АРБИТРАЖНЫЙ СУД СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ
от 14 августа 2019 г. по делу N А60-27427/2019

Резолютивная часть решения объявлена 08 августа 2019 года

Полный текст решения изготовлен 14 августа 2019 года.

Арбитражный суд Свердловской области в составе судьи Н.В. Гнездиловой при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Е.Л. Гребневой рассмотрел в судебном заседании дело N А60-27427/2019 по заявлению индивидуального предпринимателя Курбангалиева Алика Рафисовича

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области

третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора - Государственное казенное учреждение Свердловской области "Фонд жилищного строительства", Департамент государственных закупок Свердловской области

о признании недействительным решения РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 года

при участии в судебном заседании:

от заявителя - Капусткина О.Б., представитель по доверенности N 1 от 01.01.2019, паспорт (до и после перерыва); Курбангалиев А.Р., предприниматель, паспорт (после перерыва)

от заинтересованного лица - Сехина В.С., представитель по доверенности N 151 от 27.02.2019, уд. (до и после перерыва);

от третьих лиц:

от ГКУ Свердловской области "Фонд жилищного строительства" - Кочурин Е.А., представитель по доверенности N 57 от 08.10.2018, паспорт (до и после перерыва);

от Департамента государственных закупок Свердловской области - не явились, о времени и месте рассмотрения заявления извещены надлежащим образом, в том числе публично, путем размещения информации о времени и месте судебного заседания на сайте суда.

Отводов составу суда не заявлено.

Индивидуальный предприниматель Курбангалиев Алик Рафисович обратился в Арбитражный суд Свердловской области с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области о признании недействительным решения РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 года.

Государственное казенное учреждение Свердловской области "Фонд жилищного строительства" представило отзыв, просит в удовлетворении требований заявителя отказать.

Заинтересованное лицо представило отзыв, в котором просит в удовлетворении требований заявителя отказать.

Заявителем представлены возражения и дополнения к возражениям, которые приобщены к материалам дела.

Рассмотрев материалы дела, арбитражный суд

установил:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступило заявление заказчика в лице Государственного казенного учреждения Свердловской области "Фонд жилищного строительства" (вх. N 01-10123 от 24.04.2019 г.) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Курбангалиеве А.Р. победителе электронного аукциона на приобретение жилого помещения на территории г. Лесного Свердловской области для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с постановлением Правительства Свердловской области от 24.10.2013 г. N 1296-ПП "Об утверждении государственной программы Свердловской области "Реализация основных направлений государственной политики в строительном комплексе Свердловской области до 2024 года" (извещение N 0162200011819000428).

По результатам рассмотрения указанного заявления принято решение Свердловского УФАС РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 года, которым решено внести сведения об индивидуальном предпринимателе Курбангалиеве Алике Рафисовиче в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

Не согласившись с решением антимонопольного органа РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 года, индивидуальный предприниматель Курбангалиев Алик Рафисович обратился в Арбитражный суд Свердловской области с настоящим заявлением.

В соответствии с ч. 1 ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно ч. 2 ст. 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

По смыслу статей 200 и 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для удовлетворения требования заявителя о признании недействительным ненормативного

правового акта, незаконными действий (бездействия) необходимо наличие в совокупности двух условий: несоответствие оспариваемого акта, действий (бездействия) нормам действующего законодательства и нарушение ими прав и законных интересов заявителя.

Как следует из материалов дела, и, пояснений представителя заинтересованного лица, на официальном сайте опубликовано извещение о проведении электронного аукциона N 0162200011819000428 и документация об аукционе на приобретение жилого помещения на территории г. Лесного Свердловской области для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с постановлением Правительства Свердловской области от 24.10.2013 г. N 1296-ПП "Об утверждении государственной программы Свердловской области "Реализация основных направлений государственной политики в строительном комплексе Свердловской области до 2024 года".

Начальная (максимальная) цена контракта составила 1 529 121,00 рублей.

В соответствии с Протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 28.03.2019 N 0162200011819000428-0 ИП Курбангалиев А.Р. признан победителем электронного аукциона. Указанный протокол размещен в единой информационной системе 28.03.2019 г.

02.04.2019 г. заказчик направил на подпись проект контракта победителю электронного аукциона ИП Курбангалиеву А.Р. посредством функционала Единой информационной системы, а также через оператора электронной площадки ООО "РТС-тендер" (http://www.rts-tender.ru).

09.04.2019 г. ИП Курбангалиев А.Р. посредством функционала оператора электронной площадки ООО "РТС-тендер" (http://www.rts-tender.ru) разместил в единой информационной системе протокол разногласий, в котором просил заказчика исправить техническую ошибку, допущенную в заявке участника закупки, и указать:

- в п. 1.3 проекта государственного контракта "жилое помещение под номером 14",

- в п. 1.4 проекта государственного контракта "жилое помещение под номером 14, запись о регистрации права N 66:54:0101005:2686-66/034/2017-1, кадастровый номер объекта 66:54:0101005:2686.

