УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-21/2021

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 30.08.2021 г.

В полном объёме заключение изготовлено 30.08.2021 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:	Веретенников И.В. -	руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области
Члены комиссии:	Верзун Ю.Д. -	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля закупок,
	Попов Г.Ф. -	ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок

рассмотрев в режиме видеоконференцсвязи, посредством плагина «TrueConf» обращение общества с ограниченной ответственностью

«Тюменское экологическое объединение» (далее также – Заказчик, ООО «ТЭО») 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 «КАРИДЕЯ» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>), далее также – Участник, Общество, Победитель закупки, в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора поставки ГСМ (дизельного топлива), далее – Договор, по результатам проведения запроса котировок в электронной форме № 27/2021 (реестровый номер извещения: 32110365698), далее также – Закупка, в отсутствие представителя Общества, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела надлежащим образом, в присутствии

представителей Заказчика:

1) <...>;

2) <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 20.08.2021 г. поступило обращение (вх. № 8549) ООО «ТЭО» о включении в РНП в соответствии с требованиями ст. 5 Закона о закупках, информации в отношении ООО «КАРИДЕЯ», в связи с уклонением указанного юридического лица от заключения договора поставки ГСМ (дизельного топлива), далее также – Товар, по результатам проведения запроса котировок в электронной форме № 27/2021 (реестровый номер извещения: 32110365698).

Из обращения Заказчика от 20.08.2021 г. следует, что победитель настоящей закупочной процедуры – ООО «КАРИДЕЯ» в установленный закупочной документацией, положением о закупке Заказчика и действующим законодательством РФ срок (до 21.08.2021 г.) надлежащим образом не исполнил обязанность по подписанию Договора и предоставлению его обеспечения, вследствие чего данный Участник был обосновано признан закупочной комиссией Заказчика уклонившимся от заключения Договора.

В свою очередь, 30.08.2021 г. Победителем закупки в адрес Управления предоставлены письменные пояснения (вх. № 8809), из содержания которых следует, что Участник обосновывает фактическое неподписание Договора в установленный срок, резким подорожанием отпускной цены на дизельное топливо, ссылаясь на скрин-образ графика, отражающего динамику розничных цен на дизельное топливо (Россия, руб.), полученный Обществом

посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по электронному адресу: https://yandex.ru/news/quotes/213/20010.html.

Также Победителем закупки в материалы настоящего дела предоставлено:

- Письмо от 14.07.2021 г. № 36, направленное Обществом в адрес Заказчика, содержащее протокол разногласий к Договору, где Заказчику предлагается скорректировать п. 2.2, 2.3, 3.2, 3.6, 3.6.1, 3.6.3, Договора, изначально присутствовавшие в содержании котировочной документации с момента её размещения на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: https://zakupki.gov.ru/ (далее – ЕИС) до регламентированного срока заключения Договора;

- ответ Заказчика на Письмо Общества от 14.07.2021 г. № 36, отражающий невозможность внесения предлагаемых Обществом изменений в Договор.

Иных документов, сведений (материалов), по существу, обосновывающих фактическое уклонение ООО «КАРИДЕЯ» от заключения Договора, Победителем закупки в материалы дела № РНП/223-21/2021 предоставлено не было.

Между тем, представитель Заказчика с доводами, приведёнными Победителем закупки не согласился и пояснил, что Общество, подавая заявку на участие в Закупке ознакомилось с закупочной документацией (в том числе, с проектом договора) и посредством подачи заявки выразило согласие с её содержанием, осознанно предложив соответствующую цену исполнения Договора. При этом, вопреки данным обстоятельствам, Обществом в адрес Заказчика направлен протокол разногласий, изменяющий изначально известные всем участникам Закупки условия Договора, а именно п. 2.2, 2.3, 3.2, 3.6, 3.6.1, 3.6.3, в частности исключая из его содержания фиксированную стоимость дизельного топлива, предлагая цену, действующую на момент непосредственной поставки Товара.

