

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

Дело № 021/10/5-427/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 25 мая 2023 года

Решение изготовлено в полном объеме 26 мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 11 в составе:

"..."

в присутствии представителей от:

заказчика – Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики — "..."

исполнителя – ООО «Сигма» - "..."

рассмотрев обращение, представленное Автономным учреждением Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики», о включении сведений об ООО «Сигма» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр) в связи с уклонением от заключения договора на Поставка автомобиля (изв. № 32312262442),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 19.05.2023 поступило обращение Автономного учреждения Чувашской Республики «Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики» о включении в Реестр сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Сигма» (далее – ООО «Сигма», Исполнитель) в связи с уклонением от заключения контракта.

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 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.

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 электронного аукциона 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.

05.04.2023 заказчиком, АУ ЧР "Республиканская служба обеспечения деятельности государственных органов Чувашской Республики", на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме № 32312262442 на Поставка автомобиля, с начальной (максимальной) ценой договора: 7 099 666,66 рублей

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 24.04.2023 победителем аукциона признано ООО «Сигма» с порядковым номером № 2, с предложенной ценой контракта 7 064 168,33 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.

В проект договора, который прилагается к извещению о проведении закупки и (или) документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась).

В течение пяти календарных дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола закупки заказчик передает победителю (единственному участнику) два экземпляра заполненного проекта договора.

Победитель закупки (единственный участник) в течение пяти дней со дня получения двух экземпляров проекта договора подписывает их, скрепляет печатью (при наличии) и передает заказчику.

Заказчик не ранее чем через 10 календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола закупки, на основании которого заключается договор, подписывает и скрепляет печатью (при наличии) оба экземпляра договора и возвращает один из них победителю закупки (единственному участнику).

Договор по результатам осуществления конкурентной закупки в электронной форме заключается в указанном ранее порядке и сроки с учетом особенностей документооборота в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и подписывается электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени соответственно участника такой закупки, заказчика.

Пунктом 35 документации о проведении аукциона в электронной форме (извещение № 32312262442) установлено, что Договор заключается по результатам осуществления закупки на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о конкурентной закупке, проектом договора, заявкой или окончательным предложением участника закупки, с которым заключается такой договор.

Договор заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, составленного по итогам конкурентной закупки (для закрытых способов закупки - с момента подписания соответствующего протокола).

Согласно п. 9.4 Положения о закупках в случае, если участник конкурентной закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, указанный в документации о конкурентной закупке (извещении о проведении конкурентной закупки), подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено Заказчиком в документации о конкурентной закупке).

Заказчиком «26» апреля 2023 года на сайте электронной торговой площадки АО «ТЭК — Торг» по адресу в сети «Интернет»: <https://www.tektorg.ru/> размещен проект договора № 32312262442, который был подписан участником «03» мая 2023 года в 14 часов 17 минут.

Одновременно с подписанным договором победителем была размещена независимая гарантия №9991-4S1/1264282 от 02.05.2023 г, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения договора на сумму 141 993,33 (сто сорок одна тысяча девятьсот девяносто три) рубля 33 копейки, что эквивалентно 2% от начальной (максимальной) цены договора.

Согласно содержанию независимой гарантии №9991-4S1/1264282 от 02.05.2023 г., оформлена не в соответствии с типовой формой, утвержденной п.б Постановления 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).

В извещении и документации электронного аукциона, а именно п.23.2 Раздела П «Информационная карта аукциона» установлено требование к независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам конкурентной закупки, 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, требованиям, предусмотренным статьей 3.4. Федерального закона №223-ФЗ, является основанием для отказа в принятии ее заказчиком.

В соответствии с пп.2) пункта 42 Раздела П «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 № 9991-4S/1264282 от 02.05.2023 г. не соответствует типовой форме независимой гарантии, утвержденной Постановлением Правительства РФ № 1397 и условиям, предусмотренным документацией об электронном аукционе.

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.

Протоколом 32312262442-4 от 03.04.2023г ООО «СИГМА» признано закупочной комиссией уклонившимся от заключения договора.

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.

ООО "Сигма" в адрес УФАС по Чувашской Республике дало следующие пояснения по факту уклонения от заключения договора:

Со стороны ООО «СИГМА» договор был подписан на площадке 3 мая 2023 г. с приложением, в качестве обеспечения исполнения, договора независимой гарантии №9991-4S/1264285, выпущенной банком «УРАЛСИБ», тем самым выполнив условия документации о проведении аукциона. Так же, 3 мая 2023г., ответственному лицу заказчика, с целью дополнительного информирования, в Whats app чате были высланы фото и видео материалы, планируемого к поставке автомобиля Hyundai Staria. Однако, 3 мая 2023 г., закупочной комиссией заказчика, было принято решение о несоответствии предоставленной банковской гарантии требованиям статьи 3.4 223 ФЗ и принято решение признать ООО «СИГМА» уклонившейся от заключения договора, путем составления протокола 32312262442-4.

Проанализировав сложившуюся ситуацию, ООО «СИГМА» 04.05.2023 направило заказчику письмо (исх №1 от 04.05.2023) по электронной почте avtobaza@car.ru,

указанной в извещении, с предложением о предоставлении альтернативного (денежного) обеспечения исполнения обязательств по договору, но ответа на него по состоянию на 24.05.2023 г. не последовало. В документации о проведении аукциона отсутствует требование о согласовании проекта банковской гарантии с заказчиком, так же такие требования отсутствуют в действующей законодательной базе федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц". Так же принципал, в соответствии с действующим законодательством, не может оказать решающего влияния на окончательный текст независимой гарантии и диктовать гаранту текст и условия ее выдачи, таким образом ответственность за соответствие текста независимой гарантии, по действующему законодательству, лежит на гаранте.

Общество считает действия закупочной комиссии ошибочными и преждевременными, так как в протоколе не указаны конкретные нарушения и несоответствия в представленной независимой гарантии, поставщику не предоставлена возможность ознакомиться с предполагаемыми комиссией нарушениями в независимой гарантии и возможность их исправления, либо предоставление альтернативного обеспечения исполнения договора, путем внесения денежных средств, т.к. срок предоставления обеспечения исполнения договора заканчивался 7 мая 2023 г. включительно, согласно аукционной документации. Таким образом ООО «СИГМА», действуя добросовестно, предприняло все возможные попытки для заключения и исполнения договора поставки автомобиля со своей стороны.

Вместе с тем, 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 открытого 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 «Сигма» 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 «Сигма» от заключения договора по результатам закупки не нашел своего подтверждения.

Рассмотрев представленные документы и материалы, а также принимая во внимание то обстоятельство, что Заказчик не настаивает на включение в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Сигма», Комиссия Управления посчитала возможным не включать ООО «Сигма» в реестр недобросовестных поставщиков.

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:

Не включать сведения в отношении ООО «Сигма», находящемся по адресу: 111399, Российская Федерация, г. Москва, ул. Мартеновская, дом 13, кв. 42 (ИНН 7720865931, ОГРН 1227700243330, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением поставщика от заключения договора, который должен быть заключен по результатам проведения закупки № 32312262442 на поставку автомобиля.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

Примечание: Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

2023-3585