

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-481/2023 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков «01» 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 обращение Федерального государственного унитарного предприятия «Производственное объединение Федерального государственного предприятия «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее — ФГП ВО ЖДТ России, Заказчик) (вх. № 2190/23 от 20.02.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авангард» (ИНН 0250019861) в связи с уклонением от заключения договора на поставку офисной бумаги для нужд Оренбургского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Южно-Уральской железной дороге (извещение № 32312028465), 2023-2860 2 УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение ФГП ВО ЖДТ России о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авангард» в связи с уклонением от заключения договора на поставку офисной бумаги для нужд Оренбургского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Южно-Уральской железной дороге (извещение № 32312028465), Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. ФГП ВО ЖДТ России провело аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку офисной бумаги для нужд Оренбургского отряда филиала ФГП ВО ЖДТ России на Южно-Уральской железной дороге (извещение № 32312028465). В соответствии с протоколом № 32312028465-04 от 25.01.2023 победителем закупки признан ООО «Авангард». Согласно пункту 21.2 Документации об аукционе в электронной форме участниками, которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 12.01.2023 (далее — аукционная документация) договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки. В соответствии с пунктом 21.4 аукционной документации в течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора победитель аукциона подписывает усиленной 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 и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий. В силу пункта 21.11 аукционной документации победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона, или не направил протокол разногласий, или не исполнил требования, предусмотренные соответствующими пунктами 23.2 - 23.3 настоящего раздела (в случае, если победителем закупки предложена демпинговая цена). 26.01.2023 проект договора был направлен ООО «Авангард». 01.02.2023 ФГП ВО ЖДТ России в адрес электронной почты ООО «Авангард» направлено письменное требование о подписании договора и внесении обеспечения договора победителем закупки. Заказчиком в соответствии с аукционной документацией срок для подписания проекта договора установлен до 01.02.2023. 01.02.2023 победитель закупки подписал проект договора и направил

документ, подтверждающий внесение обеспечения исполнения договора (независимую гарантию № 9991-4S1/1192572, выданную ПАО «Банк Уралсиб»). 02.02.2023 при проверке независимой гарантии ФГП ВО ЖДТ России выяснено, что представленный документ не заверен подписью представителя банка, что не соответствует требованиям, установленным пункту 21.15 аукционной документации и пункту 16.37 Положения о закупке. Таким образом, ООО «Авангард» не предоставил обеспечение исполнения договора 2023-2860 3 в срок, установленный для заключения договора. В связи с чем, 02.02.2023 Заказчиком принято решение о признании ООО «Авангард» уклонившимся от заключения договора. 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. Обращение ФГП ВО ЖДТ России о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авангард» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211. 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 2023-2860 4 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. Указанные сроки также регламентированы аукционной документацией. Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что пунктом 21.11 аукционной документации установлено, что победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора, он не направил Заказчику проект договора, однако указанное правило не регламентирует уклонение победителя закупки от заключения договора по причине не предоставления обеспечения исполнения договора или предоставления такого обеспечения не в установленной аукционной документацией и Положением о закупке форме в установленной документации срок (5 дней). Победителем закупки проект договора подписан в срок установленный Заказчиком, т.е 01.02.2023, что подтверждается пояснениями ФГП ВО ЖДТ России и представленными сведениями с ЭТП. Предельный срок заключения договора в соответствии с Законом о закупках и аукционной документацией 14.02.2023, т.е. 20 день с даты размещения итогового протокола. Однако 02.02.2023 Заказчик признал ООО «Авангард» уклонившимся от заключения договора, следовательно, победитель закупки лишен 12 дней на предоставление обеспечения исполнения договора, установленных законодательством о закупках (часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках). Кроме того, до истечения срока заключения договора с победителем закупки, предусмотренного частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках, пунктом 21.2 документации Заказчиком заключен договор со вторым участником закупки. В связи с этим вина ООО «Авангард» не установлена, а, следовательно, его действия 2023-2860 5 по предоставлению обеспечения исполнения договора в неустановленной аукционной документацией и Положением о закупке форме при наличии подписанного договора со стороны победителя закупки не могут быть

квалифицированы как уклонение победителя от заключения договора по результатам закупки. Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с подписанием со стороны ООО «Авангард» проекта договора, а также в связи с нарушением ФГП ВО ЖДТ России порядка заключения договора, выразившимся в признании участника закупки, уклонившимся от заключения договора до окончания срока заключения договора, что нарушает требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках. Указанная позиция также находит свое подтверждение в Решении Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-7515/20-120-49 от 16.07.2020 и Постановлении 18 Арбитражного апелляционного суда по делу № А76-7376/2022 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 «Авангард» (452172, респ. Башкортостан., Чишминский м.р-н, Чишминский поссовет, г.п. Чишмы р.п. ул. Социалистическая, д. 2, кв. 59, ИНН 0250019861, ОГРН 1220200005376) в Реестр недобросовестных поставщиков.