12.04.2019 г. заказчик разместил в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе "Причины отказа учесть замечания победителя" причины отказа учесть полностью содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры, а именно: "однако в протоколе разногласий ИП Курбангалиева А.Р. указаны замечания, которые изменяют заявку участника".

Исходя из положений ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта цены контракта, либо предложения о цене за право заключения контракта, а также включения информации о товаре указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Таким образом, законом не предусмотрены полномочия заказчика по изменению заявки участника для внесения изменений в проект контракта, более того, это является нарушением Закона о контрактной системе.

В силу ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Регламентированный срок для подписания контракта со стороны победителя - 17.04.2019 в 23-59.

В установленные законодательством сроки победитель ИП Курбангалиев А.Р. не подписал проект контракта, не направил документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в адрес заказчика.

В соответствии с ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком, уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

На основании изложенного заказчиком был составлен и размещен в единой информационной системе Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 18.04.2019 N ППУ1, с указанием факта, являющегося основанием для признания ИП Курбангалиева А.Р. уклонившегося от заключения контракта.

Как указывает заинтересованное лицо, в ходе рассмотрения УФАС по Свердловской области заявления, ИП Курбангалиевым А.Р. не представлено документального подтверждения обстоятельств, препятствующих подписать контракт, а также совершения действий, направленных на подписание контракта в пределах сроков, регламентированных Законом о контрактной системе.

По результатам проверки Комиссия Управления ФАС по Свердловской области приняла оспариваемое решение РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 о включении ИП Курбангалиева А.Р. в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года, в связи с уклонением от заключения государственного контракта.

Оспаривая указанное решение Управления ФАС по Свердловской области, заявитель указывает, что он не является лицом, уклонившимся от заключения контракта, ссылается на отсутствие с его стороны недобросовестности и злонамеренности, что подтверждается, по мнению

предпринимателя тем, что между Курмангалиевым А.Р. и Заказчиком подписано 19 государственных контрактов на приобретение аналогичных квартир в жилом доме под номером 132 по улице Ленина в городе Лесной Свердловской области, по следующим заявкам: 0162200011819000126 - квартира 10; 0162200011819000132 - квартира 18; 0162200011819000013 3 - квартира 26; 0162200011819000134 - квартира 69; 0162200011819000135 - квартира 93; 0162200011819000013 6 - квартира 109; 0162200011819000137 - квартира 108; 0162200011819000138 - квартира 117; 0162200011819000426 - квартира 68; 0162200011819000427 - квартира 61; 0162200011819000429 - квартира 124; 0162200011819000430 - квартира 84; 0162200011819000431 - квартира 125; 0162200011819000432 - квартира 101; 0162200011819000433 - квартира 133; 0162200011819000434 - квартира 132; 0162200011819000435 - квартира 140; 0162200011819000436 - квартира 141; 0162200011819000437 - квартира 148

Вместе с тем заявитель указывает, что при подаче им заявки на участие в аукционе в первой части заявки была допущена техническая ошибка, опечатка: неверно указан номер квартиры.

На электронной площадке Участник разместил протокол разногласий, в котором указал на допущенную техническую ошибку и просил Заказчика внести соответствующую корректировку в проект государственного контракта.

Заказчиком был размещен отказ от принятия замечаний, предложенных в протоколе разногласий к государственному контракту N 58/2019-ГК/П, и направлен на подпись контракт в первоначальной редакции.

В тексте проекта государственного контракта указано:

Пункт 1.3. контракта: 1.3. Отчуждаемое по настоящему контракту благоустроенное жилое помещение под номером 10 в жилом доме под номером 132 по улице Ленина в городе Лесной Свердловской области, общей (полезной) площадью 37,5 кв. м.

Пункт 1.4. контракта: 1.4. Жилое помещение принадлежит ООО "Строй Сити" на праве собственности.

Право собственности на жилое помещение подтверждается Выпиской из Единого государственного реестра недвижимости:

- жилое помещение под номером 10, запись о регистрации права N 66:54:0101005:2682-66/034/2017-1, кадастровый номер объекта 66:54:0101005:2682.

Таким образом, необходимо было исправить техническую ошибку и указать:

Пункт 1.3. контракта: 1.3. Отчуждаемое по настоящему контракту благоустроенное жилое помещение под номером 14 в жилом доме под номером 132 по улице Ленина в городе Лесной Свердловской области, общей (полезной) площадью 37,5 кв. м.

Пункт 1.4. контракта: 1.4. Жилое помещение принадлежит ООО "Строй Сити" на праве собственности.

Право собственности на жилое помещение подтверждается Выпиской из Единого государственного реестра недвижимости:

- жилое помещение под номером 14, запись о регистрации права N 66:54:0101005:2686-66/034/2017-1, кадастровый номер объекта 66:54:0101005:2686.

