

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

Дело № 021/10/5-15/2024 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 22 января 2024 года

Решение изготовлено в полном объеме 25 января 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" , созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 11 в составе:

"..."

в присутствии представителя от заказчика - автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики» – "..."

в отсутствие представителя от победителя закупки – общества с ограниченной ответственностью «Ариадна», надлежащим образом извещенное о времени и месте рассмотрения,

рассмотрев обращение, представленное Автономным учреждением Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики» (далее - Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", (далее – Реестр) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Ариадна» (далее - ООО «Ариадна», Общество) (юридический адрес: 428003, Чувашская Республика - Чувашия, г Чебоксары, ул Николая Смирнова, д. 7, помещ. 20, ИНН 2130229726, ОГРН 1222100000110),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике –

Чувашии 12.01.2024 поступило обращение Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики» о включении в Реестр сведений об ООО «Ариадна» в связи с уклонением от заключения договора.

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 аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, 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.

18.11.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, (далее — аукцион) на поставку офисной мебели (столы и брифинг-приставки) (№ 32312975970), с начальной (максимальной) ценой договора: 20 964 105,00 рублей.

Согласно итоговому протоколу №32312975970-04 от 28.11.2023 победителем аукциона признано ООО «Ариадна» с идентификационным номером № 255714, с предложенной ценой контракта "..." 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.

Разделом 2 «Информационная карта» установлено требование к независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства.

В пункте 22.3 Раздела 2 «Информационная карта» установлено, что договор заключается только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора (в случае если такое требование установлено в документации о конкурентной закупке и (или) извещении об осуществлении закупки).

Представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком 04.12.2023 года на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК — Торг» по адресу в сети «Интернет»: <https://www.tektorg.ru/> размещен проект договора № 32312975970, который был подписан участником 09.12.2023 года.

Одновременно с подписанным договором победителем в качестве обеспечения

исполнения договора была размещена копия независимой гарантии № 2130229726-23-Г2 от 08.12.2023 г. на сумму "...", что эквивалентно 1 % от начальной (максимальной) цены договора. Согласно содержанию указанной независимой гарантии № 2130229726-23-Г2 от 08.12.2023 г., представленной по типовой форме, утвержденной Постановлением Правительства РФ от 09.08.2022 № 1397 «О независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» (далее — постановление Правительства РФ № 1397):

- информация в полях «Место нахождения, телефон, адрес электронной почты принципала» не совпадает с данными в ЕГРЮЛ и поданной заявкой;

- информация в полях «Место нахождения, телефон, адрес электронной почты бенефициара», указанный номер телефона не совпадает с данными, указанными в п.2 Раздела II «Информационная карта аукциона», а также официальном сайте организации (бенефициара).

В извещении и документации электронного аукциона, а именно п.22 Раздела II «Информационная карта аукциона» установлено требование к независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, на основании положения пунктов 1 - 3, подпунктов «а» и «б» пункта 4 части 14.1, частей 14.2 и 14.3 статьи 3.4 Федерального закона № 223-ФЗ.

Несоответствие независимой гарантии, предоставленной участником закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, требованиям, предусмотренным частью 14.2 статьи 3.4. Федерального закона №223-ФЗ, является основанием для отказа в принятии ее заказчиком.

В соответствии с пп.2) пункта 42 Раздела II «Информационная карта аукциона» участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае не предоставления обеспечения исполнения договора в срок, установленный документацией (извещением) о закупке, или предоставления с нарушением условий, указанных в документации (извещении) о закупке,- если требование о предоставлении такого обеспечения было предусмотрено документацией о закупке и проектом договора.

Представленная участником закупки в качестве обеспечения договора копия независимой гарантии № 2130229726-23-Г2 от 08.12.2023 г не соответствует типовой форме независимой гарантии, утвержденной Постановлением Правительства РФ № 1397, а именно: копия независимой гарантии № 2130229726-23-Г2 от 08.12.2023 г не содержит:

1) Место нахождение, телефон, адрес электронной почты принципала не совпадает с данными в ЕГРЮЛ и поданной заявкой;

2) в пункте 15 копии независимой гарантии № 2130229726-23-Г2 от 08.12.2023 г

указано: «Споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по настоящей независимой гарантии подлежат рассмотрению в арбитражном суде города Москвы». Однако, Принципал и Бенефициар находятся на территории Чувашской Республики и в случае возникновения споров, подсудны Арбитражному суду Чувашской Республики. Данный пункт ухудшает положение как Принципала, так и Бенефициара.

Таким образом, участник закупки признается 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.

В связи, с чем Заказчиком было принято решение, оформленное Протоколом №32312975970-05 от 13.12.2023 о признании победителя аукциона уклонившимся от заключения договора № 32312975970.

Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что 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.

В своих письменных пояснениях ООО «Ариадна» дало следующие пояснения по факту уклонения от заключения договора.

Предоставленная Обществом независимая гарантия не нарушает требования указанные в п. 14.1. ФЗ № 223 и пп. 6, 7 ПП 1397, а указанные недостатки, в виде некорректного указанного номера бенефициара и адреса электронной почты принципала никак не влияют на права сторон.

Требования о том, что информация в поле «Место нахождения, телефон, адрес электронной почты принципала» в независимой гарантии, а именно электронной почты и номер телефона, должны соответствовать с заявкой на участие в аукционе, отсутствуют.

Информация, указанная в поле «Место нахождения, телефон, адрес электронной почты принципала», взята и соответствует данным в Едином государственном реестре юридических лиц, и используется Обществом в повседневной деятельности в равной мере.

Некорректная информация, выразившаяся в неправильно указанном номере телефона бенефициара и неправильно указанного Арбитражного суда по подсудности, стало возможным по причине недобросовестных действий третьих лиц, в лице банка гаранта, но никак не в действиях Общества.

В свою очередь у Общества не было умысла уклоняться от заключения договора по данной закупке, а напротив, Обществом были предприняты все усилия для подписания договора и его исполнения в срок.

Так, после признания Общества победителем в аукционе, Обществом были произведены предоплаты на счета производителей товаров, являющиеся предметом договора, для поставки мебели Заказчику в срок. В доказательство были представлены в Чувашское УФАС копии счетов на оплату и платежных поручений.

Обществом были подписан проект договора в установленный срок, представлено обеспечение контракта в полном объеме.

Также 15.12.2023 года, до публикации Заказчиком Протокола на сайте электронной торговой площадки, Обществом в адрес Заказчика было направлено письмо исх. № 27 от 15.12.2023 г. с просьбой незамедлительного подписания контракта с целью исполнения контрактов в срок.

Вместе с тем, Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что 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 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 конституционного 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, ущербу, 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 «Ариадна» 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 «Ариадна» от заключения договора по результатам закупки не нашел своего подтверждения.

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:

Принять заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Ариадна» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку офисной мебели (столы и брифинг-приставки) в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с Автономным учреждением Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики».

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

2024-430