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 заседания внеочередного общего собрания участников ООО «ТЭО» от 28.04.2021 г. утверждено Положение о порядке проведения закупок товаров,

работ и услуг ООО «ТЭО» (далее – Положение, Положение о закупке), которое 28.04.2021 г. в 17:34 (в редакции, действующей на момент размещения извещения и проведения Закупки) размещено в ЕИС.

Как установлено материалами дела, 08.06.2021 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32110365698) Заказчиком было размещено извещение по запросу котировок в электронной форме № 27/2021 на право заключения договора поставки ГСМ (дизельного топлива), далее – Извещение.

Размер обеспечения исполнения Договора: 1 445 968,75 руб.

Дата и время окончания подачи заявок: 17.06.2021 г. в 09:00.

Начальная (максимальная) цена договора – 29 119 375,00 руб.

Срок действия Договора: с момента подписания до 31.12.2021 г.

В соответствии абз. 11 п. 1.2 Положения, под запросом котировок понимается форма торгов, при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок, и содержит наиболее низкую цену договора;

Протоколом подведения итогов № 27/2021 от 30.06.2021 г. (далее – Итоговый протокол) зафиксировано, что на участие в рассматриваемой закупочной процедуре подана и допущена, закупочной комиссией Заказчика, одна заявка участника – ООО «КАРИДЕЯ» по предложенной цене исполнения Договора, равной начальной (максимальной) цене Закупки.

Согласно п. 11.6.6 Положения, в случае, если при рассмотрении котировочных заявок заявка только одного участника признана соответствующей требованиям извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, такой участник считается единственным участником запроса котировок в электронной форме. Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, подавшим такую заявку **на условиях извещения** о проведении запроса котировок в электронной форме, **проекта договора** и **заявки**, поданной участником. **Такой участник не вправе отказаться от заключения договора с заказчиком**. Запрос котировок в электронной форме в этом случае признаётся несостоявшимся. В указанном случае в протокол подведения итогов запроса котировок в электронной форме не вносятся сведения о результатах оценки.

Порядок заключения и исполнения Договора регламентирован п. 17 Положения о закупке Заказчика, где п. 17.5 Положения закреплено, что срок подписания договора победителем (участником, с которым заключается договор) определяется извещением о проведении запроса котировок.

Так, п. 17.6 Положения, разделом «Срок и порядок заключения Договора» Извещения (стр. 16) и ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках закреплено, договор по

результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

В соответствии с абз. 3 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения (стр. 16) и по смыслу п. 17.8 Положения, случае, если документацией о закупке установлено требование обеспечения исполнения договора, договор может быть заключён только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в порядке, форме и в размере, указанным в настоящем извещении.

Участник, с которым заключается договор по результатам закупки, заполняет договор в соответствии с проектом договора (Приложение № 2 к извещению) и заявкой/окончательным предложением такого участника, предоставляет подписанный уполномоченным лицом со своей стороны договор и подтверждение предоставления обеспечения исполнения договора (при необходимости) не позднее 11 дня с даты опубликования протокола, в соответствии с которым определён победитель. По письменному согласованию с Заказчиком срок предоставления подписанного договора со стороны участника, с которым заключается договор, и/или обеспечения исполнения договора может быть изменен (абз. 4 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения).

Согласно абз. 5 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения, участник, с которым заключается договор по результатам закупки, не вправе вносить изменения в проект договора, кроме изменений, согласованных Заказчиком в ходе проведения преддоговорных переговоров. В случае если Участник, с которым заключается договор по результатам закупки, вносит изменения, не согласованные Заказчиком при проведении преддоговорных переговоров, в договор и направляет такой договор, подписанный уполномоченным лицом со своей стороны, то считается, что Участник не предоставил подписанный договор, Заказчик вправе признать Участника уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, порядок проведения преддоговорных переговоров регламентированы соответствующим разделом Извещения (стр. 15 – 16), где определено, что после определения лица, с которым заключается договор, заказчик, вправе провести с ним преддоговорные переговоры в отношении положений проекта договора. Преддоговорные переговоры проводятся с учетом требований законодательства, Положения о проведения закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «ТЭО». Формат и возможность проведения преддоговорных переговоров определяет заказчик.