Наряду с изложенным, Индивидуальный предприниматель ссылается на то обстоятельство, что на момент рассмотрения протокола разногласий Заказчику было известно, что квартира N 10 - номер которой ошибочно указан в заявке - является предметом заключенного между Заказчиком и ИП Курбангалиевым А.Р. контракта N 33/2019-ГК/П по закупке N 0162200011819000126, и по государственному контракту N 58/2019-ГК/П повторно передана быть не может.

Дата направления проекта контракта N 33/2019-ГК/П участнику по закупке N 0162200011819000126 - 06.03.2019 г.

Дата подписания заказчиком контракта N 33/2019-ГК/П по закупке N 0162200011819000126 - 12.03.2019 г.

Поскольку Заказчик отказал в исправлении технической ошибки, то государственный контракт стал неисполнимым, так как предметом контракта является индивидуально-определенный объект. Участник заведомо неисполнимый контракт не подписал.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. Поэтому Участник предпринял все возможные действия в рамках федерального законодательства, чтобы заключение контракта стало целесообразным. По мнению заявителя, в его действиях отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное уклонение от заключения контракта, поскольку Участник своевременно уведомил Заказчика о наличии технической ошибки в заявке и направлен протокол разногласий, который делал госконтракт исполнимым. Устранение опечатки в номере квартиры не изменяло по существу заявки Участника. Объекты (квартиры) являются абсолютно равноценными, имеют одинаковые технические характеристики, одинаковую площадь, расположены по одному и тому же адресу. Действия Участника не ущемили права других участников рынка закупок, так как ИП Курбангалиев А.Р. был единственным участником аукциона.

Постановление Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 (ред. от 25.12.2014) "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" содержит в себе "Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)".

В силу пункта 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленных информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона N 44-ФЗ.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, определения от 07.06.2001 N 139-0, от 07.02.2002 N 16-0) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан

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

Термин "уклонение от заключения контракта" 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 аукциона.

При рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам арбитражного судопроизводства.

ИП Курбангалиев А.Р., при указанных выше обстоятельствах, не может считаться уклонившимся от заключения контракта, поскольку его действия и воля не были направлены на уклонение от заключения контракта; возложение санкции в виде включения в реестр сроком на два года не будет справедливым и соразмерным допущенному нарушению.

При таких обстоятельствах, требования заявителя подлежат удовлетворению.

Руководствуясь ст. 110, 167 - 170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный суд

решил:

Требования индивидуального предпринимателя Курбангалиева Алика Рафисовича удовлетворить.

Признать недействительным решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области РНП-066/06/104-734/2019 от 13.05.2019 года.

Обязать Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области устранить допущенные нарушения прав и законных интересов индивидуального предпринимателя Курбангалиева Алика Рафисовича.

В порядке распределения судебных расходов (ст. 110 АПК РФ) взыскать с Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области в пользу индивидуального предпринимателя Курбангалиева Алика Рафисовича 300 (Триста) рублей - в возмещение расходов по уплате государственной пошлины.

Возвратить индивидуальному предпринимателю Курбангалиеву Алику Рафисовичу из федерального бюджета государственную пошлину в размере 2700 руб. перечисленную по платежному поручению N 47 от 15.05.2019 года как излишне уплаченную. Оригинал платежного поручения остается в материалах дела.

Решение по настоящему делу вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решение может быть обжаловано в порядке апелляционного производства в Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в течение месяца со дня принятия решения (изготовления его в полном объеме).

Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд апелляционной инстанции через арбитражный суд, принявший решение. Апелляционная жалоба также может быть подана посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети "Интернет" http://ekaterinburg.arbitr.ru.

В случае обжалования решения в порядке апелляционного производства информацию о времени, месте и результатах рассмотрения дела можно получить на интернет-сайте Семнадцатого арбитражного апелляционного суда http://17aas.arbitr.ru.

С информацией о дате и времени выдачи исполнительного листа канцелярией суда можно ознакомиться в сервисе "Картотека арбитражных дел" в карточке дела в документе "Дополнение".

Выдача исполнительных листов производится не позднее пяти дней со дня вступления в законную силу судебного акта.

По заявлению взыскателя дата выдачи исполнительного листа (копии судебного акта) может быть определена (изменена) в соответствующем заявлении, в том числе посредством внесения соответствующей информации через сервис "Горячая линия по вопросам выдачи копий судебных актов и исполнительных листов" на официальном сайте арбитражного суда в сети "Интернет" либо по телефону Горячей линии 371-42-50.

В случае неполучения взыскателем исполнительного листа в здании суда в назначенную дату, исполнительный лист не позднее следующего рабочего дня будет направлен по юридическому адресу взыскателя заказным письмом с уведомлением о вручении.

В случае если до вступления судебного акта в законную силу поступит апелляционная жалоба, (за исключением дел, рассматриваемых в порядке упрощенного производства) исполнительный лист выдается только после вступления судебного акта в законную силу. В этом случае дополнительная информация о дате и времени выдачи исполнительного листа будет размещена в карточке дела "Дополнение".

Судья
Н.В.ГНЕЗДИЛОВА