

РЕШЕНИЕ № 054/06/104-58/2022

«08» сентября 2022 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- «.....» - руководитель управления, председатель Комиссии;
- «.....» - ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;
- «.....» - ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственного оборонного заказа, член Комиссии;

в **присутствии** представителей УФСИН России по Республике Тыва – <...> (по доверенности),

в **присутствии** генерального директора ООО «КЕБА» - <...>, представителя ООО «КЕБА» - <...>(по доверенности),

рассмотрев обращение заказчика – УФСИН России по Республике Тыва о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «КЕБА» (ИНН 1903021652, КПП 190301001) в связи с уклонением от заключения государственного контракта по результатам запроса котировок в электронной форме (извещение от 17.08.2022 № 0312100003622000070) на поставку соли пищевой для продовольственного обеспечения спецконтингента в рамках государственного оборонного заказа на 2022 год, ИКЗ 221170100984617010100100000831084223,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение заказчика – УФСИН России по Республике Тыва о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «КЕБА» в связи с уклонением от заключения государственного контракта по результатам запроса котировок в электронной форме (извещение от 17.08.2022 № 0312100003622000070) на поставку соли пищевой для продовольственного обеспечения спецконтингента в рамках государственного оборонного заказа на 2022 год.

Из поступившего обращения Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

УФСИН России по Республике Тыва разместило в единой информационной системе в сфере закупок извещение о проведении запроса котировок в электронной форме от 17.08.2022 № 0312100003622000070 на поставку соли пищевой для

продовольственного обеспечения спецконтингента в рамках государственного оборонного заказа на 2022 год.

Согласно протокола подведения итогов определения поставщика от 29.08.2022 № ИЗК1 победителем было признано ООО «КЕБА».

Так, между УФСИН по Республике Тыва и ООО «КЕБА», планировался к заключению контракт, цена контракта - 355 000,00 рублей, размер обеспечения исполнения контракта - 36 585,00 рублей.

Дата подписания проекта контракта со стороны ООО «КЕБА» - 31.08.2022

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) ООО «КЕБА» подписало проект контракта, в качестве документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта приложило файл в PDF формате (000_КЕБА-БГ_Скан-0010). Указанный файл содержал скан версию независимой (банковской) гарантии № 21878-22-10 выданной ПАО «Промсвязьбанк», дата выдачи гарантии - 01.06.2022, сумма гарантии - 200 000,00 рублей, бенефициар - Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего образования «Восточно-сибирский институт Министерства внутренних дел Российской Федерации», место нахождения: Россия, 664074, Иркутская область, г. Иркутск, ул. Лермонтова, д. 110, ИНН 3812011763/ КПП 381201001, ОГРН 1023801758782. Контракт планируемый к заключению между бенефициаром и принципалом (ООО «КЕБА» ИНН 1903021652) по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении закупки № 0334100005022000010, идентификационный код закупки № 221381201176338120100100000081012223, информация о которой размещена на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок: www.zakupki.gov.ru.

Изучив представленные документы, комиссия по осуществлению закупок для нужд УФСИН России по Республике Тыва, пришла к выводу, что ООО «КЕБА» не выполнены условия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ, а именно - не представлен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

На основании изложенного УФСИН России по Республике Тыва разместило в единой информационной системе протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 01.09.2022.

ООО «КЕБА» на запрос Новосибирского УФАС России о причинах уклонения от заключения государственного контракта сообщило следующее.

Согласно статьи 6 Федерального закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно статьи 9 Федерального закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

УФСИН России по Республике Тыва 17.08.2022 разместило извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 0312100003622000070 на поставку соли пищевой для продовольственного обеспечения спецконтингента в рамках государственного оборонного заказа на 2022 год.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика от 29.08.2022 № 0312100003622000070 ООО «КЕБА» было признано победителем конкурсной процедуры.

Протокол подведения итогов определения поставщика от 29.08.2022 № 0312100003622000070 был опубликован на площадке 29.08.2022 19:42 (МСК+4).

Срок подписания контракта и предоставления обеспечения исполнения контракта на площадке был установлен 31.08.2022.

ООО «КЕБА» заказало банковскую гарантию 30.08.2022. Банковская гарантия была включена в реестр банковский гарантий 01.09.2022. Полностью оплачена ООО «КЕБА».

Вместе с тем, подписывая проект контракта, сотрудник ООО «КЕБА» по случайной ошибке приложил не ту банковскую гарантию.

Получив от электронной площадки уведомление о вынесении заказчиком решения о признании ООО «КЕБА» уклонившимся от заключения контракта, директор общества незамедлительно связался с заказчиком и уведомил его о допущенной ошибке.

ООО «КЕБА» было готово направить верную банковскую гарантию, но функционалом площадки не предусмотрена такая функция, а иным образом заказчик отказался получать документ.

Однако ООО «КЕБА» 01.09.2022 направило выпущенную банковскую гарантию на электронную почту заказчика - ufsin.tuva@yandex.ru, при том, что на момент отправки банковской гарантии в адрес заказчика, заказчиком не было размещено в единой информационной системе в сфере закупок информации об уклонении общества от заключения контракта.

