

Заключение

по результатам проверки сведений о включении ИП Потапова <...> в реестр недобросовестных поставщиков

10 июня 2020 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...>,

в присутствии представителей:

- ИП Потапов <...> по доверенности от «01» июня 2020 б/н **посредством видеоконференцсвязи;**

- МУП г. Хабаровска «Водоканал» – <...>;

рассмотрев обращение МУП г. Хабаровска «Водоканал» о включении ИП Потапова <...> в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках),

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило обращение МУП г. Хабаровска «Водоканал» о включении ИП Потапова <...> в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведенной закупки на предложенных в заявке условиях.

Представитель ИП Потапова <...> на рассмотрение дела представил письменные возражения, полагая, что основания для включения ИП Потапова <...> в РНП отсутствуют, в заседании комиссии пояснил, что общество согласовывало с заказчиком условия заключения договора посредством составления протокола разногласий, уклоняться от заключения договора общество намерено не было, обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии было согласовано с заказчиком.

Представители МУП г. Хабаровска «Водоканал» на включении общества в реестр недобросовестных поставщиков не настаивали.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц участвующих в рассмотрении дела, комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему выводу.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Закона № 223-ФЗ 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.

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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее- Правила).

Пунктом 2 Правил установлено, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган : сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211

(далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня; копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора; копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

16.04.2020 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru в сети «Интернет» предприятием размещено извещение № 32009085557 о проведении аукциона на право заключения договора оказания услуг по уборке зданий и территорий. Срок подачи заявок на участие в закупке до 24.04.2020, дата подведения итогов закупки 29.04.2020. Начальная (максимальная) цена договора 4 126 592,00 рублей.

Как следует из протокола от 29.04.2020 на участие в закупке подано 3 заявки. Победителем признан ИП Потапова <...> со стоимостью предложения 3 425 071,36 рублей.

В соответствии с п. 10.2 документации о закупке договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола конкурентной закупки, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно пункту 10.3.2 документации о закупке в течение пяти дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора и размещает на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий. 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 и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

06.05.2020 на электронной площадке участнику поступило уведомление о возможности подписания договора.

11.05.2020 ИП Потапов<...> направил протокол разногласий заказчику.

12.05.2020 заказчик вновь направил проект договора для подписания.

Пунктом 10.3.3 документации о закупке победитель конкурентной закупки, с которым заключается договор, не позднее 7 (семи) рабочих дней со дня подписания итогового протокола конкурентной закупки должен предоставить заказчику обеспечение исполнения договора, предельный срок – 14.05.2020.

В соответствии с п. 10.5 документации победитель конкурентной закупки или участник конкурентной закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора, считается уклонившимся от заключения договора при наступлении любого из следующих событий: предоставление участником конкурентной закупки письменного отказа от заключения договора; непредоставление участником конкурентной закупки в указанные в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о аукционе сроки подписанного со своей стороны проекта договора; непредоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о аукционе требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, при наличии таких требований.

08.05.2020 ИП Потапов <...> по средством электронной переписки согласовал с заказчиком проект банковской гарантии, что не отрицается заказчиком.

До 15.05.2020 обеспечение исполнения договора заказчику представлено не было.

Протоколом от 15.05.2020 победитель аукциона ИП Потапов <...> признан уклонившимся от заключения договора на основании пункта 10.5 документации.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения договоров, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 223-ФЗ, нарушающих права заказчика. Внесение в реестр недобросовестных поставщиков ставится в зависимость от их

добросовестного или не добросовестного поведения.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии с правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 №10-П, Федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований форм, принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить договор, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, помимо факта

нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Из представленных в материалы дела документов следует, что индивидуальный предприниматель не имел намерений уклониться от заключения и исполнения договора, по результатам аукциона, что подтверждается попытками согласования условий подписания договора, посредством протокола разногласий, согласованием банковской гарантии с заказчиком.

При таком положении действия ИП Потапова <...> не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая, что в установленной закупочной документацией срок ИП Потапов <...> предпринимал попытки согласовать условия подписания договора, согласовал проект банковской гарантии, доказательства направления протокола разногласий в материалы дела представлены, заказчик не настаивает на включении общества в реестр недобросовестных поставщиков, комиссия приходит к выводу, что признаки недобросовестности в действиях индивидуального предпринимателя отсутствуют.

Проверив представленные в составе обращения о включении ИП Потапова <...> в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, комиссия пришла к выводу об отсутствии недобросовестного поведения ИП Потапова <...> при заключении договора оказания услуг (аукциона в электронной форме извещение № 32009085557).

РЕШИЛА:

Сведения об индивидуальном предпринимателе Потапове <...>, в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.

