

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а  
(3452) 50-31-55

тел. +7

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-23/2022**

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр  
недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 29.07.2022 г.

В полном объеме заключение изготовлено 01.08.2022 г.

г.

Тюмень

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 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:

председателя Комиссии:	Верзуна Ю.Д.	- заместителя Тюменского УФАС России – начальника отдела контроля закупок,
---------------------------	--------------	---

членов Комиссии:	Попова Г.Ф.	- заместителя начальника отдела контроля закупок;
------------------	-------------	--

	Назарова И.Г.	-ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок,
--	---------------	--

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» обращение муниципального автономного общеобразовательного учреждения – средней общеобразовательной школы № 58 г. Тюмени (далее также – Заказчик, Учреждение) 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, Закон о закупках) сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торгово-производственная компания «Плодородие» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>), далее также – Участник, Общество, Победитель закупки, в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора поставки продуктов питания (бакалейные товары), далее также – Договор, по результатам проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также – СМСП), реестровый номер извещения в ЕИС: 32211439462 (далее также – Закупка), в присутствии

*представителя Общества:*

<...> (на основании доверенности от 28.07.2022 г. б/н),

*представителя Заказчика:*

<...> (на основании доверенности от 18.07.2022 г. б/н),

#### УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 21.07.2022 г. поступило обращение (вх. № 4807/22) МАОУ СОШ № 58 г. Тюмени о включении в РНП в соответствии с требованиями ст. 5 Закона, информации в отношении ООО «ТПК «Плодородие» (ИНН: <...>), в связи с уклонением указанного хозяйствующего субъекта от заключения Договора по результатам проведения соответствующей Закупки с реестровым номером извещения: 32211439462.

Так, из обращения Учреждения следует, что победитель Закупки – ООО «ТПК «Плодородие» в установленный Заказчиком срок (до 20.06.2022 г. включительно), надлежащим образом не исполнил обязанность по предоставлению обеспечения Договора (5 % от начальной (максимальной) цены Договора (далее – НМЦД) – 31 410,20 руб.), приложив посредством функционала электронной торговой площадки (далее – ЭП) скан-образ банковской гарантии от 14.06.2022 г. № ЭГ-557005/22 (далее также – БГ), что противоречит совокупности требований пп. 2 п. 23.3 закупочной документации и пп. 2 п. 25.7 разд. 25 положения о закупках Заказчика, вследствие чего данный Участник 23.06.2022 г. был обоснованно признан закупочной комиссией Заказчика уклонившимся от заключения Договора согласно условиям п. 23.4 закупочной документации и п. 11.10 положения.

В свою очередь, представители Общества в заседании Комиссии Управления оснований для обращения Заказчика в уполномоченный орган не признали, обозначив, что ООО «ТПК «Плодородие» не обладало намерением уклониться от заключения и исполнения Договора, напротив, Победитель закупки предпринимал все возможные зависящие от него меры, направленные на надлежащее заключение Договора, о чём свидетельствует совокупность следующих обстоятельств:

- фактическое подписание Обществом Договора на ЭП осуществлено 15.06.2022 г. и предоставлен скан-образ действующей банковской гарантии от 14.06.2022 г.;

- 22.06.2022 г. Обществом в адрес Заказчика с сопроводительным письмом (исх. № 220622) предоставлено письмо банка-гаранта, выдавшего БГ, подтверждающее статус её действительности;

- Победителем закупки выполнено перечисление денежных средств на расчётный счёт Заказчика в качестве обеспечения Договора (платёжное поручение от 24.06.2022 г. № 166887), о чём Заказчик был уведомлен 27.06.2022 г. письмом Общества (исх. № 270622);

- исполнение обязательства по предоставлению в адрес Заказчика именно оригинала БГ напрямую зависло от волеизъявления третьего лица – акционерного общества «Трансстройбанк», выдавшего БГ от 14.06.2022 г. № ЭГ-557005/22.

