

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

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

тел. 50-31-55

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-06/2022

по результатам рассмотрения обращения заказчика о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 04.02.2022

В полном объеме заключение изготовлено 09.02.2022
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	"...-..." -	руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области;
---------------------------	-------------	--

Члены комиссии:	"...-..." -	Заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок;
-----------------	-------------	---

"...-..." -	специалист 1-го разряда отдела контроля закупок
-------------	--

рассмотрев посредством системы видеоконференции «TrueConf» обращение "...-..." (далее также – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее также – РНП) сведений в отношении "...-..." (далее также – Участник, Общество) в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по разработке проектной (рабочей) документации по объекту: "Капитальный ремонт здания и благоустройство территории "...-..." (реестровый номер извещения 32110989804), с участием:

представителя Заказчика:

"...-..." (на основании Доверенности №б/н от 03.01.2022),

представителей Участника:

"...-..." (на основании Доверенности №3 от 31.01.2022),

У С Т А Н О В И Л А:

Заказчик представил 26.01.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Тюменское УФАС России) в соответствии со Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также - Закон о закупках), Постановления Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» сведения в отношении Общества для включения в РНП.

Из обращения Заказчика следует, что победитель закупочной процедуры в установленный закупочной документацией срок надлежащим образом не исполнил обязанность по предоставлению обеспечения исполнения Договора, вследствие чего данный Участник был признан уклонившимся от заключения данного Договора.

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России по рассмотрению указанного обращения, представитель Общества не согласился с изложенной позицией Заказчика и пояснил, что в действиях Общества отсутствовали признаки недобросовестного поведения направленные на умышленное уклонение от заключения и исполнения Договора, что подтверждается направленным Участником в адрес "...-..." письмом исх. № 3 от 26.01.2022 г., к которому была приложена банковская гарантия и подписанный со стороны "...-..." договор.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав документы, сведения и материалы, представленные лицами, участвующими в деле, а также заслушав их устные пояснения установила 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 РНП.

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 также – 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 (Положением о закупке).

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, протоколом № 7 заседания наблюдательного совета муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения "...-..." от «30» марта 2021 года утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для собственных нужд муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения "...-..." (семнадцатая редакция) (далее – Положение, Положение о закупке), которое 07.10.2021 (в новой редакции) размещено на официальном сайте единой информационной системы в

информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела 26.12.2021 в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110989804), Заказчиком было размещено Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной (рабочей) документации по объекту: «Капитальный ремонт здания и благоустройство территории "...-..." (далее – Извещение, Документация).

Дата и время окончания срока подачи заявок: 11.01.2022 в 10:00

Начальная (максимальная) цена договора – 3 003 862,00 руб.

Порядок организации и проведения закупочной процедуры посредством запроса предложений в электронной форме регламентируется разд. 20 Положения о закупке Заказчика.

Так, в соответствии с ч. 20.1 Положения, под Запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признается участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора. Для осуществления закупки путем проведения запроса котировок заказчик разрабатывает и утверждает документацию о проведении запроса котировок, которая размещается в ЕИС вместе с извещением о проведении запроса котировок. При проведении запроса котировок извещение о проведении запроса котировок и документация о проведении запроса котировок размещается в ЕИС не менее чем за пять рабочих дней до дня истечения срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Из содержания протокола от 11.01.2022 г. следует, что на участие в рассматриваемой Закупке подано и допущено закупочной комиссией Заказчика две заявки, где победителем признан Участник № 1 ("...-...").

Согласно ч. 11.1 Положения, Заказчик вправе установить в закупочной Документации требование об обеспечении заявки на участие в процедурах закупки, об обеспечении исполнения договора, заключаемого по итогам процедуры закупки, а также об обеспечении исполнения гарантийных обязательств.

Так, во исполнение ч. 11.1 Положения, Заказчиком в п. 23 разд. II Документации было закреплено, что обеспечение исполнения договора по итогу Запроса котировок представляется победителем процедуры закупки, по его выбору путем внесения денежных средств или путем предоставления Банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящей документацией.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 28.1 Положения, Договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается договор. В случае, установления в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке требования о предоставлении

обеспечения договора, договор заключается только после предоставления победителем конкурентной закупки такого обеспечения. Договор заключается не ранее чем по истечении 10 (десяти) календарных дней и не позднее 20 (двадцати) календарных дней, следующих после дня опубликования в ЕИС протокола по итогам конкурентной закупки, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в конкурентной закупки.

