

## Решение № РНП-55-47/2016

### по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

29 сентября 2016 г.

г. Омск

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

<...> – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

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

<...> – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Государственным учреждением – Управлением Пенсионного фонда Российской Федерации в Советском административном округе города Омска (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью ГК «Роскоммерц» (далее – ООО ГК «Роскоммерц», Общество, победитель, поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона для обеспечения доступной среды для маломобильных группа населения (извещение № 0252100002516000007) (далее – электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность от 22.09.2016),

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

#### 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. № 7037 от 15.09.2016) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО ГК «Роскоммерц» от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 26.07.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком размещено извещение № 0252100002516000007 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 120700,00 руб.

28.07.2016 на официальном сайте ЕИС размещены разъяснения положений об

аукционе и изменения в извещение и документацию об электронном аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 08.08.2016 на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в электронном аукционе.

Протокол проведения электронного аукциона от 11.08.2016 свидетельствует о том, что в процедуре электронного аукциона приняли участие оба участника. Наименьшее ценовое предложение в размере 118888,50 руб. сделано участником с порядковым номером 2.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 16.08.2016 заявки участников закупки с порядковыми номерами 2 (ООО ГК «Роскоммерц») и 1 (ООО «Мед Лена») признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об аукционе.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» и заказчиком, 22.08.2016 заказчиком направлен проект контракта для подписания Обществом.

29.08.2016 в 24:00 час. истек 13-дневный срок для направления Обществом протокола разногласий к проекту контракта.

30.08.2016 на официальном сайте ЕИС размещен протокол отказа от заключения контракта с Обществом.

08.09.2016 Комиссией Омского УФАС России была рассмотрена жалоба ООО ГК «Роскоммерц» на действия заказчика, связанные с отказом от заключения контракта с Обществом, по результатам которой вынесено решение № 03-10.1/228-2016 о признании данной жалобы необоснованной.

14.09.2016 заказчиком был заключен контракт с участником электронного аукциона ООО «Мед Лена», предложение о цене контракта которого содержало лучшие по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона.

**2.** Рассмотрев представленные материалы, пояснения представителя заказчика, в результате проверки факта уклонения ООО ГК «Роскоммерц» от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО ГК «Роскоммерц» 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 был размещен на официальном сайте ЕИС **16.08.2016**.

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**.

На основании части 4 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.

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что 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.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех

рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

Учитывая, что проект контракта размещен заказчиком на официальном сайте ЕИС 22.08.2016, то в **период с 23.08.2016 по 29.08.2016 включительно** ООО ГК «Роскоммерц» обязано было подписать проект контракта и представить документ в обеспечение исполнения контракта либо направить протокол разногласий.

Из протокола отказа от заключения контракта от 30.08.2016 следует, что ООО ГК «Роскоммерц» признано уклонившимся от заключения контракта в связи с тем, что в установленные сроки Обществом не представлены подписанные проект контракта и документ в обеспечение его исполнения.

В соответствии с частью 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 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).

Комиссия установила, что в установленные статьей 70 Федерального закона о контрактной системе сроки ООО ГК «Роскоммерц» не направило заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя, а также Обществом не предоставлено обеспечение исполнения контракта.

В целях проверки фактов указанных сведений Омское УФАС России направило в адрес Общества письмо (исх. № 03-6474 от 20.09.2016) о представлении в срок не позднее 27.09.2016 письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 29.09.2016 в 10:00 час.

настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. № 7327э от 28.09.2016) письменные пояснения следующего содержания: «Настоящей объяснительной запиской, Общество извещает Комиссию Омского УФАС России о том, что Общество не преследовало умысла и не преследует по настоящий день уклоняться от заключения контракта – неподписание контракта вызвано внезапной болезнью директора Общества.

В подтверждение своего добросовестного поведения и благонадежности Общество направило в адрес Заказчика 31 августа 2016 года обеспечение исполнения государственного контракта по платежному поручению № 1243 от 31 августа 2016 года в сумме 6035,00 согласно условиям конкурсной документации.

Общество извещает Комиссию Омского УФАС России о том, что директор Общества в момент с **22 августа 2016 года по 30 августа 2016 года** находился на больничном, о чем имеется соответствующий документ (листок нетрудоспособности), в связи с чем, у него отсутствовала возможность подписать контракт на официальном сайте ЕИС».

