

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010, e-mail: to55@fas.gov.ru

т. (3812) 32-06-96, ф. (3812) 32-06-96

Заключение № 05-08/35-22 РНП

**по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике закупки,
уклонившимся от заключения договора**

05.09.2022

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными 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» (далее – Комиссия), в составе:

**** – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

*** – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

*** – ведущего специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев обращение федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный технический университет» (далее – ОмГТУ, заказчик) (вх. от 26.08.2022 № 8492) о включении сведений об ООО «ФинстройОмск» (далее также Общество, Ответчик) (ИНН 5501252738, юридический адрес: 644050, г. Омск, ул. 4-я Поселковая, д. 4, кв. 42) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие ООО «ФинстройОмск», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

в присутствии представителя ОмГТУ: *** (доверенность от 01.03.2022 № 20/96, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 26.08.2022 поступило обращение ОмГТУ о включении сведений об ООО «ФинстройОмск» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению ОмГТУ, об уклонении ООО «ФинстройОмск» от заключения договора по результатам закупочной процедуры: закрытый запрос котировок на выполнение работ по

текущему ремонту крыльца № 1 бассейна «Политехник» по адресу: г. Омск, пр. Мира, 11 к.7 (далее – закрытый запрос котировок, закупка).

В соответствии с пунктом 27 раздела 7 главы III положения о закупке товаров, работ, услуг ОмГТУ, решением о признании единственного участника закрытого запроса котировок уклонившимся от заключения договора от 16.08.2022 ООО «ФинстройОмск» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с не предоставлением надлежащего обеспечения исполнения договора в порядке и в сроки, установленные документацией.

На заседании Комиссии 05.09.2022 представитель ОмГТУ пояснил, что заказчик ранее имел договорные отношения с ООО «ФинстройОмск» без претензий, не настаивает на включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Ответчика от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «ФинстройОмск» запрос (исх. от 29.08.2022 № 05-6840) о представлении письменных пояснений относительно изложенного в обращении ОмГТУ, с приложением документов, подтверждающих доводы Общества. В запросе от 29.08.2022 № 05-6840 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения ОмГТУ 05.09.2022.

02.09.2022 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «ФинстройОмск» (вх. № 8681), в которых он возражает относительно включения его в реестр недобросовестных поставщиков.

Так, ООО «ФинстройОмск» указывает, что в его действиях не было умысла уклониться от заключения договора. Обществом были осуществлены все необходимые действия по предоставлению обеспечения исполнения договора.

Общество указывает, что представленная им надлежащим образом заверенная копия банковской гарантии соответствует требованиям документации о закрытом запросе котировок, Закона о закупках. Все обязательства в рамках проведенной закупки Обществом исполнены своевременно и в полном объеме, уклонение от подписания договора, исполнения своих обязательств по договору со стороны ООО «ФинстройОмск» отсутствует.

В дополнение ООО «ФинстройОмск» указывает, что с момента регистрации (2013 год) им неоднократно исполнялись различные государственные контракты без применения каких-либо штрафных санкций, что косвенно подтверждает добросовестность организации.

На основании вышеизложенного, ООО «ФинстройОмск» просит Комиссию не включать сведения о нём в реестр недобросовестных поставщиков, обязать ОмГТУ принять банковскую гарантию № 894739-ГВБЦ/22 от 03.08.2022 и заключить с Обществом договор по результатам проведенной закупки.

3. В соответствии с частью 3 статьи 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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные 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» (далее – Правила направления заказчиками сведений), устанавливают порядок

направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Из пункта 3 Правил направления заказчиками сведений следует, что в случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора (далее - лицо, уклонившееся от заключения договора), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного 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» (далее – Перечень сведений).

26.08.2022 в Омское УФАС России от ОмГТУ поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений.

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименования единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта Договора	цена Договора	срок исполнения Договора (месяц, год)	дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «ФинстройОмск»	Россия	644050, Омская область, г. Омск	Ул. 4-я Поселковская, Д. 4, кв. 42	5501252738	27.07.2022	-	Протокол № ЗК-22/081-1	работы по текущему ремонту крыльца № 1 бассейна «Политехник»	41.20.40.900	рубель	399 000	30 дней	-
										643			

* По результатам проведенной ОмГТУ закупки договор с ООО «ФинстройОмск» заключен не был.

При проведении закупки ОмГТУ руководствовался положением о закупке товаров, работ, услуг ОмГТУ, утв. наблюдательным советом ОмГТУ (протокол от «11» мая 2022 г. № 1) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с пунктом 25 раздела 7 главы III Положения о закупке заказчик в течение пяти дней со дня подписания протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок направляет победителю закрытого запроса котировок в двух экземплярах проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем закрытого запроса котировок, в проект договора, прилагаемый к документации о запросе котировок. Проект договора может быть направлен на электронную почту победителя, указанную им в заявке.

