

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-14-288/16 о рассмотрении сведений об уклонении участника закупки от заключения контракта

г. Якутск
года

резюлютивная часть оглашена 19 января 2017

изготовлено в полном объеме 24 января 2017
года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия), в следующем составе:

<...> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заказчика Государственного казенного учреждения «Служба государственного заказчика Республики Саха (Якутия)» (далее также – ГКУ «СГЗ РС(Я)», заказчик): <...> (представитель по доверенности);

от заинтересованного лица общества с ограниченной ответственностью «Квадратный метр» (далее также – ООО «Квадратный метр», Общество, заинтересованное лицо): <...> (генеральный директор),

рассмотрев представленные заказчиком ГКУ «СГЗ РС(Я)» сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки обществе с ограниченной ответственностью «Квадратный метр», в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение проектных работ по объекту: «Школа сад на 90/40 мест в с.Туора-Кюель Чурапчинского улуса» (извещение № 0116200007916009015), действуя на основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг

для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (далее также – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), пунктов 9, 10 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062,

у с т а н о в и л а:

29 декабря 2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили представленные заказчиком ГКУ «СГЗ РС(Я)» сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки обществе с ограниченной ответственностью «Квадратный метр», в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение проектных работ по объекту: «Школа сад на 90/40 мест в с.Туора-Кюель Чурапчинского улуса» (извещение № 0116200007916009015).

Рассмотрение дела назначено на 10 часов 00 минут 19 января 2017 года.

До рассмотрения дела от заинтересованных лиц возражений не поступило.

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика пояснил следующее.

По результатам открытого конкурса на выполнение проектных работ по объекту: «Школа сад на 90/40 мест в с.Туора-Кюель Чурапчинского улуса» победителем закупки признано ООО «Квадратный метр».

В установленный срок контракт нарочно передан Обществу на подпись.

До 08 декабря 2016 года Обществом не предоставлено обеспечение исполнения контракта.

19 декабря 2016 года принято решение об отказе от заключения контракта с Обществом.

В ходе рассмотрения дела генеральный директор Общества пояснил следующее.

От заказчика получен проект контракта, который был подписан со стороны Общества и представлен заказчику.

Подтверждает, что до 08 декабря 2016 года обеспечение исполнения контракта не представлено.

Общество обратилось в агентство сопровождения госзакупок для получения обеспечения исполнения контракта. Какой-либо договор с таким агентством не заключался.

13 декабря 2016 года Общество получило проект банковской гарантии.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

27 октября 2016 года уполномоченным органом Государственным комитетом Республики Саха (Якутия) по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0116200007916009015 о проведении открытого конкурса на выполнение проектных работ по объекту: «Школа сад на 90/40 мест в с.Туора-Кюель Чурапчинского улуса», а также конкурсная документация.

Начальная (максимальная) цена контракта составила 3 995 371,00 руб.

25 ноября 2016 года проведена процедура рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе, о чем составлен протокол № ПРО1.

Согласно данному протоколу победителем закупки признано ООО «Квадратный метр».

19 декабря 2016 года заинтересованное лицо признано заказчиком уклонившимся от заключения контракта, о чем составлен протокол № 0116200007916009015-ПО.

27 декабря 2016 года заключен контракт с участником закупки ОАО «Якутагропромпроект» (реестровый номер контракта 21435138461 16 000309).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) приняла решение включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации сведения об ООО «Квадратный метр» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 10 статьи 53 Закона о контрактной системе результаты рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе фиксируются в протоколе рассмотрения и оценки таких заявок.

Согласно части 12 статьи 53 Закона о контрактной системе протоколы, указанные в [частях 10](#) и [11](#) настоящей статьи, составляются в двух экземплярах, которые подписываются всеми присутствующими членами конкурсной комиссии. К этим протоколам прилагается информация, предусмотренная [пунктом 2 части 2 статьи 51](#) настоящего Федерального закона. Один экземпляр каждого из этих протоколов хранится у заказчика, другой экземпляр в течение трех рабочих дней с даты его подписания направляется победителю конкурса или участнику конкурса, подавшему единственную заявку на участие в конкурсе, с приложением проекта контракта, который составляется путем включения в данный проект условий контракта, предложенных победителем конкурса или участником конкурса, подавшим единственную заявку на участие в конкурсе. Протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе, протокол рассмотрения единственной заявки на участие в конкурсе с указанными приложениями размещаются заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанных протоколов.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе № ПРО1 от 25 ноября 2016 года победителем закупки признано ООО «Квадратный метр».