Также, в ч. 13 Документации и по смыслу ч. 28.1.2 Положения закреплено, что в случае, если конкурентная закупка проведена в электронной форме, договор заключается в следующем порядке и сроки:

- Заказчик в течение 5 (пяти) дней с даты размещения в единой информационной системе протокола по итогам запроса котировок, протокола рассмотрения единственной заявки на участие запроса котировок размещает на электронной торговой площадке, проект договора без своей подписи, который составляется путем включения в проект договора цены договора, предложенной участником закупки, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), страны происхождения товара, предложение участника об условиях исполнения договора.
- В течение 10 (десяти) дней с даты размещения заказчиком на электронной торговой площадке итогового протокола победитель запроса котировок подписывает усиленной электронной квалифицированной подписью указанный проект договора на электронной площадке и размещает документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении запроса котировок, документации о конкурентной закупке.
- Заказчик в течение 5 (пяти) дней со дня получения подписанного договора усиленной электронной квалифицированной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя запроса котировок (единственного участника такой закупки, заявка которого признана соответствующей) и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении запроса котировок, документации о конкурентной закупке, обязан подписать договор усиленной электронной квалифицированной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика. С этого момента договор считается заключенным.
- Заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней со дня заключения договора вносит информацию и документы, установленные постановлением Правительства Российской Федерации от 31.10.2014 № 1132 «О порядке ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки», в реестр договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки.

Вместе с тем, ч. 3.10.1.1 закреплено, что в случае если победитель Запроса котировок в срок, предусмотренный настоящей документацией, не предоставил Заказчику подписанный и заверенный оттиском печати (при наличии) со своей стороны договор, а также обеспечение исполнения договора (если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора), такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

По результатам рассмотрения совокупности представленных сторонами документов, сведений и материалов, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

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

11.01.2022 г. – Итоговый протокол от 11.01.2022 г. размещён Заказчиком в ЕИС в день его составления;

13.01.2022 г. – опубликован проект договора выполнения работ по разработке проектной (рабочей) документации по объекту: «Капитальный ремонт здания и благоустройство территории "...-..." (далее – Договор);

18.01.2022 г. – Заказчиком в адрес победителя запроса котировок был направлен проект договора;

21.01.2022 г. (до 23:59) – крайний срок подписания Договора и предоставления оригинала банковской гарантии Заказчику победителем, в соответствии с ч. 13 Документации;

24.01.2022 г. – опубликован Протокол об отказе от заключения договора № 2022.2399 с победителем запроса котировки 32110989804.

Ознакомившись с содержанием Заявки на участие в запросе котировок (часть 1), Комиссией Тюменского УФАС было установлено, что Заявитель, изучив котировочную документацию, принял установленные в ней требования и условия запроса котировок, а значит выразил согласие с порядком и сроками, установленными в ч. 13 Документации и ч. 28.1.2 Положения, согласно которым, в течение 10 (десяти) дней с даты размещения Заказчиком на электронной торговой площадке итогового протокола (11.01.2022 – 21.01.2022) должен был подписать усиленной электронной квалифицированной подписью указанный проект договора на электронной площадке и разместить документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора.

Также, в ходе заседания, Комиссией Тюменского УФАС было установлено, что на момент 21.01.2022 г. Заявителем не было предоставлено подписанного проекта договора и приложенного к нему оригинала обеспечения исполнения обязательств по договору в установленные документацией сроки, в связи, с чем закупочной комиссией Заказчика 24.01.2022 г. было принято решение об отказе от заключения договора № 2022.2399 с победителем запроса котировок № 32110989804.

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии УФАС представитель Общества пояснил, что "...-..." принимало меры по получению банковской гарантии и согласованию ее условий с Заказчиком, что следует из приложенной в материалы дела электронной переписки:

- в электронном письме от 12.01.2022 г. Общество уточнило у Заказчика срок действия и сумму банковской гарантии, на что Заказчик сообщил о возможности прислать бланк банковской гарантии на согласование;
- электронным письмом от 17.01.2022 г. Общество направило в адрес Заказчика

проект банковской гарантии, на согласование;