При этом, указанным разделом «Преддоговорные переговоры» Извещения (абз. 3), закреплён закрытый перечень оснований проведения преддоговорных переговоров, а именно переговоры проводятся:

а) по снижению цены договора (и/или единиц продукции) без изменения остальных условий договора;

б) по изменению объемов продукции не более чем на 10% и без увеличения единичных цен продукции с соответствующим изменением стоимости договора;

в) улучшение условий исполнения договора для заказчика (сокращение сроков исполнения договора (его отдельных этапов), отмена или уменьшение аванса, предоставление отсрочки или рассрочки при оплате, улучшение характеристик продукции, увеличение сроков и объема гарантии);

г) уточнение сроков исполнения обязательств по договору, в случае если договор не был подписан в планируемые сроки в связи с рассмотрением жалобы в антимонопольном органе, в связи с административным производством, с судебным разбирательством, с необходимостью соблюдения корпоративных требований по заключению договора;

д) включение условий, обусловленных изменениями законодательства и/или предписаниями органов государственной власти, органов местного самоуправления;

е) уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в документации о закупке и заявке лица, с которым заключается договор, при условии, что это не меняет существенные условия договора, а также условия, являвшиеся критериями оценки;

з) в случае уменьшения объема закупаемой продукции с пропорциональным уменьшением цены договора исходя из цены единицы продукции.

Преддоговорные переговоры, направленные на изменение условий заключаемого договора, которое ведёт к ухудшению условий договора для заказчика, **запрещаются**.

Согласно п. 17.5.1, 17.5.2 Положения и абз. 6 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения (стр. 16), в случае непредставления подписанного договора или непредставления его обеспечения победителем (в случае наличия такого требования), в сроки, указанные в извещении о проведении запроса котировок победитель считается уклонившимися от заключения договора.

В сущности конкретизирующее условие закреплено абз. 8 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения, из которого следует, что Заказчик признаёт Участника закупки уклонившимся от заключения договора, начиная с даты, следующей за последним днём срока предоставления подписанного Договора и обеспечения исполнения Договора (в том числе, срока, согласованного сторонами, по истечении 11 дня с даты опубликования протокола) и в иных случаях, предусмотренных

настоящим извещением. Заказчик направляет уведомление такому Участнику не позднее 3 (трех) рабочих дней со дня принятия такого решения.

Таким образом, резюмируя вышеприведённый блок требований Заказчика к обязанности Победителя закупки подписать Договор (в том числе к срокам его заключения) и предоставить обеспечение Договора, необходимо тезисно отметить следующие 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 Извещении (Проекте договора) и Положении и посредством подачи своей заявки выразил безоговорочное согласие с совокупностью установленных требований Заказчика, в том числе к победителю закупки.

Указанное условие согласуется с пп. «а» п. 11.5.2 Положения, из содержания которого следует, что обязательства участника закупки, связанные с подачей заявки на участие в запросе котировок в электронной форме, включают обязательство заключить договор на условиях, указанных в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью извещения о проведении запроса котировок в электронной форме, и котировочной заявки участника закупки, а также обязательство предоставить заказчику обеспечение исполнения договора в случае, если такая обязанность установлена условиями извещения о проведении запроса котировок в электронной форме.

- Договор, заполняется Победителем закупки в соответствии с проектом договора Извещения и заявкой Участника (п. 11.6.6 Положения, абз. 5 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения);

- Договор, являющийся предметом Закупки должен быть заполнен, подписан и направлен Победителем закупки Заказчику не позднее 11 дня с даты опубликования Итогового протокола, равно как и должно быть предоставлено его обеспечение (п. 17.5 Положения, абз. 4 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения), если иной срок не согласован с Заказчиком;

- в рамках рассматриваемой закупочной процедуры предусмотрены преддоговорные переговоры, где закреплён закрытый перечень оснований их проведения, при этом запрещаются переговоры ухудшающие условия Договора для Заказчика (стр. 15 – 16 Извещения);

- победитель Закупки признаётся уклонившимся от заключения Договора в случае его неподписания в срок, предусмотренный Извещением, а также непредоставления обеспечения Договора (пп. 2 приведённых

основополагающих условий заключения настоящего Договора).

