

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по результатам рассмотрения обращения о включении
сведений в Реестр недобросовестных поставщиков
(подрядчиков, исполнителей)**

Дело № 021/10/5-244/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 04 апреля 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 06 апреля 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 11 в составе:

"..."

в присутствии представителей от:

заказчика – Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики», "..."

исполнителя – ООО «ГАРАНТ», "..."

рассмотрев обращение, представленное Автономным учреждением Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики», о включении сведений об ООО «ГАРАНТ» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр) в связи с уклонением от заключения договора на проведение текущего ремонта кровли, устройство ограждения крыши административного здания, расположенного по адресу: г. Чебоксары, Президентский бульвар, д.17 (изв. № 32312106034),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 24.03.2023 поступило обращение Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики» о включении в Реестр сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ГАРАНТ» (далее – ООО «ГАРАНТ»,

Исполнитель) в связи с уклонением от заключения контракта.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе (часть 1 статьи 5 Закона о закупках).

В соответствии с [постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра, на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru).

В соответствии с [пунктом 2](#) постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 N 728 Федеральная антимонопольная служба России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу [пункта 5.3.4](#) постановления Правительства РФ от 30.06.2004 N 331 "Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе" Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным [законом](#) "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", в пределах своей компетенции.

Согласно [пункту 7.10](#) приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 "Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы" территориальный орган имеет право в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации,

граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Комиссией УФАС по Чувашской Республике по факту уклонения победителя электронного аукциона от заключения договора, на основании ст. 5 Закона о закупках, п. 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, проведена проверка документов, представленных заказчиком, в ходе которой установлено следующее.

09.02.2023 заказчиком, АУ ЧР "Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики", на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32312106034 на выполнение работ по текущему ремонту кровли, устройство ограждения крыши административного здания, расположенного по адресу: г. Чебоксары, Президентский бульвар, д.17, с начальной (максимальной) ценой договора: 10 211 327,48 рублей

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 22.02.2023 победителем аукциона признано ООО «ГАРАНТ» с порядковым номером № 2, с предложенной ценой контракта 6 279 966,38 руб.

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках определено, что перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила направления заказчиками сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков, утверждены постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

Согласно пункту 2 Правил направления заказчиками сведений в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные данным пунктом.

В проект договора, который прилагается к извещению о проведении закупки и (или) документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась).

В течение пяти календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки заказчик передает победителю (единственному участнику) два экземпляра заполненного проекта договора.

Победитель закупки (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения двух экземпляров проекта договора подписывает их, скрепляет печатью (при наличии) и передает заказчику.

Заказчик не ранее чем через 10 календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола закупки, на основании которого заключается договор, подписывает и скрепляет печатью (при наличии) оба экземпляра договора и возвращает один из них победителю закупки (единственному участнику).

Договор по результатам осуществления конкурентной закупки в электронной форме заключается в указанном ранее порядке и сроки с учетом особенностей документооборота в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и подписывается электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени соответственно участника такой закупки, заказчика.

Пунктом 41 документации о проведении аукциона в электронной форме (извещение № 32312106034) установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком на электронной площадке проекта договора участник закупки, с которым заключается договор, подписывает усиленной квалифицированной электронной подписью указанный проект договора, размещает его на электронной площадке вместе с документом, подтверждающим предоставление обеспечения исполнения договора.

Согласно п. 9.5 Положения о закупках в случае если участник закупки, с которым в соответствии с Положением заключается договор, не предоставил обеспечение исполнения договора в срок, установленный для его заключения, такой участник признается уклонившимся от заключения договора и заказчик вправе заключить договор с участником закупки, сделавшим лучшее предложение, следующее после предложения уклонившегося участника закупки.

Заказчиком 28.02.2023 размещен проект договора, который были подписан участником. Одновременно с подписанным договором победителем была размещена независимая гарантия № 9991-4S1/121 1034 от 02.03.2023, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения контракта.

