

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-1263/2021

28 июня 2021 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

р а с с м о т р е в обращении государственного автономного учреждения Новосибирской области «Спортивная школа самбо» (далее – ГАУ НСО «СШ самбо») (вх. № 10163э от 08.06.2021 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «ФРУКТОРИЯ К» (далее – ООО «ФРУКТОРИЯ К»), признанном победителем закупки (№32110205300 на сайте <https://zakupki.gov.ru>) и уклонившимся от заключения договора,

в отсутствие представителя ГАУ НСО «СШ самбо», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

в отсутствие представителя ООО «ФРУКТОРИЯ К», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ГАУ НСО «СШ самбо» (вх. № 10163э от 08.06.2021 г.) о включении информации об ООО «ФРУКТОРИЯ К» (ИНН: 4205310770, ОГРН: 1154205009859. Почтовый адрес: 650032, Российская Федерация, Кемеровская обл., г. Кемерово, ул. 10-я Линейная, д. 32), в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

### **Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:**

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от заключения договора:  
Общество с ограниченной ответственностью «ФРУКТОРИЯ К»(ООО«ФРУКТОРИЯ К»).
2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 650032;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Кемеровская обл., г. Кемерово, ул. 10-я Линейная, д. 32.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 4205310770.

4. Дата подведения итогов закупки – 07.05.2021 г.

5. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – протокол от 28.05.2021 о признании победителя уклонившимся от заключения договора.

6. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – поставка продуктов питания (овощи, фрукты);

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг –

валюта договора – Российский рубль;

цена договора – 2 137 830 (Два миллиона сто тридцать семь тысяч восемьсот тридцать рублей) рублей 00 копеек.

#### **ГАУ НСО «СШ самбо» сообщает следующее.**

19.04.2021 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) объявлен электронный аукцион на поставку продуктов питания (овощи, фрукты) (извещение № 32110205300).

05.05.2021 года дата окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе. На участие в электронном аукционе было подана 1 (одна) заявка.

06.05.2021 года Единой закупочной комиссией Заказчика была рассмотрена единственная заявка и признана соответствующей требованиям документации. Решение зафиксировано протоколом рассмотрения заявок № 7943316-1 и размещено в ЕИС.

07.05.2021 года Единой закупочной комиссией Заказчика было принято решение признать победителем электронного аукциона ООО «ФРУКТОРИЯ К» и заключить договор с единственным участником закупки по начальной (максимальной) цене договора: 2 137 830,00 руб., включая НДС.

10.05.2021 года протокол подведения итогов электронного аукциона на поставку продуктов питания (овощи, фрукты) № 7943316-3 был размещен в ЕИС и победителю был направлен проект договора, срок для подписания которого, или направления протокола разногласий составил 17.05.2020 года.

Согласно пункта 19 Извещения и документации о проведении электронного аукциона на поставку продуктов питания (овощи, фрукты), пункта 8.1.7. Положения о закупке ГАУ НСО «СШ самбо» (далее – Положение о закупке) победитель закупки или участник закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора в соответствии с пунктом 8.1.4 Положения о закупке, считается уклонившимся от заключения договора при наступлении любого из следующих событий:

- 1) предоставление участником закупки письменного отказа от заключения договора;
- 2) непредоставление участником закупки в указанные в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке сроки подписанного со своей стороны проекта договора;
- 3) непредоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении закупки и (или) в документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, при наличии в документации о конкурентной закупке таких требований.

По состоянию на 27.05.2021 года проект договора победителем не подписан и не направлен протокол разногласий.

Таким образом, в связи с тем, что победителем электронного аукциона – ООО «ФРУКТОРИЯ К» не исполнены требования пункта 8.1.1 Положения о закупке, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

28.05.2021 года составлен протокол признания участника уклонившимся от заключения договора и размещен на электронной площадке.

**Общество с ограниченной ответственностью «ФРУКТОРИЯ К» представило следующие пояснения(вх. № 11183э от 24.06.2021 г.) по существу рассматриваемого вопроса.**

ООО «ФРУКТОРИЯ К» работает с 2015 года, осуществляя поставку овощей и фруктов в муниципальные и государственные учреждения.

Всего за указанный период ООО «ФРУКТОРИЯ К» принимало участие в 2797 закупках, из которых признано победителем в 977. Все обязательства по указанным контрактам исполнены Поставщиком своевременно и надлежащим образом.

Относительно спорной закупки № 32009141193 на сайте <https://zakupki.gov.ru> ООО «ФРУКТОРИЯ К» поясняет, что с апреля 2021 года лицом, ответственным за подачу заявок на участие в закупках, является новый менеджер Поставщика - Осипова Ольга Владимировна.

30 апреля 2021 г. менеджеру было дано задание подать заявку Поставщика на участие в закупке овощей для ГАУ ДО НСО «ОЦРТДИЮ».

Указом Президента РФ от 23.04.2021 № 242 были установлены нерабочие дни в период с 4 по 7 мая 2021 г., в связи с чем, с учетом выходных и праздничных дней (с 1 по 3, с 8 по 10 мая) руководство компании, включая непосредственного начальника менеджера Осиповой О.В., отсутствовали в офисе и не могли

проконтролировать корректность действий менеджера.

04 мая 2021 г. Осипова О.В вместо подачи заявки на участие в закупке № 32110220738 (ГАУ ДО НСО «ОЦРТДИЮ») подала заявку на участие в закупке № 32009141193 (ГАУ НСО «СШ самбо»).