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.

Итоговый протокол от 30.06.2021 г. размещён Заказчиком в ЕИС 01.07.2021 г. в 09:06), следовательно, в соответствии с п. 17.6 Положения, разделом «Срок и порядок заключения Договора» Извещения (стр. 16), ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках и учётом ст. 191, 193 ГК РФ:

- крайним сроком **заключения** Договора сторонами является 21.07.2020 г. (среда);

- крайний срок направления заполненного и подписанного Договора Победителем закупки с подтверждением обеспечения его исполнения в адрес Заказчика – не позднее 12.07.2021 г. (понедельник), что составляет полных 11 календарных и 7 рабочих дней для исполнения указанной обязанности, в сущности, возникшей при принятии Обществом решения подать заявку на участие в рассматриваемой Закупке.

В свою очередь, в ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представители Заказчика пояснили, что в установленный абз. 4 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения срок (не позднее 12.07.2021 г.), заполненный и подписанный Договор (его обеспечение) так и не были представлены Обществом в адрес Заказчика. При этом, учитывая острую необходимость в дизельном топливе, Заказчик 13.07.2021 г. сам сформировал Договор и направил его на подпись Победителю закупки, что подтверждается выпиской истории событий Договора с ЭТП.

Далее, 14.07.2021 г., Победителем закупки в адрес Заказчика направлено Письмо (исх. № 36), далее – Письмо, в котором Общество указывает на изменение отпускной цены на дизельное топливо и просит рассмотреть протокол разногласий к Договору, являющийся приложением к указанному Письму, где указанным Протоколом разногласий к Договору, Обществом предложено изменить следующие пункты Договора:

№ п.	Положения проекта Договора, присутствовавшая в его содержании с момента размещения Извещения в ЕИС	Предлагаемая Победителем закупки редакция
2.2	Цена за единицу Товара, установленная в Приложении № 1 к Договору является фиксированной.	Цена и условия оплаты товара отражаются в спецификации (Приложение № 1), которая составляется на основе фактически необходимой продукции на текущий период и является неотъемлемой частью настоящего договора. Поставщик вправе в одностороннем порядке изменять цену на Товар в соответствии с изменением заводом-изготовителем отпускных цен на Товар, письменно известив об этом Покупателя до момента отгрузки Товара. Новая цена согласуется Сторонами, что оформляется отдельным Приложением, которое является неотъемлемой частью настоящего Договора. В случае отсутствия согласия Покупателя на изменение цены товара, действие настоящего договора в части несогласованной по цене поставки временно приостанавливается.
2.3	Оплата за Товар производится Покупателем путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика по факту передачи Товара в полном объеме в соответствии с п. 1.4 Договора, при предоставлении Поставщиком счета, счет-фактуры (при платеже с НДС), товарной накладной (УПД) на принятый Покупателем Товар, а также иных документов (сертификаты, технический паспорт, инструкции по эксплуатации и т.д.) на русском языке или с русскоязычным переводом, предусмотренные законодательством РФ в течение: - 30 календарных дней - 15 рабочих дней (если Поставщик является и зарегистрирован в качестве СМСП), со дня подписания сторонами приемо-сдаточных документов. Сопроводительные документы на Товар должны быть оформлены Поставщиком в строгом соответствии с требованиями законодательства РФ о бухгалтерском учете и Налогового кодекса РФ	Оплата за Товар производится Покупателем путём перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика по факту передачи Товара в полном объеме в соответствии с п. 1.4 Договора, при предоставлении Поставщиком счета, счет-фактуры (при платеже с НДС), товарной накладной (УПД) на принятый Покупателем Товар, а также иных документов (сертификаты, технический паспорт, инструкции по эксплуатации и т.д.) на русском языке или с русскоязычным переводом, предусмотренные законодательством РФ в течение: 2 (двух) дней со дня подписания сторонами приемо-сдаточных документов. Сопроводительные документы на Товар должны быть оформлены Поставщиком в строгом соответствии с требованиями законодательства РФ о бухгалтерском учете и Налогового кодекса РФ
3.2	Товар должен быть новым, не бывшим в эксплуатации, в ремонте, в том числе не быть восстановленным, без замены составных частей, не подвергнутым восстановлению потребительских свойств и т.д.	Исключить
3.6	Приемка Товара осуществляется Покупателем в течение 10 (десяти)	«Приемка товара осуществляется Покупателем в течении одного дня рабочих

