дело №023/10/5-3294/2024

РЕШЕНИЕ

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

10 июля 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 3 (далее - комиссия) в составе:

в присутствии с использованием системы видеоконференцсвязи представителя государственного автономного учреждения Краснодарского края «Ц» по доверенности Г (доверенность № 21 от 05.07.2024), представителя общества с ограниченной ответственностью « Г» по доверенности Ж

в отсутствии надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения заявления представителя оператора электронной площадки ООО «Р»,

рассмотрев обращение ГАУ КК (вх. № 23933/24 от 01.07.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Г» - победителе запроса котировок на право поставки обуви (извещение № 6673 размещено 31.05.2024 на официальном сайте https://krd-market.rts-tender.ru),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило обращение ГАУ КК (вх. № 23933/24 от 01.07.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Г» - победителе запроса котировок на право поставки обуви (извещение № 6673 размещено 31.05.2024 на официальном сайте https://krd-market.rts-tender.ru).

Информация о рассмотрении сведений размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение сведений состоялось 10 июля 2024 года в 12 часов 00 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении сведений, установила следующее.

Порядок включения информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установлен статьей 5 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон о закупках) и постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Процедура закупки проводилась в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), а также Положением о закупке товаров, работ, услуг государственного автономного учреждения Краснодарского края «Ц» утвержденного протоколом от 29.12.2023 №10. наблюдательным советом ГАУ КК «Ц».

31.05.2024 организатор торгов разместил на сайте ООО «Р» извещение №6673(7714472) о проведении закупки у единственного поставщика с использованием электронного магазина на право поставки специальной обуви.

Согласно извещению:

Начальная (максимальная) цена: 156 591,00 рублей с учетом всех налогов и сборов, в том числе НДС.

Дата начала срока подачи заявок – 31.05.2024;

Дата окончания срока подачи заявок — 06.06.2024 в 10:00 (МСК);

Дата и время подведения итогов закупки — 06.06.2024;

Согласно протоколу № 6673-1 рассмотрения заявок от 06.06.2024 победителем закупки признано общество с ограниченной ответственностью «Г».

Протокол №6673-1 от 06.06.2024 размещен на ЭТП ООО «Р» - 06.06.2024.

Согласно положениям части 3.2 статьи 3 Закона о закупках способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положением о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно положениям части 3.2 статьи 3 Закона о закупках способы неконкурентной закупки, в том числе закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), устанавливаются положением о закупке.

Таким образом, заказчик самостоятельно определяет в положении о закупке способы закупки, условия и порядок их применения, а также условия заключения и исполнения договора с учетом специфики осуществляемой заказчиком хозяйственной деятельности.

Согласно сведениям, размещенным на ЭТП ООО «Р», а также положениям Извещения и Документации Заказчиком проведена закупка у единственного поставщика электронной форме.

В положении о закупке и в извещении не регламентированы сроки

направления договора и сроки подписания договора с победителем закупки.

Итоговый протокол, составленный по результатам закупки размещен на ЭТП ООО «Р» - 06.06.2024.

14.06.2024 Организатором торгов посредством функционала электронной торговой площадки направлен проект договора для подписания со стороны Победителя аукциона.

Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что в положение о закупке не содержит информацию о процедуре подписания договора по результатам неконкурентых закупок, в том закупки у единственного поставщика. Конкурсная документация №6673(7714472) также не содержит сведений о сроках подписания договора по результатам закупки у единственного поставщика.

Проект договора не содержит условий и сроков заключения договора между заказчиком и победителем закупки.

Кроме того, установлено, что при отправки проекта договора на ЭТП также не была установлена крайняя дата подписания договора.

Таким образом и ввиду того, что процедура неконкурентной закупки регламентируется только на основании положения заказчика, победитель и иные участники закупки не обладают информацией о сроках заключения договора.

Отсутствие данной информации по процедуре подписания договора и неуказание конкретного срока подписания в аукционной документации может привести к ущемлению прав и законных интересов потенциальных участников, включая победителя данной закупки.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках 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 22.11.2012г. № 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 направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

Согласно пункту 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган:

а) сведения о лице, уклонившемся от заключения договора, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня, 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;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого должен быть заключен договор с лицом, уклонившимся от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии), направленного лицом, уклонившимся от заключения договора, об отказе от заключения договора;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора лица, уклонившегося от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе от заключения договора лица, уклонившегося от заключения договора.

Сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении ООО «Г» поступили в Краснодарское УФАС России по почте 01.07.2023.

На заседании комиссии Краснодарского УФАС России представитель ООО «Г» пояснил, что у общества не было умысла уклоняться от заключения договора по данной закупке.

Комиссия Краснодарского УФАС России отмечает, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

Между тем Закон о закупках не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта уклонения поставщика от заключения договора, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях 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.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения контракта (договора) уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, и обязан

всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Понятие «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя закупки.

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, обусловливающих 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.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков 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, ущербу, нанесенному заказчику.

Согласно правовой позиции 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, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного 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.

Рассмотрев в совокупности представленные ГАУ КК «Ц» и ООО «Г» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия Краснодарского УФАС России приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств и сведений, подтверждающих умышленное недобросовестное поведение ООО «Г», связанное с уклонением от заключения договора.

В рассматриваемом случае комиссия не имеет достаточных оснований для включения сведений в отношении ООО «Г» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, постановлением правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Г» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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