

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а

тел. 50-31-55

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-04/2020

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

Резолютивная часть заключения объявлена 24.07.2020 г.

В полном объёме заключение изготовлено 29.07.2020 г.
Тюмень

г.

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: <...> - заместитель руководителя
управления, начальник
отдела контроля за
соблюдением
законодательства;

члены комиссии: <...> - ведущий специалист-эксперт
отдела контроля органов
власти,

<...> - специалист-эксперт отдела
контроля органов власти,

рассмотрев посредством ВКС обращение муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Муллашинская средняя общеобразовательная школа» Тюменского муниципального района (далее также – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – 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 – Закон о закупках) сведений в отношении индивидуального предпринимателя К. (ИНН: <...>, место нахождения: <...>), далее также – Участник, в связи с уклонением данного участника от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме на право заключения договора ремонта ограждения периметра территории МАОУ Муллашинская СОШ (реестровый номер извещения: 32009236935), далее – Закупка, в присутствии:

Участника:

<...>;

представителя Заказчика:

<...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России, Управление) 09.07.2020 г. поступило обращение МАОУ «Муллашинская СОШ» Тюменского муниципального района (вх. 6897) о включении в РНП согласно требованиям ст. 5 Закона о закупках сведений в отношении ИП К. (ИНН: <...>) в связи с уклонением данного участника от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме на право заключения договора ремонта ограждения периметра территории МАОУ Муллашинская СОШ (реестровый номер извещения: 32009236935).

Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211) утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках в Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков» (далее – Правила направления сведений), Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Перечень сведений) и Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра).

Пунктом 7 Правил ведения реестра установлено, что уполномоченный орган проверяет наличие в представленных Заказчиком документах сведений, предусмотренных пунктами 2 - 4 Правил направления сведений.

Так, в соответствии с п. 8 Правил ведения реестра, Управлением было приостановлено рассмотрение указанного обращения о включении в РНП информации в отношении ИП К. (ИНН: <...>) по причине отсутствия в данном обращении сведений, предусмотренных п. 7 Перечня сведений и пп. «б» п. 2 Правил направления сведений.

В этой связи, 13.07.2020 г. Заказчику было направлено письмо (исх. ИВ/5273) о необходимости предоставления недостающих сведений, направление которых предусмотрено Постановлением № 1211.

Так, из обращения Заказчика, соответствующего требованиям Постановления № 1211 (вх. № 3954-09 от 22.07.2020 г.) следует, что участник Закупки – ИП К. в установленный закупочной документацией срок не исполнил обязанность по подписанию договора, вследствие чего, данный участник был признан уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, какие-либо документы и сведения опровергающие или подтверждающие доводы обращения Заказчика, ИП К. в материалы дела не представлены.

Комиссия Тюменского УФАС России по результатам осуществления проверки представленных Заказчиком документов и сведений, 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 Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 г. соответствующие полномочия возложены на Федеральную антимонопольную службу (п. 5.3.4 Положения о ФАС России).

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 – 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 Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, решением Наблюдательного совета МАОУ «Муллашинская СОШ» от 05.06.2020 г. № 7 утверждено Положение о закупке товаров, работ услуг для нужд муниципального автономного общеобразовательного учреждения Муллашинской средней общеобразовательной школы Тюменского муниципального района (далее – Положение, Положение о закупке), которое 05.06.2020 г. размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела, 14.06.2020 г. в ЕИС (реестровый номер извещения: 32009236935) и на сайте электронной торговой площадки общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по адресу: <https://www.rts-tender.ru/> (закупка № 1805227) Заказчиком было размещено Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № ЗКЭ_Р_7/20 на право заключения договора на выполнение ремонтных работ для нужд МАОУ Муллашинская СОШ (далее – Извещение).

Дата подведения итогов: 23.06.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 1 960 246,80 руб.

В соответствии п. 20.1 Положения под запросом котировок в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке, при которой информация о закупке сообщается неограниченному кругу лиц путём размещения в ЕИС извещения о проведении запроса котировок в электронной форме и при которой победителем запроса котировок признаётся участник закупки, заявка которого соответствует требованиям, установленным извещением о проведении запроса котировок в электронной

форме, и содержит наиболее низкую цену договора.

Согласно п. 20.10.3 Положения, договор заключается на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, по цене, предложенной в котировочной заявке победителя в проведении запроса котировок (единственного участника закупки, чья заявка соответствует извещению о запросе котировок) или в котировочной заявке участника, с которым заключается договор, в случае уклонения победителя в проведении запроса котировок цен от заключения договора, в порядке и сроки, предусмотренные разделом 27 настоящего Положения.

Так, п. 3.10.1 Извещения установлено, что заключение договора по результатам запроса предложений осуществляется в соответствии с требованиями раздела 27 Положения о закупке.

Пунктом 27 Положения определён порядок заключения договора по итогам проведения конкурентной закупки, ответственность сторон по договору и особенности исполнения договора.

Так, в соответствии с абз. 3 п. 27.1 Положения и п. 17 Извещения, договор заключается не ранее чем по истечении 10 (десяти) календарных дней и не позднее 20 (двадцати) календарных дней, следующих после дня опубликования в ЕИС протокола по итогам конкурентной закупки, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в конкурентные закупки, что соответствует требованиям ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

Заказчик в течении пяти дней с даты размещения в единой информационной системы протокола по итогам конкурентной закупки, протокола рассмотрения единственной заявки на участие конкурентной закупки размещает на электронной торговой площадке, проект договора без своей подписи, который составляется путём включения в проект договора цены договора, предложенной участником закупки, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), страны происхождения товара, предложение участника об условиях исполнения договора (абз. 2 п. 27.1.2 Положения).