Указанная ошибка была обнаружена 10.05.2021 г., в этот же день подана заявка Поставщика на участие в закупке № 32110220738.

Как следует из объяснительной записки работника, отменить ошибочно поданную заявку по закупке № 32009141193 не представилось возможным ввиду подведения итогов по закупке к моменту обнаружения ошибки.

За допущенное нарушение менеджер привлечен к дисциплинарной ответственности в виде объявления выговора и лишения премии за май 2021 г.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В случае поступления сведений об уклонении участника закупки от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника закупки от заключения контракта, в течение десяти рабочих дней уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника закупки от заключения контракта. В случае подтверждения факта уклонения участника от заключения контракта уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок федеральный орган исполнительной власти осуществляет размещение сведений в реестре недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней со дня подтверждения указанного факта (часть 8 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду

с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта, антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ООО «ФРУКТОРИЯ К», выраженного в умышленном не подписании контракта.

Принимая во внимание вышесказанное, ООО «ФРУКТОРИЯ К» полагает, что в рассматриваемом случае включение ООО «ФРУКТОРИЯ К» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе.

**Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

19.04.2021 г. ГАУ НСО «СШ самбо» разместило извещение о проведении аукциона в электронной форме на поставку продуктов питания (овощи, фрукты) (№32110205300 на сайте <https://zakupki.gov.ru>).

Начальная цена договора: 2 137 830,00 рублей.

ГАУ НСО «СШ самбо» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Срок предоставления заявок: с 19.04.2021 по 05.05.2021.

Согласно протоколу от 07.05.2021 г. о результатах закупки № 7943316-3, на участие в закупке подана одна заявка от ООО «ФРУКТОРИЯ К». Дата подачи заявки 04.05.2021 г. Согласно п. 11.1 протокола от 07.05.2021 г. о результатах закупки № 7943316-3, указанная заявка допущена к дальнейшему участию в процедуре закупки.

Согласно пп. 14, 15 протокола от 07.05.2021 г. о результатах закупки № 7943316-3, аукцион в электронной форме признан несостоявшимся, поскольку на момент окончания срока подачи заявок на участие в аукционе в электронной форме была подана одна заявка, которая признана соответствующей требованиям документации.

Согласно п. 16 протокола от 07.05.2021 г. о результатах закупки № 7943316-3, принято решение заключить договор с единственным участником по цене 2 137 830,00 руб.

Согласно пояснениям заказчика, 10.05.2021 года протокол подведения итогов электронного аукциона на поставку продуктов питания (овощи, фрукты) № 7943316-3 был размещен в ЕИС и победителю был направлен проект договора, срок для подписания которого, или направления протокола разногласий составил 17.05.2020 года.

Согласно п. 8.1.1. Положения о закупке ГАУ НСО «СШ самбо» (далее – Положение о закупке) в течение пяти рабочих дней с даты размещения заказчиком проекта договора победитель закупки 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 об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке.

Согласно пункта 19 Извещения и документации о проведении электронного аукциона на поставку продуктов питания (овощи, фрукты), пункта 8.1.7. Положение о закупке победитель закупки или участник закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора в соответствии с пунктом 8.1.4 Положения о закупке, считается уклонившимся от заключения договора при наступлении любого из следующих событий:

- 1) предоставление участником закупки письменного отказа от заключения договора;
- 2) непредоставление участником закупки в указанные в извещении об осуществлении закупки и (или) документации о конкурентной закупке сроки подписанного со своей стороны проекта договора;
- 3) непредоставление обеспечения исполнения договора в соответствии с указанными в извещении об осуществлении закупки и (или) в документации о конкурентной закупке требуемом размере и с соблюдением требуемого порядка, при наличии в документации о конкурентной закупке таких требований.

По состоянию на 27.05.2021 года проект договора победителем не подписан и не направлен протокол разногласий, не представлен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора.

Согласно Протоколу № 7943316-рпн о признании победителя электронного аукциона на поставку продуктов питания (овощи, фрукты) уклонившимся от заключения договора, 28.05.2021 г. победитель электронного аукциона ООО «ФРУКТОРИЯ К» признан уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

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 по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия,

влекущие невозможность его подписания.

При рассмотрении материалов учтены пояснения ООО «ФРУКТОРИЯ К» о том, что заявка на участие в данной закупке была подана ошибочно. Указанная ошибка была обнаружена 10.05.2021 г., в этот же день подана заявка Поставщика на участие в закупке № 32110220738.

Как следует из объяснительной записки работника, отменить ошибочно поданную заявку по закупке № 32009141193 не представилось возможным ввиду подведения итогов по закупке к моменту обнаружения ошибки.

За допущенное нарушение менеджер привлечен к дисциплинарной ответственности в виде объявления выговора и лишения премии за май 2021 г.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков 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 может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

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 принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств по подписанию договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «ФРУКТОРИЯ К» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество не имело намерения принимать участие в закупке №

320009141193, а последствия в виде неподписания договора были вызваны ошибочными действиями сотрудника, который понес соответствующую ответственность.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ФРУКТОРИЯ К» при заключении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012года,

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «ФРУКТОРИЯ К»(ИНН: 4205310770, ОГРН: 1154205009859. Почтовый адрес: 650032, Российская Федерация, Кемеровская обл., г. Кемерово, ул. 10-я Линейная, д. 32) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

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