Таким образом, по мнению ООО «КЕБА», общество выполнило все зависящие от себя обязательства, так как данный контракт был финансово выгоден для общества, а отсутствие содействия со стороны заказчика, лишь показывает отсутствие интереса, несмотря на то, что данный контракт заключался в рамках государственного оборонного заказа.

ООО «КЕБА» пояснило, что имело намерения заключить и надлежащим образом исполнять контракт, выигранный им в конкурентной борьбе.

В силу части 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в реестр

недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно части 5 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

При этом, банковская гарантия ООО «КЕБА» была выпущена в срок, установленный для заключения контракта - 01.09.2022.

Также, ООО «КЕБА» сообщило, что исходя из положений части 5 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ решение об отказе от заключения контракта в связи с признанием победителя аукциона уклонившимся от заключения контракта по причине непредставления обеспечения контракта не может быть принято заказчиком до истечения срока, установленного для заключения контракта, который в данном случае истекал 08.09.2022 (десять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона).

Согласно пункта 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ (в ред. Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ) основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является: отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах независимых гарантий.

При этом, как поясняет ООО «КЕБА» на дату вынесения решения о признании участника уклонившимся от заключения контракта у заказчика имелась возможность самостоятельно проверить появилась ли в реестре банковских гарантий, гарантия, оформленная обществом.

ООО «КЕБА» сообщило, что в действиях общества не было признаков недобросовестности при заключении контракта, у общества отсутствовали намерения уклоняться от предоставления надлежащей банковской гарантии и заключения контракта. ООО «КЕБА» не только не уклонялось от подписания вышеуказанного контракта, но и предприняло все необходимые действия, чтобы контракт был заключен в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ и Гражданским кодексом Российской Федерации.

С учетом изложенного, ООО «КЕБА» просило не включать сведения об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Новосибирского УФАС России, проанализировав представленные информацию и документы, установила следующее.

Согласно пункта 1 части 6 статьи 50 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик формирует и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта не позднее одного рабочего дня, следующего за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Установлено, что протокол подведения итогов определения поставщика от 29.08.2022 № 0312100003622000070 был размещен в единой информационной системе в сфере закупок 29.08.2022, проект контракта был сформирован и размещен в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи заказчиком 30.08.2022.

Согласно пункта 2 части 6 статьи 50 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 настоящей части.

Так, ООО «КЕБА» подписало проект контракта, и предоставило обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии 31.08.2022.

Согласно пункта 3 части 6 статьи 50 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 4 статьи 51 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления участником закупки, с которым заключается контракт, действий в соответствии с пунктом 2 настоящей части, но не ранее чем через два рабочих дня, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно пункта 1 части 4 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 настоящей статьи) в случае, если участник закупки, с которым заключается контракт, разместил информацию и документы в соответствии с пунктом 1 части 3 настоящей статьи.

Согласно пункта 1 части 3 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет в том числе следующие действия: подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом).

Согласно части 4 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 4 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Согласно пункта 3 части 6 статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

На основании изложенного, учитывая, что фактически на момент размещения на электронной площадке подписанного проекта контракта ООО «КЕБА» не представило надлежащее обеспечение исполнения контракта в виде соответствующей требованиям извещения об осуществлении закупки независимой гарантии, у заказчика имелись основания для признания участника уклонившимся от заключения контракта.

Так, УФСИН России по Республике Тыва разместило в единой информационной системе протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 01.09.2022.

В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 10 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации постановлением от 30.06.2021 г. № 1078 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила № 1078).

В силу подпункта а) пункта 13 Правил № 1078 орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо

о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с подпунктом б) пункта 13 Правил № 1078 по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с пунктом 14 Правил № 1078 в случае, если участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с тем, основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или отказ от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Таким образом, при включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательство, 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. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Из представленных информации и документов установлено, что ООО «КЕБА» не имело намерений (умысла) уклоняться от заключения контракта, общество в

установленные сроки подписало проект контракта, представило документ, подтверждающий выпущенную независимую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта, следовательно, в действиях общества отсутствуют признаки недобросовестного поведения.

Верховный Суд России в пункте 41 Обзора Президиума Верховного Суда России от 28 июня 2017 г. «Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» пришел к выводу, что нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России считает возможным сведения об ООО «КЕБА» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Комиссия Новосибирского УФАС России, руководствуясь статьей 15.1 Федерального закона № 275-ФЗ, частью 10 статьи 99, частью 16 статьи 95, частью 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078,

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения УФСИН России по Республике Тыва о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «КЕБА» (ИНН 1903021652, КПП 190301001) в связи с уклонением от заключения государственного контракта по результатам электронного аукциона (извещение от 17.08.2022 № 0312100003622000070) на поставку соли пищевой для продовольственного обеспечения спецконтингента в рамках государственного оборонного заказа на 2022 год, ИКЗ 221170100984617010100100000831084223, **отказать.**

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.