

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы  
по Пермскому краю**

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**МКУП «Центр социального питания г.  
Березники»**

618400, Пермский край, г. Березники, ул.  
Советский проспект, д. 18

mкуп-csp@yandex.ru

**ООО «Магнат»**

618400, Пермский край, г. Березники, ул.  
Щорса, д. 8Б

<...>

**Дело № 059/10/5-11/2021**

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**об отсутствии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»**

«19» января 2021 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России 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 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия)), в составе:

**Заместитель Председателя Комиссии:**

<...>, заместитель руководителя Управления;

**Члены комиссии:**

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителей: МКУП «Центр социального питания г. Березники» - <...>(по доверенности), ООО «Магнат» -<...>. (по доверенности),

рассмотрев обращение **МКУП «Центр социального питания г. Березники»** (вх. № 000052) о включении сведений о **ООО «Магнат»** (ИНН 5911996829, 618400, Пермский край, г Березники, ул Щорса, д 8Б) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках),

**УСТАНОВИЛА**

11.01.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение МКУП «Центр социального питания г. Березники», в котором указано, что ООО «Магнат» уклонилось от подписания договора.

Из письменных пояснений ООО «Магнат» следует, что неподписание договора произошло в связи с отсутствием у участника закупки знаний (запрета на направление заказчику второго протокола разногласий) в сфере особенностей законодательного регулирования государственного заказа в рамках 223-ФЗ.

Общество просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

**Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.**

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиками 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 22.11.2012г. №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора.

При этом, согласно письма ФАС РФ №ИА/31163/14 от 04.08.2014 г. В ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

2. 18.11.2020 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок

zakupki.gov.ru, Заказчиком было размещено извещение № 32009693568 о проведении аукциона в электронной форме на поставку продовольственных товаров «Сок». При проведении указанной закупки заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг Муниципального казенного унитарного предприятия «Центр социально питания г. Березники» (далее – Положение).

По результатам рассмотрения заявок участников, протоколом рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 1917761 от 07.12.2020 г. (опубликован в ЕИС 07.12.2020 г.) участник ООО «МАГНАТ» был признан победителем, было решено заключить договор с ООО «Смоленскпромаш» (ИНН 5911996829, 618400, Пермский край, г Березники, ул Щорса, д 8Б).

Согласно пункту 4.1.1 Положения, договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола (а при конкурентной закупке, осуществляемой закрытым способом, – со дня подписания такого протокола). В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии, оператора электронной площадки.

В соответствии с пунктом 4.1.11 Положения, победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора в случаях, если он в установленный срок не подписал договор, и (или) не передал заказчику протокол разногласий по проекту договора, и (или) не предоставил обеспечение исполнения договора в случае, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке установлены требование обеспечения исполнения договора и срок его предоставления до заключения договора.

Сведения о признании победителя закупки уклонившимся от заключения договора вносятся в протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора.

В случае, если победитель закупки признан уклонившимся от заключения договора, сведения о победителе закупки включаются в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом № 223-ФЗ.

Протоколом признания участника уклонившемся от заключения договора № 1 от 22.12.2020 г. установлено, что после направления победителем закупки Заказчику повторного протокола разногласий, ООО «Магнат» было признано уклонившимся от заключения договора участником закупки.

При рассмотрении жалобы, представитель ООО «Магнат» пояснил, что повторный протокол разногласий был сформирован электронной торговой площадкой ошибочно, поскольку фактические действия ООО «Магнат» были направлены на согласование с Заказчиком текста банковской гарантии.

Также до членов Комиссии антимонопольного органа было доведено, что ООО «Магнат» в рамках договора с Заказчиком нашло поставщиков ООО «Плодовое-2009», ИП Лысякова О.В. (Солнечный мир) и ООО «Санфрут» (г.Пермь) на поставку сока и согласовало с поставщиками условия поставки сока. Доказательства подтверждающие наличие подобной деловой переписки представлены на обозрение.

Кроме того, ООО «Магнат» была получена банковская гарантия от 22.12.2020 г., выданная ПАО «Сбербанк», на сумму 355 000 российских рублей. После чего, текст гарантии был направлен Заказчику на согласование.

В письменных возражениях ООО «Магнат» указало, что имело и до настоящего времени имеет намерение заключить и исполнить договор на выполнение работ по поставке продовольственных товаров "Сок" и не имело намерение уклониться от него и не исполнять.

Данные действия свидетельствуют об отсутствии намерения на уклонение от заключения договора.

При рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от исполнения Договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Ограничения в экономической деятельности, вводимые на основании ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в отношении хозяйствующих субъектов, включенных в реестр недобросовестных поставщиков, имеют признаки публично-правовой ответственности, в обязательный предмет доказывания по настоящему спору входят обстоятельства, однозначно свидетельствующие о недобросовестном поведении поставщика, выразившемся в умышленных действиях, направленных на уклонение от исполнения договора.

**ООО «Магнат» не уклонялось от подписания Договора с Заказчиком, Комиссия антимонопольного органа не находит умышленных действий, направленных на уклонение от исполнения договора.**

Конституционный Суд Российской Федерации в постановлениях от 30.07.2001 и от 21.11.2002 № 15-П разъяснил, что при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе

соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

**Комиссия Пермского УФАС России, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, установила, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, не отвечающей принципу соразмерности наказания.**

Следует также отметить, что включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не приводит, и не может привести к реальному восстановлению прав заказчика. При включении в реестр недобросовестных поставщиков бремя негативных последствий включения в данный реестр участник закупки несет не перед заказчиком, а фактически перед государством, кроме этого в рассматриваемой ситуации отсутствует компенсаторная функция.

При указанных обстоятельствах Комиссия Пермского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО «Магнат» (ИНН 5911996829) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

В связи с чем, руководствуясь требованиями Приказа ФАС России от 18.03.2014 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановления 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», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

По результатам рассмотрения обращения **МКУП «Центр социального питания г. Березники»** (вх. № 000052) о включении сведений об **ООО «Магнат»** (ИНН 5911996829, 618400, Пермский край, г Березники, ул Щорса, д 8Б) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», отказать в признании уклонившимся, сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков не направлять.

**Заместитель Председателя Комиссии**

<...>

**Члены Комиссии**

<...>

<...>

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