ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Томской области

Адрес места нахождения: г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
Почтовый адрес: 634069, г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
тел. (3822) 51-50-61, факс (3822) 51-29-80
e-mail: to70@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ООО "АПЛАЙН"
634057, Томская обл., г. Томск, ул. 79 Гвардейской Дивизии, д.24 кв 24, кв 2
712191up@mail.ru

МБОУ "Начальная общеобразовательная школа мкр. Южные ворота" Томского района
634509, Томская область, Томский р-он, п. Зональная Станция, ул. Королева, д. 4А
edu.southgate@uotr.ru

Решение по делу № 070/10/104-720/2023

02.08.2023 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по контролю законодательства о контрактной системе в сфере закупок, рассмотрению информации о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия Томского УФАС России, Комиссия), в составе:
председателя Комиссии:
Саубановой И.М. – ВрИО заместителя руководителя;
членов комиссии:
Кобзевой М.А. – специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности;
Истоминой З.С. – специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности,

рассмотрев обращение, поступившее 27.07.2023 (вх.№ 6226-ЭП/23) от МБОУ «Начальная Общеобразовательная школа Мкр.«Южные Ворота» Томского района (далее – Заказчик) и содержащее сведения об ООО «Аплайн», победителе закупок в форме запроса котировок в электронной форме «Поставка продуктов питания» (извещение № 0365600000123000005), в связи с уклонением участника от заключения контракта, с целью рассмотрения вопроса о включении сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (далее - Реестр),

при участии представителя Заказчика – Михайлова О.И. (доверенность б/н от 07.07.2023), при участии представителя Общества – Удалова Е.А. (доверенность от 28.07.2023),

УСТАНОВИЛА:

27.07.2023 г. Заказчик направил в Томское УФАС России в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 44-ФЗ, Закон о контрактной системе) сведения об Обществе для включения в Реестр.

Комиссия Томского УФАС России в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения контракта, проведенного в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в ходе внеплановой проверки установила следующее.

14.07.2023 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС, Официальный сайт) размещено извещение о запроса котировок в электронной форме «Поставка продуктов питания» (извещение № 0365600000123000005) с начальной (максимальной) ценой контракта 270 786,75 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 50 Закона о Контрактной системе не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленных в извещении об осуществлении закупки:

1) члены комиссии по осуществлению закупок:

а) рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с частью 2 настоящей статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 настоящего Федерального закона;

б) на основании решения, предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта, присваивают каждой заявке на участие в закупке, признанной соответствующей извещению об осуществлении закупки, порядковый номер в порядке возрастания цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона), предложенных участником закупки, подавшим такую заявку, с учетом положений нормативных правовых актов, принятых в соответствии со статьей 14 настоящего Федерального закона. Заявке на участие в закупке победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) присваивается первый номер. В случае, если в нескольких заявках на участие в закупке содержатся одинаковые предложения, предусмотренные пунктом 3 или 4 части 1 статьи 43 настоящего Федерального закона, меньший порядковый номер присваивается заявке на участие в закупке, которая поступила ранее других таких заявок;

2) заказчик формирует с использованием электронной площадки протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), который должен содержать информацию, предусмотренную пунктами 1, 2, 4 - 7 части 17 статьи 48 настоящего Федерального закона. После подписания членами комиссии по

осуществлению закупок такого протокола усиленными электронными подписями заказчик подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и направляет оператору электронной площадки.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 24.07.2023 №ИЗК1 для закупки №0365600000123000005 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт заключается с участником закупки с идентификационным № 114653501 (ООО «Аплайн»).

Заключение контракта по результатам проведения электронного запроса котировок осуществляется в порядке, установленном статьей 51 Закона о Контрактной системе, с учетом следующих особенностей:

1) заказчик формирует и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта не позднее одного рабочего дня, следующего за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

2) участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 настоящей части;

3) заказчик осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 4 статьи 51 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления участником закупки, с которым заключается контракт, действий в соответствии с пунктом 2 настоящей части, но не ранее чем через два рабочих дня, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

4) осуществление действий, предусмотренных пунктом 2 части 2, пунктом 2 части 3, пунктами 2 и 3 части 4 статьи 51 настоящего Федерального закона, не допускается.