	рабочих дней с момента доставки Товара Поставщиком (представителем Поставщика).	дней с момента доставки Товара Поставщиком (представителем Поставщика).»
3.6.1	При приемке Товара Покупатель осуществляет его проверку посредством визуального осмотра на предмет соответствия Товара Договору и Приложению № 1 по количеству, наименованию, ассортименту, целостности упаковки изготовителя, когда Товар поставляется в упаковке, отсутствие видимых повреждений (недостатков) Товара, а также проверку наличия сопроводительных документов, предусмотренных п. 2.3 Договора и соответствие Товара сопроводительным документам.	Товар считается поставленным Поставщиком и принятым Покупателем с момента проставления соответствующей отметки Покупателя в топливно-раздаточной ведомости Поставщика. Топливно-раздаточная ведомость выписывается на конкретную дату и конкретный вид топлива.
3.6.3	При обнаружении недостатков Товара или при наличии замечаний к сопроводительным документам в момент приемки Товара, Покупатель прекращает приемку и направляет Поставщику претензию с указанием выявленных недостатков. В этом случае Покупатель имеет право не принимать Товар и не подписывать сопроводительные документы без негативных последствий для Покупателя, а принять Товар на ответственное хранение без взимания платы на период прибытия представителя Поставщика и завершения процесса приемки Товара. Уведомление о принятии Товара на ответственное хранение направляется Покупателем Поставщику по форме Приложения № 2 к Договору в этот же день.	При обнаружении недостатков Товара или при наличии замечаний к сопроводительным документам в момент приемки Товара, Покупатель прекращает приемку и направляет Поставщику претензию с указанием выявленных недостатков. В этом случае Покупатель принимает Товар на ответственное хранение без взимания платы на период прибытия представителя Поставщика и завершения процесса приемки Товара. Уведомление о принятии Товара на ответственное хранение направляется Покупателем Поставщику по форме Приложения № 2 к Договору в этот же день. В случае сомнений в качестве поставляемого Товара, Покупатель инициирует процедуру выборки образцов. После отбора проб, они направляются на экспертизу в независимую экспертную организацию, аккредитованную при Госстандарте России. Требования по качеству Товара должны быть заявлены в течении 3 (трех) дней от даты поставки товара.

Так, из содержания Протокола разногласий к Договору следует, что Победитель закупки, в сущности, изменил условия поставки и оплаты Товара, тем самым объективно ухудшил условия Договора для Заказчика, а именно посредством:

- установления возможности Общества в одностороннем порядке изменять цену Товара (п. 2.2);

- сокращения сроков оплаты Товара с 30 календарных дней до 2 дней (п. 2.3);

- сокращения сроков приёмки товара с 10 рабочих дней до 1 дня (п. 3.6);

- исключения п. 3.2 из Договора;

- исключения возможность проверки Товара на его соответствие Приложению № 1 к Договору (п. 3.6.1);

- исключения возможность не принимать Товар ненадлежащего качества без негативных последствий для Заказчика и создавая дополнительные условия по экспертизе такого Товара (п. 3.6.3),-

что фактически не соответствует условиям и требованиям раздела «Преддоговорные переговоры» Извещения (стр. 15 – 16), тем самым нарушая абз. 5 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения и пп. «а» п. 11.5.2, п. 11.6.6 Положения.