Рассмотрев и изучив всю совокупность документов, сведений и материалов, представленных лицами, участвующими в настоящем деле, а также заслушав их устные пояснения по существу фактических обстоятельств, повлекших неисполнения обязательства ООО «ТПК «Плодородие» заключить Договор, Комиссия Тюменского УФАС России, установила следующее.

В соответствии со ст. 1 Закона, 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 положений Закона, постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012 г. утверждён Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила), 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).

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

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

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 ч. 1 ст. 2 Закона о закупках, заказчики (в том числе, в лице их закупочных комиссий) 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).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона, Положение о закупках является документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к соответствующей закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления процедуры закупок способами, указанными в ч. 3.1 ст. 3 Закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров.

Так, в соответствии с п. 1 ч. 3.1 ст. 3 Закона о закупках, конкурентные закупки осуществляются путём проведения торгов, в том числе, посредством проведения запроса котировок в электронной форме.

Частью 20 ст. 3.2 Закона закреплено, что под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем Закупки признаётся её участник, заявка которого соответствует требованиям, установленным Извещением, и содержит наиболее низкую цену договора.

Во исполнение требований ст. 2 Закона о закупках, протоколом Наблюдательного совета МАОУ СОШ № 58 г. Тюмени от 29.04.2022 г. № 7 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг МАОУ СОШ № 58 г. Тюмени (далее – Положение, Положение о закупках), которое 13.05.2022 г. в 15:32 (в последней актуальной редакции) размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (ЕИС).

Как установлено материалами настоящего дела, 02.06.2022 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32211439462) и на сайте оператора ЭП – ООО «РТС-тендер», Заказчиком размещены извещение о проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только СМСП № ЗКСМСП 13-2022 на поставку продуктов питания (бакалейные товары), далее – Извещение.

НМЦД – 628 204,01 руб.

Обеспечение исполнения Договора: установлено – 5 % от НМЦД: 31 410,20 руб. (п. 11 Извещения).

На момент рассмотрения Комиссией Управления настоящего обращения по существу, Учреждением заключён договор со вторым участником Закупки. Договор по результатам Закупки находится на стадии исполнения.

Порядок реализации конкурентной закупочной процедуры посредством проведения запроса котировок в электронной форме регламентируется разделом 20 Положения о закупках Заказчика.

Так, в силу п. 20.16 названного раздела Положения, по результатам проведения Закупки Договор заключается с её Победителем на условиях, предусмотренных Извещением и заявкой Победителя закупки в порядке и сроки, предусмотренные разд. 25 Положения.

В свою очередь, п. 25.2 разд. 25 Положения, в сущности, продублировано содержание п. 20.16 разд. 20 Положения и п. 25.3 разд. 25 Положения закреплено, что в случае, установления в Извещении, Документации требования о предоставлении обеспечения договора, договор заключается только после предоставления участником закупки такого обеспечения в соответствии с разд. 10, 11 Положения.

Пунктом 11.7 разд. 11 Положения и п. 11.6 Извещения установлено, что обеспечение исполнения Договора может осуществляться одним из следующих способов:

- предоставлением БГ, выданной банком, включённым в предусмотренный ст. 74.1 НК РФ перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения;

- внесением денежных средств на указанный заказчиком в извещении об осуществлении закупки счет. При этом, способ обеспечения исполнения Договора определяется Победителем закупки самостоятельно.

Аналогично п. 25.3 разд. 25 Положения, п. 11.9 разд. 11 Положения, констатирует возможность заключения Договора только после предоставления Победителем закупки обеспечения в соответствии с разд. 25 Положения.

