

## Заключение № 055/10/5-677/2023

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,  
уклонившемся от заключения договора

09.06.2023

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение Федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный технический университет» (далее – ФГАОУ ВО «ОмГТУ», Заявитель, Заказчик) (вх. от 31.05.2023 № 5040/23) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Стройинэк» (ИНН 5504240346) (далее – ООО «Стройинэк», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей Заявителя посредством системы видеоконференц-связи: <...> (доверенность от 13.09.2022 № 72/96/1, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 72/96 от 13.09.2022, личность удостоверена паспортом),

в присутствии представителя Ответчика: <...> (доверенность от 08.06.2023 № 27, личность удостоверена паспортом),

### УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 02.06.2023 поступило обращение ФГАОУ ВО «ОмГТУ» о включении сведений об ООО «Стройинэк» (ИНН 5504240346) в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения договора.

26.04.2023 в адрес Общества посредством функционала электронной площадки ООО «АСТ ГОЗ» Заказчиком был направлен проект договора № 2023/071/ЗКЭФ для подписания.

По состоянию на 04.05.2023 ООО «Стройинэк» на электронной площадке ООО «АСТ ГОЗ» проект договора № 2023/071/ЗКЭФ подписан не был.

05.05.2023 в нарушение срока, установленного пунктом 17.6 извещения о закупке, Обществом был сформирован протокол разногласий, который по своему содержанию таковым не является. В качестве протокола разногласий ООО «Стройинэк» была предоставлена независимая гарантия № 5504240346-23-Г2 от 04.05.2023.

При рассмотрении независимой гарантии № 5504240346-23-Г2 от 04.05.2023 ФГАОУ ВО «ОмГТУ» установлено ее несоответствие требованиям извещения о закупке, а именно:

1) в независимой гарантии отсутствуют обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя) по возмещению убытков Заказчика, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору, а также обязанность по возврату аванса и иных долгов, возникших у поставщика (подрядчика, исполнителя) перед заказчиком;

2) в условия банковской гарантии включены требования о предоставлении Заказчиком гаранту документов, не предусмотренных пп.8 п. 18.6 извещения.

Согласно пункту 17.7 извещения о закупке победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора в следующих случаях:

- не подписал договор в редакции Заказчика в течение срока, регламентированного п. 17.4 или 17.6 извещения;
- не предоставил обеспечение исполнения договора в срок, установленный извещением, или предоставил с нарушением условий, указанных в извещении, если требование о предоставлении такого обеспечения было предусмотрено.

Учитывая, что в установленный извещением о закупке срок Общество не подписано проект договора №



ООО «Стройинек»	Россия	644021, Омская область, г. Омск	ул. 2-я Транспортная, д. 61, оф. 201	5504240346	19.04.2023	-	Протокол № 32312268665-01	Выполнение работ по текущему ремонту кровли Учебно-лабораторного корпуса № 13 ОмГТУ по адресу: г. Омск, ул. Певцова, 13	43.91.19.110	рубли	643	81	с 01.06. 2023 по 13.07. 2023	(с/ва)
-----------------	--------	------------------------------------	--------------------------------------	------------	------------	---	---------------------------	---	--------------	-------	-----	----	------------------------------	--------

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) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

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.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные 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» (далее – Правила направления заказчиками сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, 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.

Из пункта 2 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае уклонения от заключения договора победителя закупки заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения, предусмотренные пунктами 3 – 7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков.

Из представленных ФГАОУ ВО «ОмГТУ» документов, Комиссией установлено, что Заказчиком проведен закрытый запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту кровли Учебно-лабораторного корпуса № 13 ОмГТУ по адресу: г. Омск, ул. Певцова, 13 № ЗК-23/071 от 07.04.2023 (далее – запрос котировок, закупка).

При проведении запроса котировок ФГАОУ ВО «ОмГТУ» руководствовалось Положением о закупке товаров, работ, услуг ФГАОУ ВО «ОмГТУ», утвержденным протоколом наблюдательного совета ОмГТУ от 07.04.2023 № 002-03/2 (далее – Положение о закупке).

Согласно пунктам 3, 4, 7, 13, 15.5, извещения запроса котировок предметом закупки являлось выполнение работ по

текущему ремонту кровли Учебно-лабораторного корпуса № 13 ОмГТУ по адресу: г. Омск, ул. Певцова, 13., начальная (максимальная) цена договора составляла 535 362,96 руб. Дата начала и окончания срока приема заявок: с 07.04.2023 по 18.04.2023. Дата подведения итогов закупки – 19.04.2023. Подача заявок осуществляется посредством электронной торговой площадки ООО «АСТ ГОЗ» astgoz.ru.