Вместе с тем, в данном случае уместно отметить, что согласно п. 1 заявки ООО «КАРИДЕЯ», Общество подтвердило согласие принять участие в Закупке на условиях, установленных в Извещении и выразило согласие на поставку товара, который указан в Извещении на условиях предусмотренных Проектом договора **не подлежащих изменению**.

При этом, п. 3 заявки ООО «КАРИДЕЯ» задекларировано следующее (цитирование): «В случае, если наши предложения будут признаны лучшими, мы берем на себя обязательства подписать договор, в соответствии с требованиями Извещения о проведении закупки на условиях, указанных в настоящей заявке, в установленный срок.».

В свою очередь, 16.07.2021 г. Заказчиком в адрес Победителя закупки направлено Письмо (исх. № 9607), где Заказчик указывает на необоснованность и неправомерность направленного Обществом Протокола разногласий, оставляя п. 2.2, 2.3, 3.2, 3.6, 3.6.1, 3.6.3 Договора в неизменном виде.

Вместе с тем, стороны в соответствии со ст. 445 Гражданского кодекса РФ, не лишены права подать протокол разногласий, при этом требования к его содержанию в рамках регулирования Закона о закупках определены Положением о закупке Заказчика и соответствующей закупочной Документацией, что свидетельствует о специальном порядке направления и форме такого протокола.

22.07.2021 г. Заказчиком размещён Протокол об уклонении Победителя закупки от заключения Договора № 27/2021 (далее – Протокол уклонения), где Победитель закупки (ООО «КАРИДЕЯ») в соответствии с п. 17.5.1 Положения признан закупочной комиссией Заказчика уклонившимся от заключения Договора.

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представители Заказчика пояснили, что на момент размещения Протокола уклонения – 22.07.2021 г., документы (подписанный Договор и его обеспечение), послужившие основанием для признания Победителя закупки уклонившимся

от заключения Договора, так и не был предоставлен Обществом, что также не отрицается ООО «КАРИДЕЯ».

Таким образом, исходя из совокупности вышеприведённых обстоятельств и рассмотренных норм действующего законодательства РФ, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к заключению, что Обществом в срок, установленный закупочной документацией и Положением не подписан Договор и не предоставлено его обеспечение, что не соответствует требованиям п. 17.5 Положения, абз. 4 разд. «Срок и порядок заключения Договора» Извещения, нарушая общий срок заключения Договора сторонами, установленный п. 17.6 Положения, разделом «Срок и порядок заключения Договора» Извещения (стр. 16) и ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках, делая объективно невозможным заключение Договора с указанным участником Закупки.

В свою очередь, Комиссия Тюменского УФАС России считает ненадлежащим обоснование Общества о фактическом неподписании Договора в установленный срок, мотивированное резким подорожание отпускной цены на дизельное топливо, ввиду следующего.

В соответствии с п. 1 ст. 401 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несёт ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признаётся невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

В рассматриваемом случае, в материалах дела № РНП/223-21/2021 отсутствуют документы, сведения (материалы) подтверждающие, что ООО «КАРИДЕЯ» действительно приняло все возможные и зависящие от него меры для заключения Договора и осуществления поставки Товара, напротив Заявителем 14.07.2021 г. в адрес Заказчика направлено Письмо (исх. № 36), качественно изменяющее (Протокол разногласий), в том числе, ценовой показатель Договора, что свидетельствует об отказе от заключения Договора по цене, которую Общество само же предложило в содержании своей заявки, и подтверждается фактическим неподписанием Победителем закупки Договора, следовательно, по смыслу абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ указанное юридическое лицо не может быть признано невиновным.

Так, фактический отказ Общества от заключения Договора, являющегося

предметом рассматриваемой закупочной процедуры мотивирован: «изменением отпускной цены на дизельное топливо»,- что, по мнению Победителя закупки, подтверждается скрин-образом графика, отражающего динамику розничных цен на дизельное топливо (Россия, руб.), полученный Обществом посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по электронному адресу: https://yandex.ru/news/quotes/213/20010.html.

Согласно заявке ООО «КАРИДЕЯ» фирмой-изготовителем Товара выступает ООО «Газпром переработка».

