

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ**

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

тел. 50-31-55

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-08/2021

о включении в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 14.05.2021 г.

В полном объёме заключение изготовлено 19.05.2021 г.

г.

Тюмень

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:	Верзун Ю.Д. -	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок
---------------------------	------------------	--

члены Комиссии:	Попов -	Г.Ф. ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок,
-----------------	------------	---

	Ганжа К.А. -	специалист-эксперт отдела контроля закупок,
--	-----------------	--

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» обращение публичного акционерного общества «Птицефабрика «Боровская» имени А.А. Созонова» (далее также – Заказчик) 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 общества с ограниченной ответственностью «Кормозаготовка» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>), далее также – Участник, Общество, Победитель закупки, в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров (далее также – Товар) по результатам проведения запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32110059915) далее также – Закупка, в отсутствие представителя Заявителя, уведомлённого о дате, времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом, в присутствии

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>;

3) <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 28.04.2021 г. поступило обращение (вх. № 4269) ПАО «Птицефабрика «Боровская» им. А.А. Созонова» о включении в РНП в соответствии с требованиями ст. 5 Закона о закупках, информации в отношении ООО «Кормозаготовка» (ИНН: <...>), в связи с уклонением указанного юридического лица от заключения договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров по результатам проведения запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32110059915).

Из обращения Заказчика от 28.04.2021 г. следует, что победитель закупочной процедуры – ООО «Кормозаготовка» в установленный закупочной документацией срок не исполнил обязанность по подписанию договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров (далее – Договор), отказавшись от его исполнения письмом в адрес Заказчика от 07.04.2021 г. (вх. № 192/1), вследствие чего данный участник был признан уклонившимся от заключения данного Договора.

На дату рассмотрения Комиссией Тюменского УФАС России указанного обращения по существу (14.05.2021 г.), Обществом в материалы дела не представлено каких-либо документов, сведений или материалов (в том числе письменных пояснений), опровергающих обстоятельства, изложенные в обращении Заказчика, а также обосновывающих поведение Участника, приведшее к невозможности заключения с ним Договора, являющегося предметом Закупки. Участие в рассмотрении настоящего обращения своего

представителя Обществом также не обеспечена.

Комиссия Тюменского УФАС России, исследовав имеющиеся в материалах дела № РНП/223-08/2021 документы и сведения, представленные Заказчиком, а также заслушав пояснения его представителей, 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 заседания Совета директоров ПАО «Птицефабрика «Боровская» им. А.А.Созонова» от 19.12.2018 г. № 15 утверждено Положение о закупке товаров, работ и услуг для собственных нужд ПАО «Птицефабрика «Боровская» (далее – Положение, Положение о закупке), которое (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, 09.03.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110059915) и на сайте оператора электронной торговой площадки (далее – ЭП) – акционерного общества «ЕЭТП» по адресу: <https://com.roseltorg.ru/>, Заказчиком была размещена техническая часть извещения по проведению запроса котировок на право заключения договора приготовления и поставки премиксов для птиц и коров (далее – Документация).

Дата подведения итогов: 19.03.2021 г.

Начальная (максимальная) цена договора (далее – НМЦ) – 39 254 000,00 руб.

Крайний срок поставки товара: до 07.05.2021 г. (п. 7 Документации).

В соответствии с п. 1 ст. 1 разд. 4 Положения, под запросом котировок в электронной форме понимается форма торгов, проводимых на электронной площадке, при которой победителем признаётся участник Закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной форме, и содержит наиболее низкую цену договора.

Из содержания Протокола заседания комиссии по проведению закупок № 21078/32110059915 от 19.03.2021 г. (далее – Итоговый протокол), размещённого в ЕИС 23.03.2021 г. в 11:16 следует, что на участие в рассматриваемой Закупке подано и допущено закупочной комиссией Заказчика три заявки, где победителем признан участник Закупки – ООО «Кормозаготовка» с

наименьшим предложением о цене исполнения Договора, равной 34 026 369,00 руб. (процент снижения НМЦ: – 13,3 %, с суммой такого снижения – 5 227 631 руб.).

Согласно п. 1 ст. 18 разд. 1 Положения, Договор по результатам конкурентной закупки в электронной форме заключается на ЭП в электронной форме путём подписания Заказчиком и победителем закупки договора усиленными квалифицированными электронными подписями.

По результатам закупок, способы которых определены в настоящем Положении (кроме закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) и прямой закупки), Договор заключается на условиях, указанных в поданной участником закупки заявке на участие в закупке и в документации о закупке, извещении о запросе котировок в электронной форме.

Пунктом 2 ст. 18 разд. 1 Положения закреплено, что победитель конкурентной закупки в электронной форме подписывает проект договора в течение трех рабочих дней с даты получения проекта договора от Заказчика и предоставляет обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора, и документы, предоставление которых перед заключением договора предусмотрено документацией о проведении конкурентной закупки в электронной форме.

В случае если победитель конкурентной закупки в электронной форме или участник закупки, следующий после победителя, с которым может быть заключён договор в случаях, если победитель конкурентной закупки откажется от заключения договора или будет признан уклонившимся от заключения договора по итогам конкурентной закупки (далее для целей настоящего раздела также – участник закупки номер два), в течение трех рабочих дней с даты получения проекта договора от Заказчика, не представил Заказчику подписанный договор, переданный ему в соответствии с п. 2 или п. 3 настоящей статьи, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком установлено требование обеспечения исполнения договора, и документы, предоставление которых перед заключением договора предусмотрено документацией о конкурентной закупке в электронной форме, победитель конкурентной закупки в электронной форме или участник закупки номер два, признаётся уклонившимся от заключения договора.

Следует отметить, что в сущности идентичные условия основания признания участника закупки уклонившимся от заключения Договора определены в абз. 3 п. 17.1 Документации.

