

РЕШЕНИЕ № РНП-54-230

1 июня 2022 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

- <...> - врио зам. руководителя управления, председатель Комиссии,
- <...> - главный специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,
- <...> - специалист-эксперт отдела контроля закупок, член Комиссии,

с участием представителей:

заказчика – межрегионального филиала Федерального казенного учреждения «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Новосибирске – <...> (по доверенности), <...>(по доверенности),

участника закупки – ООО «Жалюзи-М» - <...> (по доверенности),

рассмотрев в дистанционном режиме обращение межрегионального филиала Федерального казенного учреждения «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Новосибирске о включении сведений об ООО «Жалюзи-М» (ИНН 5503190124) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку жалюзи оконных для обеспечения государственных нужд Управления Федерального казначейства по Новосибирской области (извещение №[0851100001922000164](#)), начальная (максимальная) цена контракта 125568,44 руб.,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение межрегионального филиала Федерального казенного учреждения «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Новосибирске о включении сведений об ООО «Жалюзи-М» (ИНН 5503190124) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку жалюзи оконных для обеспечения государственных нужд Управления Федерального казначейства по Новосибирской области (извещение №[0851100001922000164](#)).

Суть обращения заказчика сводится к следующему.

На основании протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 13.05.2022 № 46-06-11/0237 победителем электронного аукциона признано ООО «Жалюзи-М».

17.05.2022 заказчик разместил на сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС), а также на сайте электронной площадки «РТС-тендер» (далее - электронная площадка) проект контракта согласно ч. 2 ст. 51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ № 44-ФЗ).

24.05.2022 ООО «Жалюзи-М» разместило на электронной площадке подписанный контракт и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 23.05.2022 № ЭБГ-027808, выданный акционерным обществом «Банк СОЮЗ» (далее - независимая гарантия № ЭБГ-027808).

В соответствии с ч. 3 ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться, в том числе, предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ.

Представленная ООО «Жалюзи-М» независимая гарантия № ЭБГ-027808 не соответствует требованиям ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, в нарушение п. 5 ч. 2 ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ в п. 1.4 независимой гарантии указано, что данная гарантия вступает в силу с даты ее выдачи и действует по 05.08.2022 г. включительно.

В соответствии с условиями пунктов 4.3, 4.4 проекта государственного контракта и описания объекта закупки сроки поставки товара: не позднее 20 (двадцати) рабочих дней с даты заключения контракта.

В течение 3 (трех) календарных дней с даты фактической поставки товара поставщик формирует с использованием единой информационной системы в сфере закупок, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещает в единой информационной системе в сфере закупок документ о приемке в соответствии с п. 1 ч. 13 ст. 94 ФЗ № 44-ФЗ.

Проведение приемки товара осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты поступления документа о приемке в соответствии с п. 4.3 контракта.

Таким образом, указанный срок действия в независимой гарантии № ЭБГ-027808 установлен не в соответствии с требованием ч. 3 ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, срок действия независимой гарантии не превышает предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией не менее чем на один месяц.

В соответствии с положениями п. 1 ч. 13 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ приемка и сроки осуществления приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, о порядке и сроках оформления результатов такой приемки является обязательным условием государственного контракта.

Независимой гарантией, по смыслу положений ч. 3 ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ, обеспечивается исполнение обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя) по государственному контракту, в число которых входит исполнение обязательства по поставке товара (выполнению работ, оказанию услуг) и приемки поставленного товара (выполненных работ, оказанных услуг), поскольку именно приемка позволяет определить исполнение обязательств поставщиком (подрядчиком,

исполнителем) по государственному контракту.

Кроме того, в п.п. 1.1, 1.2. независимой гарантии № ЭБГ-027808 указано, что гарант обязуется осуществить платеж в пользу бенефициара в случае неисполнения (ненадлежащего исполнения) принципалом своих обязательств по контракту, гарантия обеспечивает уплату неустоек (пеней, штрафов), предусмотренных контрактом, начисленных с момента возникновения у бенефициара права на их начисление, а также уплате убытков (при их наличии в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением принципалом обязательств по Контракту). При этом, ненадлежащее исполнение обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по государственному контракту выявляется, в том числе, в результате приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги и право на начисление неустоек возникает также, в том числе, по результатам приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги. Таким образом, именно по результатам приемки и оформления соответствующего документа о приемке представляется возможным выявление надлежащего или ненадлежащего исполнения обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) по поставке товара (выполнению работ, оказанию услуг), предусмотренных государственным контрактом, именно поэтому срок осуществления приемки входит в срок исполнения обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), которые должны быть обеспечены независимой гарантией.

Таким образом, заказчиком правомерно отказано в принятии независимой гарантии № ЭБГ-027808 на основании п. 2 ч. 6 ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ.

В соответствии с ч. 3 ст. 51, п. 1 ч. 6 ст. 51 ФЗ № 44-ФЗ, на основании протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта от 25.05.2022 № 46-06-11/0262, ООО «Жалюзи-М» признано заказчиком уклонившимся от заключения контракта.