Из протокола № 32312268665-01 рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок в электронной форме от 19.04.2023 следует, что на участие в закупке поступило 2 заявки, в том числе заявка ООО «Стройинэк», по результатам рассмотрения представленных заявок, Общество признано победителем запроса котировок.

В соответствии с пунктом 17.1 извещения запроса котировок договор заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты направления протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок лицам, которым было направлено приглашение принять участие в закрытом запросе котировок.

Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени участника закупки и Заказчика. В проект договора, который прилагается к извещению, включаются условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке с учетом проведенных преддоговорных переговоров (пункт 17.2 извещения запроса котировок).

Согласно пункту 17.3 извещения запроса котировок в течение 5 рабочих дней со дня публикации на электронной площадке протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок Заказчик посредством электронной площадки направляет победителю или единственному участнику запроса котировок без своей подписи проект договора, включающий указанные выше сведения.

Победитель закупки (или иное лицо, с которым заключается договор) в течение 5 рабочих дней со дня направления Заказчиком проекта договора подписывает его электронной подписью и загружает на электронную площадку документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (если такое требование установлено в извещении) (пункт 17.4 извещения запроса котировок).

Пунктом 17.5 извещения запроса котировок предусмотрено, что заказчик не ранее чем через 10 дней со дня публикации на электронной площадке протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок, и предоставления участником, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям, установленным извещением (если требование о предоставлении обеспечения установлено извещением), подписывает договор электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика.

Согласно пунктам 18.1, 18.2, 18.3 извещения запроса котировок Заказчиком установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора. Размер обеспечения исполнения договора – 30% от начальной (максимальной) цены договора, установленной пунктом 7 извещения запроса котировок, что составляет 160 608,89 руб. Обеспечение исполнения договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на счет Заказчика. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно.

Участник закупки, с которым заключается договор, обязан предоставить Заказчику обеспечение исполнения договора в течение 5 рабочих дней со дня направления заказчиком такому участнику проекта договора посредством электронной площадки согласно пункту 17 извещения. В случае если участник закупки, с которым заключается договор, в вышеуказанный срок не предоставил Заказчику обеспечение исполнения договора, участник, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Пункт 18.6 извещения запроса котировок содержит условия банковской гарантии, в частности, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать, в том числе:

- обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией: исполнение принципалом его обязательств, предусмотренных договором, заключаемым с бенефициаром, включающих, в том числе обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя) по возмещению убытков Заказчика, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору, а также обязанность по выплате неустойки (штрафа, пени), возврату аванса и иных долгов, возникших у поставщика (подрядчика, исполнителя) перед Заказчиком (пункт 2);
- перечень документов, предоставляемых Заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, а именно: расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии, документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование по банковской гарантии (доверенность) (в случае, если требование по банковской гарантии подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени бенефициара) (пункт 8).

В соответствии с пунктом 18.1 извещения запроса котировок Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию в срок, не превышающий пяти рабочих дней со дня ее поступления.

Основанием для отказа в принятии банковской гарантии согласно пункту 18.9 извещения запроса котировок является,

в числе прочего, несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении запроса котировок, в том числе в проекте договора.

В случае отказа в принятии банковской гарантии Заказчик информирует в письменной форме (по средствам электронной почты, указанной в заявке на участие в закупке) об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа. В данном случае обеспечение исполнения договора считается не предоставленным, а участник закупки признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 17.7 извещения запроса котировок победитель или единственный участник закупки признается уклонившимся от заключения договора, в том числе в следующих случаях:

- не подписал договор в редакции Заказчика в течение срока, регламентированного пунктом 17.4 или 17.6 извещения;
- не предоставил обеспечение исполнения договора в срок, установленный извещением, или предоставил с нарушением условий, указанных в извещении, если требование о предоставлении такого обеспечения было предусмотрено.

Комиссия, проанализировав представленные ФГАОУ ВО «ОмГТУ», ООО «Стройинэк» документы и сведения, в частности действия Заказчика и Общества на стадии подписания договора по результатам закупки, а также направленную Заказчику ООО «Стройинэк» банковскую гарантию, установила следующее.

26.04.2023 Заказчиком на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» размещен проект договора для подписания Обществом. Регламентированный срок подписания договора участником и предоставления обеспечения исполнения договора – 04.05.2023.

