

Решение № РНП-55-34/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

18 июля 2016 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...> – и.о. заместителя руководителя управления, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные бюджетным общеобразовательным учреждением города Омска «Средняя общеобразовательная школа № 109 с углубленным изучением отдельных предметов» (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ИнтерСтрой» (далее также Общество, победитель, ООО «ИнтерСтрой») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по ремонту кровли (Реестровый номер «33.0328.16») по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0152300011916000341) (далее – электронный аукцион, договор),

в присутствии представителей:

заказчика - <...> (доверенность от 18.07.2016);

Общества - <...>, директора; <...> (без доверенности);

Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 21.01.2016 № 2), <...> (доверенность от 21.01.2016 № 3)

УСТАНОВИЛА:

1. В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 4930 от 04.07.2016) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «ИнтерСтрой» от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 10.05.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом было размещено извещение № 0152300011916000341 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2104657,44 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 27.05.2016 поступило двадцать три заявки, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

30.05.2016 в электронном аукционе приняло участие три участника закупки, наименьшее предложение о цене контракта 1620586,10 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 10 (ООО «ИнтерСтрой»), при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 23%.

Исходя из протокола подведения итогов электронного аукциона от 01.06.2016, заявки двух участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; победителем признано ООО «ИнтерСтрой». 02.06.2016 протокол подведения итогов электронного аукциона размещен на официальном сайте ЕИС.

22.06.2016 заказчиком принято решение о признании ООО «ИнтерСтрой» уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона. В этот же день на официальном сайте ЕИС размещен протокол отказа от заключения контракта.

Со вторым участником ООО СК «ЭКОСТРОЙОМСК» (порядковый номер заявки участника 8) контракт не заключен.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей сторон, в результате проверки фактов представленных заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ИнтерСтрой» подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно [части 8 статьи 69](#) Федерального закона о контрактной системе результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе.

Комиссия установила, что в соответствии с требованиями указанной нормы Федерального закона о контрактной системе протокол подведения итогов электронного аукциона от 31.05.2016 размещен на официальном сайте **31.05.2016**.

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 указанной статьи в течение пяти дней с даты

размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Согласно части 3 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. **При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона** (часть 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе).

На основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или **направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона** (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Частью 14 указанной статьи предусмотрено, что в случае, если победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик

вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронном аукционе, и заключить контракт с участником такого аукциона, который предложил такую же, как и победитель такого аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона. В случае согласия этого участника заключить контракт этот участник признается победителем такого аукциона и проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, составляется заказчиком путем включения в проект контракта условий его исполнения, предложенных этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий десяти дней с даты признания победителя такого аукциона уклонившимся от заключения контракта.

На основании части 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В извещении № 0152300011916000341 указано: *«Требуется обеспечение исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта 210465,74. Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта – Согласно п. 5.1 документации об электронном аукционе (приложение к настоящему извещению)».*

Подпунктом 5.1.1 пункта 5.1 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта, информация о банковском сопровождении контракта» документации об электронном аукционе установлен размер обеспечения исполнения контракта: *«Размер обеспечения исполнения контракта - 10% начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 210465,74 руб.».*

При этом согласно подпункту 5.1.4 указанного пункта документации об электронном аукционе *«Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на счет заказчика. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно».*

Из представленной (вх. от 11.07.2016 № 5131э) на запрос Омского УФАС России (исх. от 06.07.2016 № 4522э) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» хронологии заключения контракта следует, что 06.06.2016 заказчиком проект контракта размещен на официальном сайте ЕИС.

Следовательно, в срок по 13.06.2016 включительно победитель аукциона обязан был подписать проект контракта и предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, установленном документацией об аукционе.

Вместе с тем, 14.06.2016 Обществом направлен протокол разногласий в части согласования конкретных требований к показателям используемого материала, а именно, высоты волны, марки и цвета профнастила.