Кроме того, в письме №82 от 25.05.2022г. ООО «Жалюзи-М» признало факт ошибки в сроке независимой гарантии № ЭБГ-027808.

ООО «Жалюзи-М» вместе с данным письмом представило заказчику платежное поручение от 25.05.2022 № 226 о перечислении в качестве обеспечения исполнения контракта денежных средств.

Положениями ст.ст. 51, 96 ФЗ № 44-ФЗ не предусмотрено предоставление документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта после подписания участником закупки проекта контракта. Таким образом, платежное поручение от 25.05.2022 № 226 не было принято заказчиком.

На основании вышеизложенного, заказчик просил рассмотреть его обращение о включении сведений об ООО «Жалюзи-М» в реестр недобросовестных поставщиков.

Изучив представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

ООО «Жалюзи-М» в адрес антимонопольного органа представило письменные пояснения следующего содержания.

24.05.2022 ООО «Жалюзи-М» разместило на электронной площадке подписанный контракт и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 23.05.2022 № ЭБГ-027808, выданный акционерным обществом «Банк СОЮЗ» (далее - независимая гарантия № ЭБГ-027808).

В п. 1.4 независимой гарантии указано, что данная гарантия вступает в силу с даты ее выдачи и действует по 05.08.2022 г. включительно. ООО «Жалюзи-М» полагает, что срок действия банковской гарантии соответствует требованиям ФЗ № 44-ФЗ.

ООО «Жалюзи-М» не имело умысла уклониться от заключения контракта. ООО «Жалюзи-М» 25.05.2022 представило заказчику платежное поручение от 25.05.2022 № 226 о перечислении в качестве обеспечения исполнения контракта денежных средств.

17.05.2022 заказчик разместил в ЕИС, а также на сайте электронной площадки проект контракта согласно ч. 2 ст. 51 ФЗ № 44-ФЗ.

24.05.2022 ООО «Жалюзи-М» разместило на электронной площадке подписанный контракт и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 23.05.2022 № ЭБГ-027808, выданный акционерным обществом «Банк СОЮЗ» (далее - независимая гарантия № ЭБГ-027808).

В соответствии с ч. 3 ст. 96 ФЗ № 44-ФЗ исполнение контракта может обеспечиваться, в том числе, предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ.

Представленная ООО «Жалюзи-М» независимая гарантия № ЭБГ-027808 не соответствует требованиям ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, в нарушение п. 5 ч. 2 ст. 45 ФЗ № 44-ФЗ в п. 1.4 независимой гарантии указано, что данная гарантия вступает в силу с даты ее выдачи и действует по 05.08.2022 г. включительно.

В соответствии с условиями пунктов 4.3, 4.4 проекта государственного контракта и описания объекта закупки сроки поставки товара: не позднее 20 (двадцати) рабочих дней с даты заключения контракта.

В течение 3 (трех) календарных дней с даты фактической поставки товара поставщик формирует с использованием единой информационной системы в сфере закупок, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещает в единой информационной системе в сфере закупок документ о приемке в соответствии с п. 1 ч. 13 ст. 94 ФЗ № 44-ФЗ.

Проведение приемки товара осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты поступления документа о приемке в соответствии с п. 4.3 контракта.

Из указанного следует, что срок действия независимой банковской гарантии установлен не в соответствии с требованием ч.3 ст.96 ФЗ № 44-ФЗ, а именно, срок действия независимой гарантии не превышает предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц.

Кроме того, в письме №82 от 25.05.2022г. ООО «Жалюзи-М» признало факт ошибки в сроке независимой гарантии № ЭБГ-027808.

Таким образом, ООО «ЭКС» правомерно было признано уклонившимся от заключения контракта (в соответствии с протоколом признания участника уклонившимся от заключения контракта от 25.05.2022 №ППУ20_1).

В соответствии с п. б) ч.14 порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденного постановлением Правительства РФ №1078 от 30.06.2021г., орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, в случае если участником закупки в срок до признания его в соответствии с данным Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Согласно п.41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2017г., нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта, предпринявшим меры для его заключения, не может являться основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков, как отметил Верховный Суд РФ, установление одного факта нарушения участником своих обязательств не является достаточным основанием для включения его в реестр недобросовестных поставщиков, в каждой конкретной ситуации необходимо оценивать все обстоятельства дела в совокупности.

У антимонопольного органа отсутствует информация о том, что ООО «Жалюзи-М» ранее подобным образом уклонялось от заключения контракта. Таким образом, ООО «Жалюзи-М» уклонилось от подписания контракта по вышеуказанным основаниям впервые.

Принимая во внимание объяснения ООО «Жалюзи-М», Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что у ООО «Жалюзи-М» отсутствовали намерения уклониться от заключения контракта.

В связи с изложенным, руководствуясь ст. ст. 51, 104 ФЗ №44-ФЗ, Постановлением Правительства РФ № 1078 от 30 июня 2021 г. «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения межрегионального филиала Федерального казенного учреждения «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Новосибирске о включении сведений об ООО «Жалюзи-М» (ИНН 5503190124) в реестр недобросовестных поставщиков отказать.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

