

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-565/2023 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков «13» марта 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 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) рассмотрев, направленное из ФАС России обращение ОАО «РЖД» (от 22.02.2023 № ИСХ-2881/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ-2672/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ2675/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ-2720/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ-2671/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ2719/ЦДЗС, от 20.02.2023 № ИСХ-2721/ЦДЗС) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Глэн Хао» в связи с уклонением от заключения договора 2023-3516 2 на оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов по результатам проведения открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22 на право заключения договора оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов (извещение № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22), УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Глэн Хао» в связи с уклонением от заключения договора на оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов по результатам проведения открытого конкурса среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1666/ОКЭДЖВ/22 на право заключения договора оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов (извещение № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22). Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. ОАО «РЖД» провело открытый конкурс среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22 на право заключения договора оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов (извещение № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22). 09.12.2023 на площадке РТС-Тендер размещен протокол подведения итогов закупки № 211/ЮУРДЖВ, так победителем открытого конкурса по лотам №: 2, 3, 4, 5, 6, 9, 10 признан ООО «Глэн Хао». Согласно пункту 3.24.3 Документации открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 1666/ОКЭ-ДЖВ/22 на право заключения договора оказания услуг по погрузке и вывозу снега и наледи с территории вокзальных комплексов (далее — конкурсная документация) договор по результатам конкурса заключается в течение 20 дней с даты размещения на сайте итогового протокола. 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 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 закупки, оператора ЭТЗП. В соответствии с пунктом 3.24.5 конкурсной документации Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайте направляет участнику конкурса, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП. На основании пункта 3.24.11 конкурсной документации в случае непредставления подписанного договора, документов, представление которых предусмотрено документацией о закупке на этапе

заключения договора, либо протокола разногласий в установленный документацией о закупке срок, победитель закупки, участник, с которым по итогам закупки заключается договор (в случаях, установленных документацией о закупке) признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено документацией о закупке. 2023-3516 3 Письмом от 23.12.2022 исх. № 139-12ГХ ООО «Глэн Хао» сообщило, что в связи с тяжелой экономической ситуацией и технико-кадровым обстоятельствам не имеет возможности выполнять свои обязательства по договорам. 17.01.2023 по лотам №: 2,3,4,5,6,10 проект договора был направлен ООО «Глэн Хао», а по лоту № 9 проект договора обществу направлен 23.01.2023. Заказчиком 18.01.2023 исх. № 219/РЖДВЮУР победителю закупки направлено письмо, в котором указано о размещении им проектов договоров на площадке РТС-Тендер для их подписания, а также о предоставлении информации по обеспечению договоров со стороны ООО «Глэн Хао». Заказчиком в соответствии с конкурсной документацией срок для заключения договора с победителем закупки установлен по 29.12.2022. На основании конкурсной документации срок направления Заказчиком проекта договора победителю закупки установлен по 20.12.2022. Изучив представленные документы, заслушав пояснения Заказчика, Комиссия Челябинского УФАС России приходит 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 дает 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 2023-3516 4 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-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 заявителя 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 победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков. Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что 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 данном случае, по лотам №: 2,3,4,5,6,10 проект договора был направлен ООО «Глэн Хао» 17.01.2023, что является нарушением срока в 27 календарных дней, установленным пунктом 3.24.5 конкурсной документации, а по лоту № 9 проект договора был направлен 23.01.2023, что также является нарушением срока на 33 календарных дня. Факт нарушения срока направления проектов договоров для подписания победителю закупки ОАО «РЖД» на заседании Комиссии Челябинского УФАС России не оспаривалось. Таким образом, Комиссией УФАС по Челябинской области установлено, что со стороны Заказчика была существенно нарушена процедура направления проекта договора, что в конечном итоге привело к нарушению сроков заключения договора, предусмотренных закупочной документацией и частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках. Согласно позиции Арбитражного суда Ивановской области в решении по делу № А17-1908/2015 от 20.08.2015 года нарушение процедуры направления проекта Договора Заказчиком является основанием для не включения Участника в РНП. По аналогии обоснованным будет применение позиции Арбитражного суда Дальневосточного округа в решении № Ф03-3645/2020 от 08.10.2020 в котором говорится о том, что если заказчиком нарушен порядок, например расторжения договора, сведения о соответствующем поставщике (подрядчике, исполнителе) не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков. Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, 2023-3516 5 исполнителей), в связи с нарушением процедуры заключения договора со стороны Заказчика. Позиция об отсутствии оснований для включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков по причине нарушения Заказчиком порядка направления проекта также изложена в Постановлении Восемнадцатого Арбитражного апелляционного суда № 18АП-10810/2022 от 24.10.2022. 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 «Глэн Хао» (150003, Ярославская обл., г. Ярославль, ул. Терешковой, д. 1/11, пом. 4, ИНН 7604378937, ОГРН 1217600014433,) в Реестр недобросовестных поставщиков.