05.05.2023 ООО «Стройинэк» на электронной торговой площадке ООО «АСТ ГОЗ» в разделе «Протокол разногласий» размещена независимая гарантия № 5504240346-23-Г2 от 04.05.2023. В комментариях указано: «Задержка в связи с нестандартными требованиями по обеспечению исполнения контракта, увеличение срока согласования банком».

Заказчик, рассмотрев представленную Обществом независимую гарантию № 5504240346-23-Г2 от 04.05.2023, письмом от 05.05.2023 № 41-25/1 сообщил об отказе в принятии банковской гарантии в связи с её несоответствием требованиям, содержащимся в подпунктах 2, 8 пункта 18.6 извещения запроса котировок, подпунктах 2, 8 пункта 2.12 проекта договора, а именно: в независимой гарантии отсутствуют обязательства поставщика (подрядчика, исполнителя) по возмещению убытков Заказчика, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по договору, а также обязанность по возврату аванса и иных долгов, возникших у поставщика (подрядчика, исполнителя) перед Заказчиком, кроме того, в условия банковской гарантии включены требования о предоставлении Заказчиком гаранту документов, не предусмотренных подпунктом 8 пункта 18.6 извещения запроса котировок.

05.05.2023 Заказчиком принято решение о признании победителя закрытого запроса котировок в электронной форме уклонившимся от заключения договора в связи с не подписанием проекта договора и непредоставлением обеспечения исполнения договора в срок, определенный в пункте 17.4 извещения запроса котировок.

Из представленных Обществом документов установлено, что ООО «Стройинэк» 26.04.2023 посредством электронной почты обратилось к специалисту ПАО «Сбербанк» для оформления банковской гарантии, приложив проект договора и извещение запроса котировок. Согласно информации из личного кабинета ООО «Стройинэк» в платформе «СберБизнес» 26.04.2023 оформлена заявка № 10 на выпуск банковской гарантии. Вместе с тем, независимая гарантия № 5504240346-23-Г2 была оформлена банком только 04.05.2023. Согласно пояснениям Общества оформленная независимая гарантия поступила в личный кабинет «СберБизнес» после окончания рабочего дня в ООО «Стройинэк».

Проанализировав независимую гарантию № 5504240346-23-Г2 от 04.05.2023, Комиссия приходит к выводу, что указанная гарантия не соответствует требованиям подпунктов 2, 8 пункта 18.6 извещения запроса котировок.

Также из документов, представленных Обществом в материалы дела, следует, что посредством электронной почты Общество 03.05.2023 обращалось к специалисту АКБ «Держава» ПАО для оформления банковской гарантии. Независимая гарантия № БГ-569533/2023 выдана АКБ «Держава» ПАО 08.06.2023.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными 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 конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие).

Ввиду этой меры в каждом конкретном случае антимонопольный орган должен решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении определенного нарушителя исходя из значимого комплекса обстоятельств.

Вместе с тем, по настоящему делу действия ООО «Стройинэк», направленные на умышленное уклонение от заключения договора, не установлены. Комиссия отмечает, что Обществом совершены действия, направленные на получение надлежащей банковской гарантии от различных банковских организаций – ПАО «Сбербанк», АКБ «Держава ПАО».

Таким образом, Комиссией при анализе совокупности представленных сведений и документов, не установлено обстоятельств, свидетельствующих о недобросовестном поведении ООО «Стройинэк», его умышленных действиях (бездействии), которые привели к не заключению договора, в связи с чем, у Комиссии не имеется достаточных оснований для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

По результатам проверки представленных ФГАОУ ВО «ОмГТУ» сведений в отношении ООО «Стройинэк» (ИНН 5504240346), на основании пункта 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 № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных 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», во исполнение приказа 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 с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения ФГАОУ ВО «ОмГТУ»,

#### ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Стройинэк» (ИНН 5504240346, ОГРН 1135543031777, юридический адрес: 644021, Омская область, город Омск, улица 2-я Транспортная, дом 61, офис 201) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Омское УФАС России обращает внимание, что согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 20.01.2023 № МШ/3488/23 соответствующее заключение территориального органа ФАС России не является конечным актом процедуры проведения проверки по факту уклонения от заключения договора либо одностороннего расторжения договора заказчиком, указанным в части 2 статьи 5 Закона о закупках, в связи с существенным нарушением условий договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, заключение территориального органа ФАС России не является безусловным основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков, следовательно, не относится к ненормативным правовым актам, в связи с чем, в случае оспаривания заключения антимонопольного органа в арбитражном суде обжалованию подлежит соответствующий пункт приказа ФАС России, на основании которого сведения в отношении такого лица включены в реестр недобросовестных поставщиков.