

Заявитель:

**Лицо, в отношении которого
подается заявление в РНП:**

Заключение № ТО002/10/5-2226/2022

15.12.2022
Пушкина, 95

г. Уфа, ул.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

Председателя Комиссии:

Членов Комиссии:

при участии от АО «БСК» - ; в отсутствии представителя ООО «АРГО-МЕДИА» уведомлен надлежащим образом,

рассмотрев материалы, представленные АО «БСК» от 05.12.2022 вх.№ 18392-ЭП/22, о включении ООО «АРГО-МЕДИА» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

АО «БСК» (далее - Заказчик) от 05.12.2022 вх.№ 18392-ЭП/22 представило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее - Управление) в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223 - ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), 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 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила), сведения об ООО «АРГО-МЕДИА» для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Башкортостанского УФАС России в результате проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Согласно ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в

отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

25.10.2022 на электронной площадке Заказчик объявил о проведении закупки с ценой договора (НДС не облагается). Со следующими сроками проведения:

- Дата начала подачи заявок:
- Дата окончания срока подачи заявок:
- Дата подведения итогов:

В соответствии с протоколом подведения итогов конкурентного отбора в электронной форме от победителем признано ООО «АРГО-МЕДИА» (далее – Исполнитель).

Согласно п. 9.1.8 Положения о закупке АО «БСК», организатор будет расценивать факт подачи заявки участником как принятие (акцепт) тех правил и условий, в отношении которых проводится закупка, а также предложение участника о заключении договора (оферты), в связи с чем у участника возникает обязанность заключить договор на условиях извещения о закупке и/или документации о закупке и его предложения.

Согласно п. 9.6.5 Положения о закупке АО «БСК», заявка является предложением поставщика о заключении договора (офертой), при этом у поставщика возникает обязанность заключить договор на условиях, указанных в документации о закупке и его заявки на участие в такой закупке.

В соответствии с ч.15 ст.3.2 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 №223-ФЗ, 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 составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно п.5.1.1 документации о закупке (далее – Документация о закупке), договор между заказчиком и победителем заключается не ранее чем через 10 (десять) календарных дней и не позднее чем

через 20 (двадцать) календарных дней с даты официального размещения протокола подведения итогов закупки.

Согласно п.5.1.6 Документации о закупке, проект договора может быть направлен заказчиком для подписания победителю на указанный им в Письме о подаче оферты адрес электронной почты.

В указанный период между Заказчиком и Исполнителем велась переписка по электронной почте:

Так, письмом от 11.11.2022 Заказчик уточнил, известны ли Исполнителю результаты закупки, а также просил уточнить размеры спецконтейнеров необходимых для хранения.

В своем ответе от 13.11.2022 Исполнитель указал, что длина, спецконтейнера равна 2,1-2,2 при диаметре 80 см.

Письмом от 14.11.2022 Заказчик подчеркнул, что соответствующие размеры спецконтейнера не подходят, так как согласно п. 4.2 Документации о закупке – Хладон 22 заливают в контейнеры вместимостью 950 дм, диаметром 920 мм, длиной 1925 мм, массой брутто не более 1685 кг, рассчитанные на избыточное рабочее давление не менее 2,0 МПа

В письме от 16.11.2022 Исполнитель ответил, что характеристики спецконтейнера будут уточнены.

В письме от 16.11.2022 Заказчик отметил, что характеристики спецконтейнера должны соответствовать характеристикам представленным в техническом задании и меньшая вместимость спецконтейнеров Заказчику не подойдет. Также Заказчик предложил Исполнителю сделать запрос конструкции спецконтейнеров у производителя на согласование.

В период с 16.11.2022 до 24.11.2022 переписка не велась, Исполнитель не дал ответа Заказчику по вопросу соответствия размеров спецконтейнеров техническому заданию и Документации о закупке.

В письме от 24.11.2022 Заказчик просил разъяснить, какое решение было принято Исполнителем по поводу поставки, также во вложении был направлен договор для подписания Исполнителем.

В письме от 25.11.2022 Заказчик уточнял, ожидать ли подписания договора со стороны Исполнителя.

В письме от 28.11.2022 Заказчик просил Исполнителя дать обратную связь. В тот же день Заказчиком в адрес Исполнителя был направлен договор

Срок для подписания договора со стороны Исполнителя был установлен до 01.12.2022.

Однако Исполнитель не направил подписанный проект договора или протокол разногласий Заказчику в установленный срок.

Таким образом, Исполнитель не предпринял со своей стороны каких-либо действий, направленных на возможность исполнения договорных обязательств.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, приведших к невозможности заключения договора и, как следствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта,

Исходя из имеющихся материалов, Комиссия констатирует у Исполнителя отсутствие направленности воли на исполнение договорных обязательств и недобросовестность поведения.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Согласно правовой позиции, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П и 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

В указанном случае действия Исполнителя не являются добросовестными, поскольку не были предприняты все зависящие от него меры для исполнения Договора: участвуя в закупке, Общество знало об установленных сроках для заключения договора, но так и не

исполнило принятого обязательства.

Участник, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

На основании вышеизложенного, Комиссия, руководствуясь ст.5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные АО "БСК" в отношении ООО "АРГО-МЕДИА" включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 (два) года.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Заключение может быть обжаловано в течение трех месяцев в Арбитражный суд Республики Башкортостан.