25.07.2023 Заказчиком был сформирован и размещен в ЕИС и на электронной площадке (с использованием ЕИС) без своей подписи проект контракта.

25.07.2022 Общество разместило подписанный Контракт и независимую гарантию №9991-4R1/1271665, выданную Банком Уралсиб от 18.07.2023.

Согласно части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 настоящей статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 настоящей статьи) и частью 5 настоящей статьи:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 настоящей части протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

27.07.2023 Заказчик сформировал с использованием ЕИС протокол об уклонении Общества от заключения контракта.

27.07.2023 указанный протокол был размещен в ЕИС и на электронной площадке (с использованием ЕИС).

27.07.2023 Заказчик направил в адрес Томского УФАС России обращение о включении информации об ООО «Аплайн» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Сроки направления информации об Обществе в Томское УФАС России, установленные частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчиком не нарушены.

Комиссия Томского УФАС России изучила документы и пояснения, предоставленные Заказчиком и Обществом, и установила следующее.

Заказчиком, при проверке представленного обеспечения исполнения контракта, было установлено невыполнение участником закупки требований положений ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 1005) в редакции от 01.10.2022 утверждена типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

На заседании Комиссии Томского УФАС России установлено, что ООО «Аплайн» в качестве обеспечения исполнения контракта представлена Независимая гарантия №№9991-4R1/1271665 от 18.07.2023.

Вместе с тем, независимая гарантия ООО «Аплайн» обеспечивает исполнение

контракта с ИКЗ 233701406289970140100100030040000244 от 26.07.2023, обеспечение по контракту № 0365600000123000005 Участником закупки не предоставлено.

Таким образом, поскольку победитель закупки ООО «Аплайн», с которым заключается контракт, не представило надлежащее обеспечение исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, Заказчик признал участника уклонившимся от заключения контракта.

Представитель Общество пояснил, что ООО «Аплайн» не имело умысла на уклонение от подписания Государственного контракта и произошла техническая ошибка, Общество располагает всеми необходимыми ресурсами для поставки товаров по контракту.

Также Общество 27.07.2023 в подтверждение намерений заключения контракта 0365600000123000005 предоставило Независимую гарантию № 9991-4R1/1282882 от 27.07.2023, соответствующую установленным законодательством требованиям.

Таким образом, Общество еще до времени размещения в ЕИС Протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта от 27.07.2023 (19:00) №ППУ20_1 предоставило новую Независимую гарантию по контракту 0365600000123000005.

Данные документы, представленные Обществом имеются в материалах дела.

В силу пункта 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила), являющихся приложением к Постановлению Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее – Постановление №1078) 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, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия,

свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные доводы, учитывая, что Участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта, а именно: Контракт Обществом своевременно подписан, приложено обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, доказательства, неоспоримо свидетельствующие об умышленном уклонении ООО «Аплайн» от заключения контракта с Заказчиком, в материалах дела отсутствуют.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 99 Закона 44-ФЗ Федеральная антимонопольная служба является органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок. Контроль в сфере закупок осуществляется в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой публичной ответственности установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения закупок. При этом, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, являющееся правовым последствием установления факта уклонения от исполнения контракта, по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от исполнения контракта.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений.

Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона 44-ФЗ, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта расторжения государственного контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения информации о заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

Ни Закон 44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из правовой позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 23.06.2015 № 25, оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

При этом недобросовестность лица должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Таким образом, основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем запроса котировок в электронной форме и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Комиссия, изучив и проверив предоставленную информацию и документы, пришла к выводу об отсутствии необходимости во включении сведений об ООО «Аплайн» (ИНН 7017429425) в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 104 Закона 44-ФЗ, Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Аплайн» (634057, Томская область, г Томск, Снежная ул, 79 Гвардейской Дивизии, д.24, кв. 2 стр. 1, ИНН 7017429425) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии И.М. Саубанова

Члены комиссии: М.А. Кобзева

З.С. Истомина

2023-6021