На указанный протокол разногласий заказчиком направлено письмо (исх. № 72 от 15.06.2016) о том, качественные и технические характеристики товара изложены в первой части заявки ООО «ИнтерСтрой» на участие в аукционе, что соответствует профнастилу оцинкованному, окрашенному толщиной листа не менее 0,5 мм, с просьбой придерживаться данных характеристик при выборе товаров для ремонта кровли.

16.06.2016 проект договора заказчиком вновь направлен Обществу на подписание.

Учитывая, что в силу части 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе последним днем для направления Обществом протокола разногласий являлось **15.06.2016**, то по истечении указанной даты Общество признается уклонившимся от заключения контракта на основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

Между тем, **21.06.2016**, т.е. за пределами установленного частью 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе срока, Обществом через оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» вновь направлен протокол разногласий повторно рассмотреть конкретные показатели товара.

Таким образом, в установленные статьей 70 Федерального закона о контрактной системе сроки ООО «ИнтерСтрой» не был направлен заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя, а также Обществом не предоставлено обеспечение исполнения контракта.

22.06.2016 заказчиком составлен протокол отказа от заключения контракта, в котором указано: *«Победитель электронного аукциона ООО «ИнтерСтрой» уклонился от подписания контракта по истечении тринадцати дней со дня публикации протокола подведения итогов электронного аукциона № ППИ 0152300011916000341 от 01.06.2016 года».*

Частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе установлено, **что 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.

По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе

основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает **недобросовестное поведение**.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки Омское УФАС России направило в адрес ООО «ИнтерСтрой» письмо (исх. № 4521э от 06.07.2016) о представлении в срок не позднее 14.07.2016 письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 18.07.2016 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

Обществом в адрес Омского УФАС России представлены (вх. от 18.07.2016 № 5334э) по электронной почте в 9:28:25 местного времени с адреса электронной почты pererro@mail.ru письменные пояснения следующего содержания: *«В ответ на исходящее письмо за номером 03-4521 могу пояснить следующее. ООО «ИнтерСтрой» не уклонялось от подписания контракта по аукциону по извещению № 0152300011916000341, а 21 июня 2016 сломался компьютер ноутбук ТОШИБА, на котором обычно проводятся участие в эл. аукционах и данный компьютер был сдан в ремонт, другого компьютера для работы ООО «ИнтерСтрой» не имеет».*

Отмечая, что к указанным пояснениям не были приложены документы, подтверждающие изложенные в них обстоятельства, Комиссия считает, что данные пояснения не могут быть приняты во внимание в связи с тем, что вышеприведенные события состоялись уже **за пределами** процессуальных сроков, установленных частью 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) **основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации** и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания

ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства с приложением подтверждающих документов, в установленном порядке подписать проект договора и приложить документы в обеспечении исполнения договора, в Омское УФАС России не представлено.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник электронного аукциона по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств бюджетного учреждения), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения договора на выполнение подрядных работ наглядно свидетельствует о том, что в установленные статьей 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки Обществом в адрес заказчика не было направлено ни одного документа, предусмотренного данными нормами: ни подписанного проекта договора, ни подписанных документов, подтверждающих

предоставление обеспечения исполнения договора.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «ИнтерСтрой» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

1.Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ИнтерСтрой» (ИНН 5507252621, 644082, г.Омск, ул. 2-я Кировская, д. 96), представленные бюджетным общеобразовательным учреждением города Омска «Средняя общеобразовательная школа № 109 с углубленным изучением отдельных предметов» в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по ремонту кровли (Реестровый номер «33.0328.16») по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0152300011916000341), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2.Сведения о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «ИнтерСтрой» <...> (ИНН 550519150074), представленные бюджетным общеобразовательным учреждением города Омска «Средняя общеобразовательная школа № 109 с углубленным изучением отдельных предметов» в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по ремонту кровли (Реестровый номер «33.0328.16») по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0152300011916000341), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Заместитель Председателя Комиссии
<...>

Члены Комиссии: <...> <...>