В ходе рассмотрения дела представителем заказчика пояснено, что 30 ноября 2016 года контракта был вручен заинтересованному лицу.

В соответствии с частью 2 статьи 54 Закона о контрактной системе контракт заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе или при проведении закрытого конкурса с даты подписания такого протокола. При этом контракт заключается только после предоставления участником конкурса обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями настоящего [Федерального закона](#).

Согласно части 3 статьи 54 Закона о контрактной системе в течение десяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в конкурсе или при проведении закрытого конкурса с даты подписания такого протокола победитель конкурса обязан подписать контракт и представить все экземпляры контракта заказчику. При этом победитель конкурса одновременно с контрактом обязан представить заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта в размере, который предусмотрен конкурсной документацией или [частью 1 статьи 37](#) настоящего Федерального закона. В случае, если победителем конкурса не исполнены требования настоящей части, такой победитель признается уклонившимся от заключения контракта.

Из материалов дела установлено, что вышеуказанный протокол был размещен на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru 28 ноября 2016 года.

Таким образом, до 08 декабря 2016 года включительно Общество должно было подписать контракт и представить заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта.

Между тем, из материалов дела установлено, что заинтересованным лицом до 08 декабря 2016 года включительно не представлены заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта.

В ходе рассмотрения дела представителем заказчика пояснено, что 19 декабря 2016 года принято решение об отказе от заключения контракта с Обществом, поскольку Обществом не предоставлено обеспечение исполнения контракта.

В ходе рассмотрения дела генеральным директором Общества пояснено, что Общество обратилось в агентство сопровождения госзакупок для получения обеспечения исполнения контракта.

Между тем, надлежащих доказательств того, что до 08 декабря 2016 года Общество обращалось в такое агентство для получения банковской гарантии, а также сведений об иных действиях по получению обеспечения исполнения контракта, Обществом как до рассмотрения дела, так и в ходе рассмотрения дела в материалы дела не представлено.

Согласно извещению № 0116200007916009015 о проведении электронного аукциона размер обеспечения исполнения контракта составляет 1 198 611,30 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 96 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. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

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

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе *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.*

Также в реестре банковских гарантий на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru отсутствуют сведения о выданной заинтересованному лицу банковской гарантии по извещению № 0116200007916009015 о проведении открытого конкурса, также Обществом не представлены в материалы дела документы, свидетельствующие о перечислении денежных средств в качестве обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, заинтересованным лицом в регламентированный срок не представлено обеспечение исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае, если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> заказчик в течение трех рабочих дней с даты заключения контракта с указанным участником направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также выписку из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке или из протокола о результатах закупки в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя), участника закупки, заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> и иные свидетельствующие об отказе победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта документы.

Таким образом, включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) подлежат сведения о лицах, которые уклонились от заключения государственных/муниципальных контрактов.

Уклонение хозяйствующего субъекта от заключения контракта предполагает его недобросовестное поведение.

27 декабря 2016 года заключен контракт между заказчиком и участником закупки ОАО «Якутагропромпроект» (реестровый номер контракта 21435138461 16 000309).

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

Как следует из материалов дела, ООО «Квадратный метр» признано победителем открытого конкурса.

В силу указанного, антимонопольный орган считает, что заказчик правомерно, руководствуясь статьей 54 Закона о контрактной системе, признал ООО «Квадратный метр» уклонившимся от заключения контракта и направил соответствующие сведения и документы в антимонопольный орган для включения данного лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов (ч.7).