Так, согласно п. 25.4 разд. 25 Положения и п. 23.2 Извещения, Договор по результатам Закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

При этом, пп. 1-3 п. 25.7 разд. 25 Положения и пп. 1-3 п. 23.3 Извещения, конкретизирует общий срок заключения Договора для рассматриваемой Закупки, приведённый в п. 25.4 разд. 25 Положения, п. 23.3 Извещения, определяя, что Договор заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭП и должен быть подписан эл. подписью Победителя, в следующем порядке и сроки:

- заказчик в течении 5 (пяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола размещает на ЭП проект договора без своей подписи;

- участник закупки в течении 10 (десяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола подписывает договор, размещенный заказчиком на ЭП, размещает на ЭП документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, а в случае использования в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии, предоставляет заказчику оригинал банковской гарантии. Аналогично требования к виду БГ (оригинал БГ) закреплено в п. 18.8 Документации.

- заказчик в течение 10 (десяти) дней со дня подписания участником Закупки Договора на ЭП при условии исполнения участником Закупки требований, установленных предыдущим пунктом, подписывает Договор.

В соответствии с п. 11.10 разд. 11, п. 20.17 разд. 20 Положения и п. 23.4 Извещения, Победитель закупки признаётся уклонившимся от заключения Договора в случае, если в порядке и сроки, предусмотренные разд. 25 Положения, он не предоставит заказчику подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (если требование установлено Извещением).

Резюмируя вышеприведённый блок требований Положения и закупочной документации к порядку заключения Договора, необходимо тезисно отметить следующие наиболее значимые для настоящего дела обстоятельства порядка и сроков заключения Договора:

- в рамках рассматриваемой закупочной процедуры Заказчиком при формировании процедуры оферты установлено императивное требование к необходимости предоставления именно оригинала БГ, подтверждающего обеспечение исполнения Договора, при этом оригинал БГ должен быть представлен победителем Закупки Заказчику в течении 10 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола (пп. 2 п. 25.7 разд. 25 Положения, п. 23.3 Извещения);

- вышеобозначенное требование к виду предоставляемой БГ (оригинал) является вариативным (предполагает выбор) и в случае невозможности предоставления именно оригинала БГ в установленный Положением и Документацией срок (10 календарных дней), Победитель закупки может избрать иной способ обеспечения – перевод денежных средств на расчётный счёт Заказчика;

- победитель Закупки признаётся уклонившимся от заключения Договора в случае неисполнения условий, по предоставлению оригинала БГ в установленный срок (п. 11.10 разд. 11, п. 20.17 разд. 20 Положения и п. 23.4 Извещения).

По результатам рассмотрения, анализа и сопоставления совокупности представленных сторонами документов, сведений и материалов, в том числе, отражающих последовательность произошедших при проведении рассматриваемой Закупки событий, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

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 со ст. 193 ГК РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днём окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Протоколом подведения итогов от 09.06.2022 г. (далее – Итоговый протокол), размещённым в ЕИС 09.06.2022 г. в 15:37, зафиксировано, что на участие в рассматриваемой Закупке подано и допущено, закупочной комиссией Заказчика 5 (пять) заявок, где победителем Закупки признано ООО «ТПК «Плодородие», следовательно, в соответствии пп. 2 п. 25.7 разд. 25 Положения, п. 23.3 Извещения, и учётом ст. 191, 193 ГК РФ, крайним сроком подписания Договора и предоставления его обеспечения является **20.06.2022** г. (понедельник) включительно (до 23:59).

Проект Договора направлен Заказчиком на подпись Участнику посредством функционала ЭП – 11.06.2022 г. в 12:02, то есть на 2-ой день с даты размещения в ЕИС Итогового протокола, что соответствует требованиям пп. 1 п. 25.7 разд. 25 Положения, следовательно, в соответствии с положениями ГК РФ и пп. 2 названного пункта Положения, у Участника для подписания Договора и предоставления обеспечения на момент его размещения объективно оставалось 9 календарных и 6 рабочих дней (до 20.06.2022 г. включительно).

Далее, 15.06.2022 г. в 12:21 Обществом посредством функционала ЭП в раздел: «Обеспечение исполнения договора»,- прикреплен документ: «557005.pdf»,- и в 12:23 названной даты Победителем закупки подписан проект договора ЭЦП Общества, что подтверждается перечнем произошедших событий с ЭП, предоставленным Заказчиком в материалы настоящего дела.