По мнению Заказчика, представленная Заявителем в качестве обеспечения договора копия независимой гарантии № 9991-4S1/121 1034 от 02.03.2023 не соответствует типовой форме независимой гарантии, утверждённой Постановлением Правительства РФ № 1397, а именно: копия независимой гарантии № 9991 -4S1/121 1034 от 02.03.2023 не содержит:

- почтовый индекс и наименование субъекта Российской Федерации бенефициара;
- в пункте 15 копии независимой гарантии № 9991-4S1/121 1034 от 02.03.2023 указано: «Споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по независимой . гарантии подлежат рассмотрению в Арбитражном суде г. Москвы». Однако, Принципал и Бенефициар находятся на территории Чувашской Республики и в случае возникновения споров, подсудны Арбитражному суду Чувашской Республики. Данный пункт ухудшает положение Бенефициара.

В связи, с чем Заказчиком было принято решение, оформленное Протоколом №32312106034-5 от 06.03.2023 о признании победителя аукциона уклонившимся от заключения договора № 32312106034, которым Заявитель признан уклонившимся от заключения договора за не предоставление обеспечения исполнения договора в срок, установленный документацией (извещением) о закупке. или предоставления с нарушением условий, указанных в документации (извещении) о

закупке требования о предоставлении обеспечения исполнения договора, предусмотренного извещением и документацией о закупке и проектом договора.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта уклонения поставщика от заключения договора, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки, подавая заявку и делая ценовое предложение, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

ООО "ГАРАНТ" в адрес УФАС по Чувашской Республике дало следующие пояснения по факту уклонения от заключения договора:

Общество не имело умысла на уклонение от заключения Договора, готово исполнить в полном объеме и в установленные сроки в соответствии с Федеральным Законом № 223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Общество указывает на то, что 01 марта 2023 г. ООО «ГАРАНТ» письмом по электронной почте направило в адрес Заказчика о согласовании макета независимой гарантии. Ответа от Заказчика не поступило, гарантом — ПАО «БАНК УРАЛСИБ» были внесены реквизиты независимой гарантии, указанные в макете.

ООО «ГАРАНТ» оплатило комиссию за выдачу банковской гарантии в размере 3 468 руб, что подтверждается платежным поручением № 158 от 02.03.2023г.

Одновременно с подписанным договором Заявителем в качестве обеспечения исполнения договора была размещена копия независимой гарантии № 9991-4S1/1211034 от 02.03.2023г., выданной ПАО «БАНК УРАЛСИБ» на сумму 204 223,55 (двести четыре тысячи двести двадцать три) рубля 55 копеек, что эквивалентно 2% от начальной (максимальной) цены договора.

ООО «ГАРАНТ» считает, что отсутствие в банковской гарантии указания на почтовый индекс и наименование субъекта Российской Федерации (Бенефициаре) не может являться основанием для ненадлежащего исполнения обеспечения контракта при условии возможности надлежащей идентификации такого лица.

Вместе с тем, уклонение от заключения договора может выражаться как в

совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник открытого аукциона по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность. Действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта. Принимая решение об участии в процедуре закупки, и подавая соответствующую заявку, участник должен сознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения договора в дальнейшем.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П и от 21.11.2002 N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения контракта (договора) уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Термин "уклонение от заключения договора" 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.

Оценив представленные доказательства в их взаимосвязи и совокупности, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для внесения сведений об ООО «Гарант» в РНП. В заседании комиссии Чувашского УФАС России, в присутствии представителей заказчика и представителя победителя закупки, в отношении которого направлены сведения для включения в РНП, факт недобросовестного (виновного) уклонения ООО «Гарант» от заключения договора по результатам закупки не нашел своего подтверждения.

Рассмотрев представленные документы и материалы, а также принимая во

внимание то обстоятельство, что Заказчик не настаивает на включение в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ГАРАНТ», Комиссия Управления посчитала возможным не включать ООО «ГАРАНТ» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц",

РЕШИЛА:

Не включать сведения в отношении ООО «ГАРАНТ», находящемся по адресу: 428000, Чувашская Республика, г. Чебоксары, пр-д Лапсарский, д.2, Литера П, помещение 15, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32312106034 на выполнение работ по текущему ремонту кровли, устройство ограждения крыши административного здания, расположенного по адресу: г. Чебоксары, Президентский бульвар, д.17.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

Примечание: Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

2023-2340