

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-10/2020

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 26.10.2020 г.

В полном объёме заключение изготовлено 28.10.2020 г.
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
---------------------------	-------	---	---

члены Комиссии:	<...>	-	ведущий специалист- эксперт отдела контроля органов власти,
-----------------	-------	---	---

	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,
--	-------	---	--

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» обращение муниципального автономного дошкольного

образовательного учреждения «Детский сад комбинированного вида № 7» г. Тобольска (далее – Заказчик, МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее также – РНП) в соответствии с требованиями ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) сведений в отношении индивидуального предпринимателя А. (ИНН: <...> , место нахождения: <...>), далее также – Участник, в связи с уклонением данного участника от заключения договора поставки фруктов, овощей и зелени по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32009486541), далее также – Закупка, в присутствии индивидуального предпринимателя А. (на основании Свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя № 000685016 и паспорта гражданина Российской Федерации),

представителя Заказчика:

<...> ,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 19.10.2020 г. (вх. № 10567) поступило обращение МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска о включении в РНП в соответствии с требованиями ст. 5 Закона о закупках сведений в отношении ИП А. (ИНН: <...>), в связи с уклонением данного участника от заключения договора поставки фруктов, овощей и зелени по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32009486541).

Из обращения Заказчика от 01.10.2020 г. (исх. № 244) следует, что победитель закупочной процедуры – ИП А. отказался подписать договор на поставку продуктов питания (фрукты, овощи, зелень), далее – Договор, вследствие чего был признан уклонившимся от заключения Договора.

Комиссией Тюменского УФАС России по результатам осуществления проверки документов и сведений, представленных лицами, участвующими в деле, установлено следующее.

В соответствии со ст. 1 Закона о закупках, в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цен, качества и надёжности, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, данным законом

установлены общие принципы и требования, предъявляемые к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ст. 5 Закона о закупках, за нарушение установленных Законом о закупках требований и принципов к участникам закупки, уклонившимся от заключения договоров, предусмотрена ответственность в виде включения названных лиц федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным правительством РФ в реестр недобросовестных поставщиков.

Постановлением Правительства РФ № 331 от 30.06.2004 г. соответствующие полномочия возложены на Федеральную антимонопольную службу (п. 5.3.4 Положения о ФАС России).

Во исполнение Закона о закупках, постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012 г. утверждён Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила ведения реестра), а также Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченным на ведение РНП (далее – Правила направления сведений).

Пунктом 8 Правил ведения реестра определено, что уполномоченный орган в установленном порядке осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пп. 2 – 4 Правил ведения реестра.

Подтверждённые по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись (п. 9 Правил ведения реестра).

В целях реализации Правил ведения реестра, ФАС России издан приказ №164/13 от 18.03.2013 г. «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Приказ № 164/13), в соответствии с п. 1 которого на комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России возложены полномочия по проверке сведений, представляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в уполномоченный орган.

Согласно ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами,

регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом заседания Наблюдательного совета от 07.05.2020 г. № 6 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска (далее – Положение), которое 18.05.2020 г. размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела, 11.09.2020 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009486541) и на сайте оператора электронной торговой площадки – общества с ограниченной ответственностью «Единая система торговых процедур» по адресу: <http://estp.ru/> (код Закупки: E133937) Заказчиком было размещено извещение о проведении Закупки и документация о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку продуктов питания для нужд МАДОУ «Детский сад № 7» г. Тобольска (далее – Документация).

Дата подведения итогов: 21.09.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 997 655,14 руб.

В соответствии п. 17.1 Положения под запросом котировок в электронной форме понимается открытая конкурентная процедура закупки, проведение которой осуществляется на сайте торговой электронной площадки, где победителем признаётся участник, предложивший наиболее низкую цену договора.

Согласно п. 21.1 Положения, договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается договор.

Абзацем 2 п. 17.9.4 Положения установлено что, Заказчик в течение 3 (трёх) рабочих дней со дня подписания итогового протокола передаёт победителю запроса котировок копию экземпляра протокола и проект договора, который составляется путём включения в него условий исполнения договора, предусмотренных извещением и документацией о проведении запроса котировок и цены, предложенной победителем запроса котировок в котировочной заявке.

В случае, если победитель запроса котировок в срок, указанный в закупочной документации о проведении запроса котировок, не представил Заказчику подписанный договор, такой победитель признаётся уклонившимся от заключения договора (п. 17.9.5 Положения и п. 6.1.3 Документации).

Так, в соответствии с п. 21 Информационной карты Документации,

победитель запроса котировок должен подписать проект договора не ранее десяти календарных дней с даты получения протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок и проекта договора.

В соответствии с п. 17.9.7 Положения, договор по результатам закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола по цене, предложенной в котировочной заявке победителя запроса котировок или в котировочной заявке участника, с которым заключается договор, в случае уклонения победителя запроса котировок от заключения договора.

В ходе рассмотрения Комиссией Тюменского УФАС России данного обращения установлена следующая хронлогическая последовательность событий.