- 19.01.2022 г. Заказчик направил в адрес Общества ранее направленный проект банковской гарантии с замечаниями;
- в тот же день, 19.01.2022 г. "...-..." сообщило Заказчику в электронном письме, что продолжает заниматься оформлением банковской гарантии, а также сообщило о возникшем у банка вопросе по сроку действия банковской гарантии;
- 20.01.2022 г. "...-..." направило по электронной почте в адрес Заказчика проект банковской гарантии, исправленный банком, с учетом первой правки Заказчика;
- в электронном письме от 20.01.2022 г. Заказчик направил в адрес Общества исправленный банком проект банковской гарантии, с новыми замечаниями (вторая правка);
- в ответном электронном письме Общество сообщило Заказчику о том, что направило проект банковской гарантии со второй правкой заказчика в банк, также обратило внимание на то, что Заказчик внес новые правки, которых не было в первоначальной правке.

В итоге, банк выдал банковскую гарантию 24.01.2022 г. Однако в этот день Заказчик уже разместил на электронной площадке протокол об отказе от заключения договора с "...-...", в связи с чем у Общества отсутствовала техническая возможность загрузить выданную банком гарантию на электронную площадку и подписать договор. В связи с изложенным, Общество направило в адрес Заказчика письмо исх. № 3 от 26.01.2022 г., к которому была приложена банковская гарантия и подписанный со стороны Участника договор.

Также, исходя из пояснений Участника, у него имелась возможность для подписания проекта договора до истечения крайнего срока, однако поскольку для заключения договора было необходимо приложить оригинал банковской гарантии, требования по которой Участник ещё согласовывал, то он оказался поставлен в условия при которых не мог направить Заказчику подписанный проект договора без банковской гарантии.

Таким образом, исходя из совокупности вышеприведённых обстоятельств, рассмотренных норм действующего законодательства РФ и документов, сведений материалов, предоставленных сторонам, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к заключению, что не подписание договора в установленный законом срок не обусловлено в данном случае недобросовестным поведением Участника и намеренным уклонением Общества от подписания такого договора. При этом Комиссия Тюменского УФАС России учитывает, что Обществом принимались меры по получению банковской гарантии и согласованию ее условий с заказчиком, что следует из электронной переписки и, направленной в адрес Заказчика подписанного им проекта договора с приложенной к нему банковской гарантией.

Комиссия Тюменского УФАС России в результате осуществления проверки документов, сведений и материалов, представленных лицами, участвующими в деле, а также заслушав их устные пояснения, приходит к следующему выводу.

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 и оценить обстоятельства, повлекшие такое

уклонения, и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения о нём в РНП.

Вместе с тем, основанием для включения в РНП может являться только такое уклонение от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (халатного 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 РФ (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 не включении 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.

При этом, в силу общих принципов гражданского законодательства, хозяйствующий субъект (участник закупки), принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая заявку на участие в закупке, несёт риск наступления неблагоприятных для него последствий, в том числе включение сведений о соответствующем участнике закупки в РНП в случае совершения им действий (бездействия), нарушающих требования законодательства РФ о закупках на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе требований закупочной документации и Положения о закупке.

С учётом вышеизложенного, изучив и проанализировав совокупность представленных сторонами документов, сведений и материалов, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает в действиях "...-..." признаков недобросовестного поведения, направленного на умышленное уклонение от заключения Договора, о чем свидетельствуют, в том числе, следующие обстоятельства:

- Обществом принимались меры по получению банковской гарантии и согласованию ее условий с заказчиком;
- Направление в адрес Заказчика письма исх. № 3 от 26.01.2022 г., к которому была приложена банковская гарантия и подписанный со стороны Участника договор.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России не находит в действиях Участника признаков недобросовестного поведения и считает факт уклонения "...-..." от заключения договора на выполнение работ по разработке проектной (рабочей) документации по объекту: "Капитальный ремонт здания и благоустройство территории "...-..." (реестровый номер извещения 32110989804), не

подтвердившимся, что свидетельствует об отсутствии оснований для включения сведений в отношении указанного участника в РНП.

На основании изложенного, 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 и Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС России,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Признать факт уклонения общества с ограниченной ответственностью "...-..." (ИНН: "...-...", юридический адрес: "...-..."), в связи с уклонением последнего от заключения договора на выполнение работ по разработке проектной (рабочей) документации по объекту: "Капитальный ремонт здания и благоустройство территории "...-..." (реестровый номер извещения 321 10989804) **не подтвердившимся.**

Председатель Комиссии

"...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."