

АО «Окружная газета ЮЗАО»

Нагорная ул., 26/1,

Москва, 117186

АО «Аудиторская фирма «Уральский союз»

пер. Большой Факельный, д. 3, оф. 145, Москва, 109004

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,

Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 077/07/5-11423/2019 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

08.10.2019

г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «Окружная газета ЮЗАО» (далее также — Заказчик), **поданное** в соответствии со статьей 5 **Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** (далее - Закон о закупках), Постановлением

Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило Обращение АО «Окружная газета ЮЗАО» о проведении проверки факта уклонения АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» от заключения договора на оказание услуг по проведению финансового аудита по результатам проведения Конкурса (реестровый № 0473200004219000001, далее — Закупка).

В соответствии с положениями, содержащимися в пункте 1 статьи 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 о контрактной системе) ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно пункту 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 (далее — Постановление Правительства № 728) ФАС России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля (надзора) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В силу прямого указания федерального законодателя бюджетные учреждения, а также государственные, муниципальные унитарные предприятия, осуществляющие закупки для государственных и муниципальных нужд, действуют в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (части 1 и 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе).

Часть 2 и пункты 1 - 3 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе содержат случаи, когда названные выше субъекты осуществляют закупку на основании Закона о закупках, который в пунктах 4 - 6 части 2 статьи 1 устанавливает аналогичные предписания.

Согласно положениям статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе. В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров. При этом порядок включения хозяйствующих субъектов в реестр недобросовестных поставщиков устанавливается Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 года № 331 (далее - Положение) ФАС ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные федеральными законами «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в пределах своей компетенции.

В соответствии с частью 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.

Исходя из положений, содержащихся в пунктах 5 и 6 статьи 3 поименованного закона, государственный заказчик - государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом», Государственная корпорация по космической деятельности «Роскосмос», орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки; муниципальный заказчик - муниципальный орган или муниципальное казенное учреждение, действующие от имени

муниципального образования, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени муниципального образования и осуществляющие закупки.

Согласно пункту 7 статьи 3 Закона о контрактной системе заказчик - государственный или муниципальный заказчик либо в соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о контрактной системе - бюджетное учреждение, осуществляющее закупки. Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в том числе бюджетным учреждением, государственными унитарными предприятиями, муниципальными унитарными предприятиями для собственных нужд устанавливаются Законом о закупках (пункты 4 и 5 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

Согласно части 5 статьи 15 Закона о контрактной системе при предоставлении в соответствии с Бюджетным кодексом Российской Федерации бюджетных инвестиций юридическому лицу, не являющемуся государственным или муниципальным учреждением, государственным или муниципальным унитарным предприятием, в случае реализации инвестиционных проектов по строительству, реконструкции и техническому перевооружению объектов капитального строительства, на такое юридическое лицо при осуществлении им закупок за счет указанных средств распространяются положения Закона № 44-ФЗ, регулирующие деятельность заказчика, в случаях и в пределах, которые определены в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации в рамках договоров об участии Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в собственности субъекта инвестиций.

Часть 2 и пункты 1 - 3 части 2.1 статьи 15 Закона о контрактной системе содержат случаи, когда названные выше субъекты осуществляют закупку на основании Закона о закупках, который в пунктах 4 - 6 части 2 статьи 1 устанавливает аналогичные предписания.

В случае, если закупка в соответствии с Законом о контрактной системе производится заказчиком, указанным в части 2 статьи 1 Закона о закупках, в отношении уклонения участника закупки от заключения контракта, расторжения договора применяются положения Закона о закупках, регламентирующего порядок включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Указанная правовая позиция о применимости процедуры, установленной Законом о закупках, к правоотношениям, возникшим в сфере

регулирования законодательства о контрактной системе, высказана Верховным Судом Российской Федерации в определении от 16.11.2016 № 305-КГ16- 11281.

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, Комиссия установила следующее.

18.06.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 19.07.2019 № 0473200004219000001 победителем было признано АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» с ценовым предложением в размере 89 000,00 руб.

Согласно пункту 6.1 Закупочной документации в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора Исполнитель размещает на электронной площадке проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени Исполнителя, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. Обеспечение исполнения договора предоставляется в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора, указанной в конкурсной документации.

В случае если участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора предоставляется в соответствии с частью 2, частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе 44-ФЗ. Предоставляемое обеспечение должно соответствовать требованиям ст. ст. 37, 45, 96 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Договор заключается после предоставления Исполнителем обеспечения его исполнения с учетом требований ч. 2, ч. 3 ст. 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (пункт 6.2 Закупочной документации).

26.07.2019 Заказчик направил Обществу проект договора.

Таким образом, крайний срок на подписание проекта договора Обществом - 31.07.2019.

В связи с неподписанием со стороны Общества договора 05.08.2019 АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» признано уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 6.1.2 в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе Протокола подведения итогов конкурса в электронной форме в соответствии с ч. 12 ст. 54.7 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта.

Таким образом, крайним сроком направления проекта договора со стороны Заказчика, являлось 25.07.2019, в связи с чем Заказчик нарушил на один день, срок размещения договора

Согласно письму ФАС России от 04.08.2014 № ИА/31163/14 в ходе заседания Комиссии первоначально подлежат проверке действия Заказчика в части соблюдения последним порядка заключения договора, установленного закупочной документацией.

При нарушении Заказчиком порядка заключения договора, установленного документацией о закупке, в том числе в части сроков и формы передачи проекта договора участнику закупки, с которым заключается договор по результатам проведения закупки, сведения о таком участнике не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с нарушением Заказчиком порядка заключения договора.

При таких обязательствах, Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, учитывая факт нарушения Заказчиком порядка заключения договора, установленного Закупочной документацией, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с тем, в рамках рассмотрения Обращением Обществом были представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела, из которых следует, что 25.07.2019 Обществом было внесено обеспечение договора, что подтверждается платежным поручением от 25.07.2019 № 685.

25.07.2019 у Общества сменился генеральный директор, в связи с чем победитель не имел возможности подписать электронной цифровой подписью проект договора ввиду того, что по состоянию на 31.07.2019 соответствующие изменения внесены не были, о чем Общество

уведомило Заказчика письмом от 30.07.2019 и протоколом разногласий от 31.07.2019.

Комиссия, принимая во внимание доводы Общества, считает необходимым отметить следующее.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлениями Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определениями от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

Для признания Общества недобросоветным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях Общества умысла по незаключению договора. Напротив, все действия АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» были

направлены на заключение договора, свидетельствовали о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая внесение обеспечения исполнения договора приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об АО «Аудиторская фирма «Уральский союз» (ИНН: 7705040076; ОГРН: 1027700302310; адрес местонахождения: 109004, Москва, Б. Факельный пер., д. 3) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений (но не заключение территориального органа о наличии оснований для включения в реестр) об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.