В соответствии с пунктом 26 раздела 7 главы III Положения о закупке победитель закрытого запроса котировок в течение десяти дней со дня направления ему проекта договора обязан подписать проект договора и передать его заказчику вместе с обеспечением исполнения договора, соответствующим требованиям документации о запросе котировок (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено заказчиком в документации о запросе котировок).

В соответствии с пунктом 27 раздела 7 главы III Положения о закупке, в случае если победитель закрытого запроса котировок не предоставил Заказчику в указанный им срок подписанный договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Аналогичные условия заключения договора с победителем закупки установлены заказчиком в разделе 15 документации о закрытом запросе котировок.

ОмГТУ в разделе 16 документации о закрытом запросе котировок установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, установлен размер, порядок и срок предоставления обеспечения исполнения договора и возврата такого обеспечения.

Обеспечение исполнения договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на счет заказчика. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно.

Условия банковской гарантии установлены заказчиком в пункте 16.6 документации о закрытом запросе котировок.

Основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является, в том числе несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в документации о закрытом запросе котировок (пункт 16.9 документации).

При рассмотрении дела № 05-08/35-22РНП Комиссия установила, что согласно протоколу № ЗК-22/081-1 подведения рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в закрытом запросе котировок от 27.07.2022, на участие в закрытом запросе котировок поступила одна заявка ООО «ФинстройОмск», которое допущено к участию в закупке, закупочной комиссией ОмГТУ принято решение о заключении договора с ООО «ФинстройОмск».

Установлено, что ООО «ФинстройОмск» в качестве способа обеспечения исполнения договора выбрана банковская гарантия.

Однако решением о признании единственного участника закрытого запроса котировок уклонившимся от заключения договора от 16.08.2022 на основании пункта 27 раздела 7 главы III Положения о закупке ООО «ФинстройОмск» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с не предоставлением надлежащего обеспечения исполнения договора в порядке и в сроки, установленные документацией.

Так, абзацем 4 пункта 16.6 документации о закупке установлено, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать требованиям документации о закупке.

Таким образом, документация о закупке не содержит указание на возможность предоставления копии банковской гарантии.

Вместе с тем, в нарушение пункта 16.6 документации о закрытом запросе котировок ООО

«ФинстройОмск» 11.08.2022 предоставило в адрес ОмГТУ копию банковской гарантии № 894739-ГВБЦ/22 от 03.08.2022, заверенную директором и печатью Общества.

Комиссия, проанализировав представленную в материалы настоящего дела копию банковской гарантии № 894739-ГВБЦ/22 от 03.08.2022, установила, что она не соответствует требованиям документации о закрытом запросе котировок, а именно:

- отсутствуют обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией (п.п. 2 п. 16 документации);

- перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, установленный в п. 7 копии банковской гарантии, не соответствует перечню документов, установленному в п.п. 8 п. 16.6 документации о закрытом запросе котировок;

- в копии банковской гарантии отсутствует условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии (п.п. 6 п. 16.6 документации).

В связи с чем, Комиссия считает, что ОмГТУ принято правомерное решение об отказе ООО «ФинстройОмск» в принятии копии банковской гарантии № 894739-ГВБЦ/22 от 03.08.2022, следовательно, обеспечение исполнения договора считается Обществом не представленным (пункты 16.9, 16.10 документации).

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его *недобросовестное поведение*.

Как указывалось ранее, в соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является санкцией за *недобросовестное поведение* поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Применяемые государством санкции должны соответствовать требованиям Конституции Российской Федерации и принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, пресекать возможность произвольного истолкования и применения установленных Конституцией Российской Федерации требований и принципов. Меры государственного понуждения должны соответствовать характеру совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины участника закупки, его финансового положения и иных существенных обстоятельств.

Таким образом, при разрешении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора и включении его в реестр недобросовестных поставщиков Комиссия не должна ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, необходимо всесторонне исследовать все обстоятельства дела, оценить существенность нарушения, степень вины участника, ущерб, нанесенный Заказчику.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном уклонении от заключения договора. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его *недобросовестное поведение*, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках.

Рассмотрев материалы дела и оценив доводы Ответчика, при сложившейся экономической ситуации в Российской Федерации, Комиссия приходит к выводу, что в действиях ООО «ФинстройОмск» отсутствовало *недобросовестное поведение*, направленное на *намеренное*

уклонение от заключения договора по результатам закупки, проведенной ОмГТУ.

По результатам проверки представленных ОмГТУ сведений в отношении ООО «ФинстройОмск» (5501252738), на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, во исполнение приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ФинстройОмск» (ИНН 5501252738, юридический адрес: 644050, г. Омск, ул. 4-я Поселковая, д. 4, кв. 42) – победителе закрытого запроса котировок на выполнение работ по текущему ремонту крыльца № 1 бассейна «Политехник» по адресу: г. Омск, пр. Мира, 11 к.7, в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.