К данным пояснениям Обществом приложена копия листка нетрудоспособности (штрих-код 221781435226), выданного фельдшером МБУ «ЦГБ № 1» <...> на имя <...> на период с 22.08.2016 по 30.08.2016 без указания даты выдачи и места работы указанного лица.

Вместе с тем, в вышеуказанной жалобе ООО ГК «Роскоммерц» (вх. № 6682э от 01.09.2016) ссылалось на следующие обстоятельства: «**26 августа 2016 года** Заказчику было направлено электронное письмо по электронной почте, указанной в извещении о проведение электронного аукциона [pfrsao\\_11@mail.ru](mailto:pfrsao_11@mail.ru) с уведомлением о болезни директора ООО ГК «Роскоммерц» и просьбой об увеличении сроков заключения государственного контракта в связи с наступившими обстоятельствами неопределимой силы и применения п. 16 ст. 70 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», однако каких либо действий Заказчик не предпринял.

29 августа 2016 года ООО ГК «Роскоммерц» телефонограммой известило Заказчика об отсутствии и **болезни должностного лица, которое имеет право подписывать контракт от имени Участника. По состоянию на 31 августа 2016 года** ООО ГК «Роскоммерц» не имело технической возможности подписывать контракт **в связи с отсутствием пользователя электронно-цифровой подписи** и доступа к системе интернет».

Комиссия отмечает, что в данном случае имеются противоречивые сведения относительно периода отсутствия директора ООО ГК «Роскоммерц» <...> по причине его болезни.

Более того, приведенные в жалобе ООО ГК «Роскоммерц» обстоятельства были опровергнуты представленными (вх. № 6819 от 06.09.2016) возражениями заказчика:

«Требования, установленные ч. 3 и ч. 4 ст. 70, во взаимосвязи с ч. 13 ст. 70 Закона о контрактной системе, победитель аукциона должен был выполнить не позднее 29.08.2016г.

Между тем, победителем аукциона в указанный выше срок не направлены заказчику подписанные сертификатом усиленной электронной подписи проект контракта и необходимые документы об обеспечении исполнении контракта или протокол разногласий к проекту контракта, что подтверждается сообщением от электронной торговой площадки, поступившим 30.08.2016 на электронную почту заказчика ([pfrsao\\_11@mail.ru](mailto:pfrsao_11@mail.ru)) (прилагается).

В связи с чем, 30.08.2016г. заказчик признал победителя аукциона уклонившимся от заключения контракта, о чём на электронной торговой площадке был опубликован соответствующий протокол (прилагается).

В силу ч. 9 ст. 105 Закона о контрактной системе к жалобе прикладываются документы, подтверждающие её обоснованность.

Доводы победителя аукциона, признанного заказчиком уклонившимся от заключения контракта, основаны на невозможности им в установленный срок подписать государственный контракт вследствие отсутствия доступа к системе Интернет и болезни должностного лица, имеющего право действовать от имени победителя аукциона.

Кроме того, по мнению подателя жалобы, при наличии указанных обстоятельств непреодолимой силы, заказчик должен был продлить срок подписания победителем аукциона контракта.

Вместе с тем, победителем аукциона не представлены в контрольный орган в сфере закупок непосредственно уведомление (электронное письмо), доказательства направления данного уведомления на электронную почту (факс) заказчика и получения последним данного уведомления, доказательства наличия технических проблем с сетью Интернет и болезни должностного лица, имеющего право действовать от имени победителя аукциона.

Победитель аукциона не направлял 26.08.2016г. на электронную почту заказчика уведомление о наличии обстоятельств, препятствующих в установленный срок подписать контракт и представить документы об обеспечении исполнения контракта, что подтверждается скан-копией с электронной почты заказчика (прилагается).

Также победитель аукциона не направлял 29.08.2016 заказчику соответствующую телефонограмму, что подтверждается ксерокопией из журнала приема телефонограмм (прилагается), который ведётся специалистом группы по кадрам и ведению делопроизводства в порядке, установленном Инструкцией по делопроизводству, утверждённой приказом начальника управления от 18.03.2015 № 60.