Договор по результатам закупки конкурентным способом заключается не ранее чем через 10 (дней) и позднее чем через 20 (двадцать) дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола по результатам закупки (абз. 1 п. 17.1

Документации, п. 8 ст. 18 разд. 4 Положения).

Таким образом, резюмируя вышеприведённый блок требований Заказчика к обязанности Победителя закупки подписать Договор (в том числе к срокам его заключения) необходимо тезисно отметить следующие некоторые основополагающие условия, прямо влияющие на надлежащую реализацию обязанности заключения Участником Договора по результатам рассматриваемой Закупки:

- в силу делового гражданского оборота подавая заявку на участие в соответствующей закупочной процедуре предполагается, что добросовестный участник такой процедуры ознакомился и изучил требования, установленные Заказчиком в Документации и Положении и посредством подачи своей заявки выразил безоговорочное согласие с совокупностью установленных требований Заказчика, в том числе к победителю закупки;

- Договор, являющийся предметом Закупки должен быть подписан Участником в течение трех рабочих дней с даты получения проекта договора от Заказчика.

По результатам рассмотрения, анализа и сопоставления совокупности представленных сторонами документов, сведений и материалов, 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.

Итоговый протокол от 19.03.2021 г. размещён Заказчиком в ЕИС 23.03.2021 г. в 11:16, следовательно, в соответствии с абз. 1 п. 17.1 Документации, п. 8 ст. 18 разд. 4 Положения и учётом ст. 191, 193 ГК РФ крайним сроком подписания сторонами Договора является 12.04.2021 г. (понедельник) включительно (до 23:59).

При этом, проект Договора направлен заказчиком в адрес Участника (размещён на ЭП посредством использования её функционала) 05.04.2021 г. в 06:31, что подтверждается распечаткой сведений о событиях с ЭП АО «ЕЭТП» по процедуре № 32110059915, соответственно, в силу п. 2 ст. 18 разд. 1 Положения, крайним регламентированным сроком (три рабочих дня) подписания Договора является 08.04.2021 г. (включительно).

В свою очередь, 07.04.2021 г. от Победителя закупки в адрес Заказчика поступило письмо (вх. № 192/1), далее – Письмо Общества, из содержания

которого следует, что Участник не согласен с содержанием п. 4.8, 5, 5.1.5, 5.6.2, 5.6.3, 7.1, 7.2, 7.3, 7.4, гл. 8 Договора, ввиду чего отказывается подписывать указанный Договор и осуществлять его исполнение.

В заседания Комиссии Тюменского УФАС России представители Заказчика пояснили, что размещённый на ЭП Проект договора являлся абсолютно идентичным Проекту договора, содержащемуся в Документации, который, в свою очередь, был доступен для ознакомления всем заинтересованным лицам на стадии подачи заявок, при этом запросов разъяснения её положений в адрес Заказчика не поступало, а обжалование содержания Документации со стороны, как Общества, так и иных лиц не осуществлено, что свидетельствует о согласии Участника со всеми условиями и требованиями закупочной документации.

В ходе осуществления сопоставления положений Договора, указанных Победителем закупки в Письме Общества, с содержанием которых данный Участник не согласен (п. 4.8, 5, 5.1.5, 5.6.2, 5.6.3, 7.1, 7.2, 7.3, 7.4, гл. 8 Договора) с Приложением № 2 Документации, являющимся Проектом договора, Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что Общество отказывается заключить Договор мотивируя это неправомерностью содержания вышеназванных пунктов Договора, при том, что указанные пункты содержались в Приложении № 2 Документации (Проект договора) изначально – на момент размещения извещения (09.03.2021 г.), следовательно, Участник на момент подачи заявки (18.03.2021 г. в 21:18) был (должен был быть) ознакомлен с Проектом договора в полном объёме.

При этом, запросов-разъяснений в адрес Заказчика данный Участник не направлял, а положения настоящей Документации в установленный действующим законодательством РФ срок не обжаловал, соответственно был согласен с её содержанием, что подтверждается фактической подачей заявки на участие в данной Закупке.

Документы, сведения и материалы объективно подтверждающие иные, нежели вышеприведённые выводы, в материалах дела № РНП/223-08/2021 отсутствуют.

Таким образом, исходя из совокупности вышеприведённых обстоятельств и рассмотренных норм действующего законодательства РФ, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к заключению, что Обществом не был подписан Договор в срок, установленный закупочной документацией и Положением, что нарушает требования п. 2 ст. 18 разд. 1 Положения и делает объективно невозможным его заключение с указанным Участником Закупки. Более того, Письмом Общества от 07.04.2021 г. (вх. № 192/1), Победитель закупки открыто заявил об отсутствии намерения заключить и исполнить данный Договор, мотивируя, это ненадлежащими основаниями в полной мере необоснованными Обществом.

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

усматривает в действиях ООО «Кормозаготовка» признаки недобросовестности, выразившиеся в отказе от заключения Договора, являющегося предметом Закупки.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России находит в действиях Общества признаки недобросовестности и считает факт уклонения ООО «Кормозаготовка» от заключения договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров по результатам проведения запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32110059915) подтвердившимся, что свидетельствует о наличии основания 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:

1. Признать факт уклонения общества с ограниченной ответственностью «Кормозаготовка» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>) от заключения договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров по результатам проведения запроса котировок в электронной форме (реестровый номер извещения: 32110059915) **подтвердившимся.**

2. В связи с уклонением ООО «Кормозаготовка» от заключения договора приготовления и поставки премикса для птиц и коров, сведения в отношении указанного юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков **включить сроком на два года.**

Председатель Комиссии:

Ю.Д. Верзун

Члены Комиссии:

К.А. Ганжа

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