Антимонопольный орган считает, что включение общества в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого подрядчика недобросовестного поведения. При этом, недобросовестность юридического лица, должна определяться не его виной, т.е. психическим отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливостью и осмотрительностью, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Учитывая, что отношения по заключению договора (контракта) носят гражданско-правовой характер, Комиссия Якутского УФАС России исходит из того, что Общество обязано доказать, что при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Более того, поскольку Общество не исполнило свое обязательство по заключению договора, вытекающие из статуса победителя открытого конкурса, в рамках осуществления им предпринимательской деятельности, оно 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 (ст. 401 Гражданского кодекса

Российской Федерации).

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России считает, что Общество не заключило названный контракт в установленный срок, поскольку не проявило той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства. Доказательства обратного в деле отсутствуют.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что заинтересованное лицо заблаговременно совершало действия по предоставлению обеспечения исполнения контракта в сроки, установленные Законом о контрактной системе.

Согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [законом](#) порядке.

Следовательно, ООО «Квадратный метр», самостоятельно совершая определенные действия (подача заявки на участие в торгах и т.д.), обязано было предполагать возможные последствия своих действий и неслось риски, в том числе, негативные при осуществлении предпринимательской деятельности.

Заинтересованное лицо, участвуя в общественных отношениях, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд, обязано предвидеть наступление вредных последствий своего действия (бездействия).

Указанные выше обстоятельства свидетельствуют о том, что непредставление обеспечения исполнения контракта явилось следствием недобросовестного поведения заинтересованного лица и обусловлено субъективными причинами: небрежностью ООО «Квадратный метр» при подписании государственного контракта.

Якутское УФАС России усматривает в действиях ООО «Квадратный метр» признаки недобросовестности, поскольку принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, ООО «Квадратный метр» становится участником конкурса и несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных [Законом](#) о контрактной системе, действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию государственных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от Общества большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта, и в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого [Закона](#), в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним как лицом, признанным победителем открытого конкурса.

В силу части 2 статьи 2.1 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена

административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно п. 16.1 [Постановления](#) Пленума ВАС РФ от 20.11.2008 N 60 при рассмотрении дел об административных правонарушениях арбитражным судам следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в [части 2 статьи 2.1](#) КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины ([статья 2.2](#) КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях [Особенной части](#) КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению ([часть 2 статьи 2.1](#) КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в [части 1](#) или [части 2 статьи 2.2](#) КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Таким образом, Общество предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Состав нарушения Закона о контрактной системе в виде уклонения от заключения контракта является формальным, то есть независимо от последствий такое нарушение Закона о контрактной системе послужит основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Существенная угроза охраняемым правоотношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий уклонения от заключения контракта, но и в пренебрежительном отношении субъекта предпринимательской деятельности к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям закона и конкурсной документации.

В ходе рассмотрения дела о включении сведений в реестр установлены событие уклонения победителя контракта от заключения контракта, виновность Общества в нарушении Закона о контрактной системе.

Учитывая приведенные выше обстоятельства, применив положения части 13 статьи 70, части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) считает, что ООО «Квадратный метр» уклонилось от заключения государственного контракта, факт уклонения участника закупки от заключения государственного контракта в ходе рассмотрения дела подтвердился, следовательно, у Комиссии Якутского УФАС России имеются правовые основания для включения сведений об ООО «Квадратный метр» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации.

При этом, сама мера ответственности, состоящая во включении недобросовестных контрагентов в соответствующий реестр, является законной и подлежит применению именно к тем лицам, которые своими действиями способствовали уклонению от заключения государственных контрактов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по результатам проверки факта уклонения участника закупки от заключения государственного контракта,

р е ш и л а:

Включить в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации сроком на два года информацию, представленную заказчиком об обществе с ограниченной ответственностью «Квадратный метр» (место нахождения: 677000, Российская Федерация, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Ярославского, д.6, оф. 42, ИНН 1435240962; сведения об учредителе (участнике) юридического лица/сведения о единоличном исполнительном органе (генеральном директоре): <...>, ИНН<...>), в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение проектных работ по объекту: «Школа сад на 90/40 мест в с.Туора-Кюель Чурапчинского улуса» (извещение № 0116200007916009015).

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

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>