22.06.2022 г. Обществом в адрес заказчика направлено гарантийное письмо (исх. № 220622) с приложением скан-копии БГ и письма АО «Трансстройбанк» (организация, выдавшая БГ), подтверждающее факт выдачи банком БГ от 14.06.2022 г.

В свою очередь, 23.06.2022 г. в 12:19 Заказчиком в ЕИС размещён Протокол о признании Победителя закупки уклонившимся от заключения Договора (далее – Протокол уклонения), ввиду непредоставления последним в адрес Заказчика оригинала БГ.

27.06.2022 г. в адрес Заказчика, Обществом направлено платёжное поручение от 24.06.2022 г. № 166887, отражающее факт внесения ООО «ТПК «Плодородие» на расчётный счёт Учреждения 31 410,20 руб., как «обеспечение исполнения Договора № 32211439462»,- что подтверждено Победителем закупки скан-образом личной электронной почты.

Учитывая совокупность вышеобозначенных обстоятельств, а также условий и требований Положения и закупочной документации, Комиссия Тюменского УФАС России полагает основания признания закупочной комиссией Заказчика ООО «ТПК «Плодородие» уклонившимся от заключения Договора соответствующими п. 11.10 разд. 11, п. 20.17 разд. 20 Положения и п. 23.4 Извещения, так как Обществом фактически не представлен в установленный срок (не позднее 20.06.2022 г.) оригинал БГ, что само по себе противоречит положениям пп. 2 п. 25.7 разд. 25 Положения, п. 23.3 Извещения.

Так, по результатам осуществления проверки документов, сведений и материалов, представленных лицами, участвующими в деле, а также заслушав их устные пояснения Комиссия Тюменского УФАС России 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 именно 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 действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним, как лицом, признанным победителем закупки.

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.

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.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о законности включения или не включения 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.

С учётом вышеизложенного, Комиссия Управления усматривает в действиях Победителя закупки нарушение требований пп. 2 п. 25.7 разд. 25 Положения, п. 23.3 Извещения, выразившееся в нарушении последним порядка заключения Договора, а именно Обществом в срок не позднее 20.06.2022 г. не предоставлен в адрес Заказчика оригинал БГ, что, однозначно свидетельствует о неисполнении ООО «ТПК «Плодородие» принятого на себя обязательства при акцептировании условий оферты, то есть об объективной недобросовестности поведения Общества, через призму тезиса «Знал, должен был знать».

Таким образом, из совокупности вышерассмотренных обстоятельств и документов (сведений), представленных сторонами в материалы дела № РНП/223-22/2022 невозможно сделать вывод о наличии в действиях ООО «ТПК «Плодородие»,



направленных на заключение Договора признаков добросовестности поведения, при этом Комиссия Управления исходя из предоставленных документов усматривает наличие намерения Общества заключить Договор, о чём свидетельствует внесение денежных средств на счёт Заказчика, фактическое получение оригинала БГ и подписание договора в установленный срок.

В свою очередь, изучив и проанализировав совокупность представленных сторонами документов, сведений и материалов, Комиссия Тюменского УФАС России при наличии признаков недобросовестности поведения Победителя закупки (неисполнение обязательства) не усматривает в действиях Участника именно намерения уклониться от заключения и исполнения Договора и полагает факт уклонения Общества от заключения Договора, по результатам проведения Закупки с реестровым номером извещения 32211439462 – не подтвердившимся.

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 «Торгово-производственная компания «Плодородие» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>), от заключения договора поставки продуктов питания (бакалейные товары) по результатам проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (реестровый номер извещения в ЕИС: 32211439462) **не подтвердившимся.**

Председатель Комиссии:

Ю.Д. Верзун

Члены Комиссии:

Г.Ф. Попов



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.