Так, по данным проведённого Тюменским УФАС России анализа динамики розничных цен на дизельное топливо (руб./л) на автозаправочных станциях АО «Газпромнефть» цена на указанный ресурс составляла:

- 06.06.2021 г. – 50,08 руб., при размещении Извещения 08.06.2021 г.;

- 18.07.2021 г. – 50,38 руб., при крайнем сроке заключения Договора – 21.07.2021 г.,-

что свидетельствует о среднем росте цены в рассматриваемом периоде на 0,30 руб.

Вместе с тем, учитывая изложенное, Комиссия Управления отмечает, что Обществом надлежащим образом не доказана взаимосвязь роста цены на дизельное топливо, указанная в предоставленном графике с фактическим изменением ценовой политики на данный топливный ресурс в рамках регионального розничного рынка Тюменской области.

Также, в материалах дела № РНП/223-21/2021 отсутствуют документы и сведения, достоверно подтверждающие, что Общество (его поставщики) приобретают дизельное топливо именно посредством использования цены, зафиксированной в предоставленном графике а также, что динамика цен указанного графика является общей для каждого региона и на прямую влияет на изменение динамики цен у конкретного поставщика – ООО «Газпром переработка».

Таким образом, Комиссия Тюменское УФАС России приходит к выводу, что предоставленный Обществом график цен на дизельное топливо за указанный период не является надлежащим подтверждением, как невозможности поставки товара по предложенной Обществом цене, так и обоснованием уклонения от заключения Договора в установленный срок.

Учитывая совокупность вышеизложенного, представленные Обществом документы, сведения и материалы, относящиеся к существу рассматриваемых обстоятельств факта незаключения Договора не могут быть расценены Комиссией Тюменского УФАС России, как подтверждающие совершение Обществом всех возможных, зависящих от него действий,

направленных на подписание Договора в установленный срок – до 21.07.2021 г. (Договор так же не подписан Обществом на момент размещения Протокола уклонения).

Иных документов, сведений и материалов, по существу настоящего дела, подтверждающих совершение Участником всех возможных от него действий, направленных на исполнения обязательств по подписанию Договора и предоставлению его обеспечения в материалы дела № РНП/223-21/2021 не представлено.

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.

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 риски наступления неблагоприятных для него последствий, в том числе таких как включение сведений о соответствующем участнике закупки в РНП, в случае совершения им действий (бездействия), нарушающих требования законодательства РФ о закупках на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, в том числе требований закупочной документации и Положения о закупке.

Вместе с тем, в данном случае целесообразно отметить, что в п. 1 заявки ООО «КАРИДЕЯ» (стр. 2), Победитель закупки задекларировал, что извещён о правовых последствиях, предполагающих включение Общества в РНП в случае его уклонения от заключения Договора.

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 «КАРИДЕЯ» признаки недобросовестного поведения, выразившиеся в бездействии, направленном на непринятие всех возможных и зависящих от Общества мер для подписания Договора и предоставления его обеспечения в установленный Документацией и Положением срок.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России находит в бездействии Общества признаки недобросовестности ввиду достаточности срока (полных 20 календарных и 13 рабочих дней), предоставленного Участнику Заказчиком для осуществления действий направленных на подписание Договора и считает факт уклонения ООО «КАРИДЕЯ» от заключения договора поставки ГСМ (дизельного топлива), по результатам проведения запроса котировок в электронной форме № 27/2021 (реестровый номер извещения: 32110365698) 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:

1. Признать факт уклонения отношении общества с ограниченной ответственностью «КАРИДЕЯ» (ИНН: <...>, юридический адрес: <...>) от заключения договора поставки ГСМ (дизельного топлива), по результатам проведения запроса котировок в электронной форме № 27/2021 (реестровый номер извещения: 32110365698) **подтвердившимся**.

2. В связи с подтвердившимся фактом уклонения ООО «КАРИДЕЯ» от заключения Договора, направить сведения в отношении указанного юридического лица в ФАС России для принятия решения о включении или об отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии: И.В. Веретенников

Члены Комиссии: Ю.Д. Верзун

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.