещен в единой информационной системе в сфере закупок 18.04.2022 г., а проект договора размещен на электронной торговой площадке 19.04.2022 г., договор должен был быть подписан Победителем закупки должен был подписать проект договора посредством ЭЦП на электронной торговой площадке не позднее 26.04.2022 г. Победитель закупки должен был подписать договор либо разместить на электронной торговой площадке протокол разногласий к договору.

При этом, с учетом положений ч. 15 статьи 3.2 Закона о закупках, договор, в любом случае, должен был быть заключен не позднее 09.04.2022 г.

Комиссия Пермского УФАС России также полагает важным учитывать положения рассматриваемой нормы в контексте десятидневного моратория на заключение договора с момента опубликования итогового протокола в единой информационной системе в сфере закупок.

В материалы дела представлены письменные позиции сторон, а также материалы, представленные электронной торговой площадкой в ответ на запрос Комиссии Пермского УФАС исх. №05533-22 от 06.05.2022.

Из имеющихся материалов установлено, что проект договора размещен Заказчиком на электронной торговой площадке 19.04.2022 г.

27.04.2022 г. на электронной торговой площадке со стороны Победителя закупки размещен протокол разногласий в форме проекта договора, заполненного в части реквизитов Победителя закупки.

27.04.2022 г. на электронной торговой площадке со стороны Заказчик размещен протокол разногласий, из текста которого следует, что Заказчик не принимает во внимание правки, внесенные Победителем закупки.

27.04.2022 г. со стороны Заказчика на электронной торговой площадке также размещен протокол о признании участника недобросовестным поставщиком, т.е. протокол уклонения от заключения договора.

Изложенное также послужило основанием для направления Заказчиком рассматриваемого обращения о включении сведений о Победителе закупки в реестр недобросовестных поставщиков в связи уклонением от заключения

договора.

Заслушав пояснения Победителя закупки, изучив представленные в материалы дела документы, оценив обстоятельства рассматриваемого обращения, а также проанализировав положения Документации, Комиссия приходит к следующим выводам.

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 с 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).

В рассматриваемом случае Комиссией установлено намерение Победителя закупки заключить с Заказчиком договор.

Победитель закупки реализовал своё право на направление Заказчику протокола разногласий посредством размещения на электронной торговой площадке проекта договора с внесенными правками.

Комиссия Пермского УФАС обращает внимание на незначительность изменений, внесенных Победителем закупки в проект договора. В частности, Победитель закупки дополнил проект договора реквизитами собственной организации. Прочие условия договора о поставке учебной литературы, в том числе, в части стоимости, сроков оказания услуг (выполнения работ) остались неизменными.

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 Победитель закупки предпринимал меры по обеспечению заключения со своей стороны договора.

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, принимая во внимание обстоятельства, в силу которых Участник закупки не заключил договор в установленный срок, 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 МАОУ «Траектория» г. Перми (ИНН: 5906161126) (вх. № 006983) о включении сведений об ООО «Вектор» (195267, Россия, г. Санкт-Петербург, муниципальный округ № 21 вн.тер.г., Гражданский пр-кт, д. 114, к. 1, литер а, кв. 418, ОГРН: 1217800069442, дата присвоения ОГРН: 28.04.2021, ИНН: 7804682518, КПП: 780401001) 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), **не включать**.

Заместитель Председателя Комиссии

х

Члены Комиссии

х

х

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