Согласно ст. 191 ГК РФ, течение срока, определённого периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

В соответствии с ч. 193 ГК РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днём окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Протоколом рассмотрения заявок № 46 от 21.09.2020 г. (размещён в ЕИС 21.09.2020 г. в 14:58) зафиксировано, что на участие в Закупке подано и допущено закупочной комиссии Заказчика три заявки, где по результатам данной закупочной процедуры заявка № 331163 (ИП А.) содержала наилучшее приложение о цене исполнения Договора – 522 885,00 руб. и Участник признан победителем рассматриваемой Закупки, с регламентированным абз. 2 п. 17.9.4 Положения крайним сроком передачи Заказчиком копии экземпляра протокола и проекта договора – 24.09.2020 г. включительно.

Так, протокол и проект договора направлен Заказчиком посредством электронной почты в адрес Участника 23.09.2020 г. в 16:47 (на 2 день с даты размещения в ЕИС итогового протокола), что подтверждается скрин-образом личного кабинета Заказчика.

Следует отметить, что с учётом направления протокола и проект договора Заказчиком – 23.09.2020 г., в соответствии с п. 21 Информационной карты Документации, ближайшей возможной датой подписания Участником Договора является – 02.10.2020 г. включительно, а крайней датой согласно п. 17.9.7 Положения – 10.10.2020 г. включительно.

Вместе с тем, 24.09.2020 г. в адрес Заказчика поступило уведомление (исх. № 101) от ИП А., из содержания которого следует, что Участник не может подписать договор по причине подачи в составе заявки документов,

актуально устаревших на момент проведения Закупки.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России по рассмотрению данного обращения ИП А. пояснил, что вследствие допущенной технической ошибки, котировочная заявка Участника содержала предложение о цене исполнения договора актуального на 2018 г., что в реалиях 2020 г. является неисполнимым, при этом на текущий момент Участник готов исполнить договор по ошибочно предложенной цене понеся соответствующие убытки.

Согласно протоколу рассмотрения заявок № 46/2 от 30.09.2020 г. (размещён в ЕИС 02.10.2020 г. в 13:07) победителем рассматриваемой закупочной процедуры признан участник – ООО «Комакс» с предложением о цене, следующим по степени выгоды за предложением ИП А.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что, при установленной совокупности требований п. 17.9.5 Положения, п. 6.1.3 Документации и п. п. 21 Информационной карты Документации, Заказчик не имел правовых оснований составлять и размещать протокол рассмотрения заявок № 46/2 от 30.09.2020 г., до истечения срока установленного для заключения Договора (до 10.10.2020 г. включительно),

Также следует заключить, что, исходя из требований п. 17.9.5 Положения и п. 6.1.3 Документации, информационная передача данных путём уведомлений, писем и т.п. от победителя Закупки (в том числе и о невозможности заключить Договор) не является основанием для преждевременного признания такого Участника уклонившимся от заключения Договора, так как объективно существует вероятность подписания данным Участником Договора в установленный действующим законодательством РФ срок (даже с учётом наличия письма о невозможности его подписания), при законодательно установленной возможности реализации данного права победителем Закупки.

В силу положений действующего законодательства РФ, при поступлении сведений об уклонении участника Закупки от заключения договора антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения договора с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в РНП.

Вместе с этим, основанием для включения в РНП может являться только такое уклонение от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним, как лицом, признанным победителем закупки и этими действиями (бездействием) нарушающим права заказчика относительно условий и

срока исполнения договора.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления № 13-П от 30.07.2001 г. и № 15-П от 21.11.2002 г.) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в РНП нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Исходя из вышеизложенного, а также учитывая факт нарушения Заказчиком порядка заключения договора по результатам рассматриваемой Закупки (формирование протокола № 46/2 от 30.09.2020 г. ранее регламентированного срока), Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что в действиях ИП А. отсутствует деятельный умысел, направленный на уклонение от заключения Договора, ввиду объективно существующей вероятности подписания указанного Договора в установленный срок данным участником, который, в свою очередь безосновательно ограничен Заказчиком и отсутствия законодательно закреплённых оснований признания данного Участника уклонившимся от заключения Договора до истечения, регламентированного Положением и закупочной документацией срока его подписания.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Тюменского УФАС России считает факт уклонения ИП А. (ИНН: <...>) от заключения договора поставки фруктов, овощей и зелени по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32009486541) не подтвердившимся, ввиду неправомерного ограничения Заказчиком срока на подписания Договора данным Участником, что свидетельствует об отсутствии оснований для включения сведений в отношении указанного участника в РНП.

В связи с изложенным, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства РФ от 30.06.2004 г. № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе» и от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков», предусмотренного Законом о закупках, Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС России,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

1. Признать факт уклонения индивидуального предпринимателя А. (ИНН: <...> , место нахождения: <...>) от заключения договора поставки фруктов, овощей и зелени по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32009486541) **не подтвердившимся**.

2. Сведения в отношении ИП А. в Реестр недобросовестных поставщиков **не включать**.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 6 ст. 5 Закона о закупках, включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, в РНП или содержание таких сведений в РНП может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.