Кроме того, наличие технических проблем с сетью Интернет не является обстоятельством непреодолимой силы, что согласуется, в том числе с позицией, изложенной в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Обеспечение исполнения контракта перечислено победителем аукциона только

31.08.2016, что подтверждается платёжным поручением от 31.08.2016 № 1243, приложенным к жалобе, однако доказательства, препятствующие перечислению обеспечения исполнения контракта в период с 22.08.2016. по 29.08.2016. податель жалобы в контрольный орган в сфере закупок также не представил.

В связи с тем, что победитель аукциона перечислил обеспечение исполнения контракта позже установленного срока, заказчик 01.09.2016 вернул указанное обеспечение, что подтверждается платёжным поручением № 34206 (прилагается)».

При этом Комиссия отмечает, что 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 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.

В силу указанного болезнь директора ООО ГК «Роскоммерц» <...> не относится к обстоятельствам непреодолимой силы, что подтверждается также и судебной практикой (например, Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 30 августа 2016 года № Ф09-8680/16 по делу № А07-24331/2015).

Также Комиссия отмечает, что ООО ГК «Роскоммерц» не представлено

доказательств того обстоятельства, что исключительно директор Общества имеет право действовать от имени победителя электронного аукциона, в том числе имеет полномочия на подписание усиленной электронной подписью проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта

Таким образом, доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и документ в обеспечении исполнения контракта, в Омское УФАС России не представлено.

Кроме того, включение участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого поставщика (подрядчика, исполнителя) недобросовестного поведения. При этом недобросовестность юридического 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.

Данная позиция также подтверждается судебной практикой (например, Постановлением Арбитражного суда Московского округа от 11 марта 2016 года по делу № А40-102202/2016).

Кроме того, уклонение от заключения государственного 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 контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию финансов федерального бюджета), 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.

Учитывая, что протокол подведения итогов электронного аукциона от 16.08.2016, в соответствии с которым ООО ГК «Роскоммерц» признано победителем электронного аукциона, был размещен на официальном сайте ЕИС **16.08.2016**, то соответственно, Общество с 16.08.2016 владело информацией о том, что оно стало победителем электронного аукциона.

Срок направления проекта контракта и документа в обеспечение исполнения контракта, подписанных усиленной электронной подписью лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона - **с 23.08.2016 по 29.08.2016**  
**включительно**, между тем ООО ГК «Роскоммерц» в указанный процессуальный срок не разместило на официальном сайте ЕИС данные документы.

Таким образом, у ООО ГК «Роскоммерц» имелось достаточно времени для подписания контракта и представления документа в обеспечение исполнения контракта до **26.08.2016**, при том, что Обществом не представлены документы, подтверждающие наличие обстоятельств, препятствующих предоставлению обеспечения исполнения контракта в указанный срок.

Из представленных заказчиком материалов и приложенных к вышеуказанной жалобе Общества документов следует, что денежные средства в обеспечение исполнения контракта были перечислены ООО ГК «Роскоммерц» заказчику только лишь 31.08.2016, т.е. после истечения предусмотренного Федеральным законом о контрактной системе срока для предоставления документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта. Следовательно, у заказчика отсутствовали основания для заключения контракта.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют об уклонении Общества от заключения контракта, в данном случае социально значимого (для обеспечения доступной среды для маломобильных групп населения), следовательно, сведения об ООО ГК «Роскоммерц» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 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», 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 ГК «Роскоммерц» (ИНН <...>), представленные Государственным учреждением – Управлением Пенсионного фонда Российской Федерации в Советском административном округе г. Омска в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона для обеспечения доступной среды для маломобильных групп населения (извещение № 0252100002516000007), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

**2.** Сведения о директоре общества с ограниченной ответственностью ГК «Роскоммерц» <...> (ИНН <...>), представленные Государственным учреждением – Управлением Пенсионного фонда Российской Федерации в Советском административном округе г. Омска в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона для обеспечения доступной среды для маломобильных групп населения (извещение № 0252100002516000007), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

**3.** Сведения об учредителях общества с ограниченной ответственностью ГК «Роскоммерц»: <...> (ИНН <...>), <...> (ИНН <...>), представленные Государственным учреждением – Управлением Пенсионного фонда Российской Федерации в Советском административном округе г. Омска в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона для обеспечения доступной среды для маломобильных групп населения (извещение № 0252100002516000007), 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:

<...>

<...>