Абзацем 3 п. 27.1.2 Положения определено, что в течение десяти дней с даты размещения заказчиком на электронной торговой площадке проекта договора победитель конкурентной закупки подписывает усиленной электронной квалифицированной подписью указанный проект договора на электронной площадке и размещает документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке.

В ходе рассмотрения Комиссией Управления данного обращения установлена следующая последовательность событий.

Протоколом заседания комиссии по оценке заявок на участие в запросе котировок в электронной форме № 2/1805227/1 (32009236935) от 23.06.2020 г. (размещён в ЕИС 25.06.2020 г. 12:47) зафиксировано, что на участие в Закупке подано и допущено закупочной комиссией Заказчика три заявки, где по итогам указанной закупочной процедуры победителем признан ИП К. (ИНН: <...>) с предложением цены исполнения договора – 1 548 000 руб.

В заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что ввиду того, что ИП К. предложил демпинговое предложение о цене договора, в соответствии с п. 3.9.1 Извещения, договор с данным участником заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в закупочной документации о проведении конкурентной закупки.

Так, п. 3.9.1 Извещения установлено, если при проведении запроса котировок в электронной форме начальная (максимальная) цена договора составляет более чем один миллион рублей и участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в закупочной документации о проведении конкурентной закупки.

Вместе с тем, согласно п. 26.1 Положения, если при проведении открытого конкурса, открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, аукциона в электронной форме, запроса предложений, запроса предложений в электронной форме (далее конкурентные закупки) начальная (максимальная) цена договора составляет более чем один миллион рублей и участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в закупочной документации о проведении конкурентной закупки.

Таким образом, п. 26.1 Положения о закупке Заказчика не предусмотрена необходимость увеличения размера обеспечения исполнения договора, участником, предложившим демпинговую цену исполнения договора при проведении запроса котировок (запроса котировок в электронной форме), следовательно, п. 3.9.1 Извещения не соответствует п. 26.1 Положения, что, в свою очередь, является нарушением ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

В соответствии с абз. 2 п. 27.1.2 Положения, проект договора должен был быть размещён Заказчиком на электронной торговой площадке **до**

30.06.2020 г. 23:59, фактически же договор № 2020.462153 размещён **02.07.2020 г. в 11:42** при регламентированном абз. 3 п. 27.1.2 Положения сроке подписания договора победителем Закупки до **13.07.2020 г. 23:59**.

В свою очередь, протокол заседания комиссии по рассмотрению вопроса о признании победителя уклонившимся от заключения договора составлен **08.07.2020 г. (на 6 день** после направления проекта договора победителю), из содержания которого следует, что участник Закупки ИП К. (ИНН: <...>) признан уклонившимся от заключения договора и проект договора направлен участнику, занявшему второе место.

В ходе заседания Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что в ходе переговоров с победителем Закупки, ИП К. устно уведомил Заказчика об отсутствии необходимых денежных средств для повышения суммы обеспечения договора и, в этой связи, невозможности заключения договора, вследствие чего Заказчиком на основании пп. 2 п. 24 Информационной карты сформирован указанный протокол признания победителя уклонившимся от заключения договора от 08.07.2020 г.

Так, пп. 2 п. 24 Информационной карты Извещения установлено, что участник закупки в течение десяти дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола подписывает договор, размещенный заказчиком на электронной площадке, и размещает на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора (при установлении в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке требования о предоставлении обеспечения договора), что, в свою очередь, противоречит абз. 3 п. 27.1.2 Положения и нарушает ч. 1 ст. 2 Закона о закупках.

В силу приведенных выше положений Закона о закупках, а также подзаконных актов, 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 (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в РНП.

Вместе с этим, основанием для включения в РНП может являться только такое уклонение от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (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.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации

(постановления № 13-П от 30.07.2001 г. и № 15-П от 21.11.2002 г.) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или не включении лица в РНП нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

С учётом изложенного, проанализировав представленные Заказчиком документы и сведения, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления не находит в действиях ИП К. признаки недобросовестности, поскольку установленные п. 3.9.1 Извещения требование к победителю запроса котировок в электронной форме о необходимости увеличения суммы обеспечения исполнения договора при подаче им демпингового предложения не соответствует п. 26.1 Положения о закупке, что говорит о неправомерности данного требования Извещения.

Вместе с тем, Заказчиком нарушен порядок заключения договора, предусмотренный абз. 2 и 3 п. 27.1.2 Положения, выразившейся:

- в несвоевременном размещении договора на электронной торговой площадке;
- признании ИП К. уклонившимся от заключения договора до окончания установленного срока подписания договора победителем Закупки.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Управления считает факт уклонения ИП К. от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме на право заключения договора ремонта ограждения периметра территории МАОУ Муллашинская СОШ (реестровый номер извещения: 32009236935) не подтвердившимся, что свидетельствует об отсутствии оснований для включения сведений в отношении указанного участника в РНП.

В связи с изложенным, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства Российской Федерации 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 Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС

России,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

1. Признать факт уклонения индивидуального предпринимателя К. (ИНН: <...>, место нахождения: <...>) в связи с уклонением данного участника от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме на право заключения договора ремонта ограждения периметра территории МАОУ Муллашинская СОШ (реестровый номер извещения: 32009236935) **не подтвердившимся**.

2. Сведения в отношении ИП К. в Реестр недобросовестных поставщиков **не включать**.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

В соответствии с ч. 6 ст. 5 закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.