

«28» мая 2021 года

РЕШЕНИЕ РНП 043/06/104-443/2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии (ВКС):

- представителя ООО «Артико Инвест», по доверенности;

рассмотрев материалы КОГКУ «Кировская областная пожарно-спасательная служба» (далее КОГКУ «КОПСС», Заказчик) о включении сведений об ООО «Артико Инвест» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

21.05.2021 г. в Кировское УФАС России поступили материалы от КОГКУ «КОПСС»

о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Артико Инвест» в связи с уклонением последнего от заключения контракта на поставку дизельного топлива (извещение № 0340200003321004313).

Рассмотрение назначено на 28.05.2021 года. Заинтересованные в рассмотрении материалов лица извещены надлежащим образом. Заказчиком направлено ходатайство о рассмотрении материалов РНП в отсутствие своего представителя.

Согласно ч. 1 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ

«О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закона о контрактной системе) ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию

применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

В соответствии с ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта.

В связи с отсутствием документов, свидетельствующих об отказе участника закупки от заключения контракта, комиссия Кировского УФАС России проводит проверку факта уклонения ООО «Артико Инвест» (далее – Победитель, Общество) от заключения контракта.

На заседание Комиссии представителем Победителя аукциона представлены письменные пояснения с приложением документов, согласно которым Победитель аукциона подписал проект контракта в установленные законом сроки, а также приложил обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии, выданной ПАО АКБ «Металлургический инвестиционный банк», однако, Заказчиком данная БГ не была принята ввиду её несоответствия требованиям аукционной документации. После признания победителя аукциона уклонившимся от заключения контракта Победитель незамедлительно обратился в банк с возможностью изменения условий гарантии, что было сделано банком только 25.05.2021 года. Также на протокол об уклонении победителя от заключения контракта ООО «Артико Инвест» 20.05.2021 года представило Заказчику возражения о несогласии с принятым решением. Кроме того, представитель Победителя на рассмотрении материалов РНП сообщил, что был готов направить обеспечение денежными средствами в виде платежного поручения, так как заинтересован в выигранном контракте. Просит не включать общество в РНП, поскольку имелось намерение заключить данный контракт.

Заслушав пояснения Победителя аукциона, рассмотрев представленные документы, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

19.04.2021 года Заказчиком на официальном сайте закупок - zakupki.gov.ru, размещено извещение № 0340200003321004313 о проведении аукциона в электронной форме на поставку дизельного топлива. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 719 762,90 руб.

29.04.2021 года по результатам рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе контракт заключается с ООО «Артико Инвест» по начальной (максимальной) цене.

В соответствии с ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в [части 12 статьи 54.7](#), [части 8 статьи 69](#), [части 8 статьи 82.4](#), [части 23 статьи 83.1](#) настоящего Федерального закона годаколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением [части 2.1](#) настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном [частью 23 статьи 68](#) настоящего Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной [пунктом 2 части 4 статьи 54.4](#), [пунктом 7 части 9 статьи 83.1](#) настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

30.04.2021 года Заказчиком размещен проект контракта без своей подписи и направлен Победителю аукциона на подписание.

Согласно ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи.

Согласно ч. 4 ст. 83.2. Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий.

В соответствии с ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием

единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры.

В соответствии с ч. 6 ст. 83.2. Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

В соответствии с ч. 12 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, контракт заключается только после внесения на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, денежных средств в размере предложенной этим участником цены за право заключения контракта, а также предоставления обеспечения исполнения контракта.

11.05.2021 года Победителем направлен протокол разногласий.

Заказчиком 14.05.2021 года протокол разногласий был обработан и направлен для подписания Победителю.

19.05.2021 года, в регламентированный срок проект контракт был подписан Победителем, в качестве обеспечения исполнения контракта была направлена банковская гарантия ПАО АКБ «Металлургический инвестиционный банк» от 19.05.2021 года № 494604-БГ/21.

21.05.2021 года Заказчиком сформирован протокол признания победителя аукциона уклонившимся от заключения контракта, согласно которому Заказчиком была рассмотрена банковская гарантия, поступившая в качестве обеспечения исполнения контракта и принято решение об отказе в ее принятии на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе по причине несоответствия содержания банковской гарантии п.п. 6.15 проекта контракта - в случае неисполнения Победителем контракта не были учтены убытки, понесенные заказчиком в связи с его невыполнением.

Частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным **законом**.

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.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

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.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе

информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

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.

Следовательно, 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 Закона о контрактной системе.

Согласно представленным Победителем аукциона документам и пояснениям Комиссия Кировского УФАС России установила, что Победитель аукциона не намеревался уклоняться от подписания контракта, Победитель аукциона подписал проект контракта и предоставил обеспечение исполнения контракта, однако, оно не было принято Заказчиком. Вместе с тем, в данном случае причиной не подписания контракта явились действия третьих лиц – ПАО АКБ «Металлургический инвестиционный банк», выпустивший несоответствующую банковскую гарантию. Победитель аукциона направил в банк запрос о возможности изменения условий банковской гарантии в части включения убытков – банком были учтены данные положения и внесены соответствующие изменения в банковскую гарантию 25.05.2021 года, за пределами срока подписания контракта, что свидетельствует об отсутствии умысла на уклонение от подписания контракта.

Кроме того, согласно информации, размещенной в ЕИС ООО «Артико Инвест» является активным участником государственных и муниципальных закупок, имеет исполненные или находящиеся в стадии исполнения государственные (муниципальные) контракты.

Учитывая предоставленную Победителем электронного аукциона информацию, свидетельствующую об отсутствии в действиях общества вины и умысла, комиссия Кировского УФАС России считает факт уклонения Победителя аукциона от заключения контракта неподтвержденным, так как не было установлено совершение целенаправленных (умышленных) действий или бездействия в целях уклонения от подписания контракта.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные КОГКУ «КОПСС» об ООО «Артико Инвест» (ИНН 9715232782) в связи с уклонением от заключения контракта на поставку дизельного топлива (извещение № 0340200003321004313), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.