

Решение № РНП-55-60/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

29 июня 2018 г.

г. Омск

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

<...> - <...>;

<...> - <...>;

<...> - <...>.

рассмотрев представленные муниципальным предприятием города Омска «Тепловая компания» (далее – заказчик) сведения об индивидуальном предпринимателе <...> (далее – ИП <...>, победитель, поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) (далее – Реестр) в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения электронного аукциона на поставку агрегата насосного (Реестровый номер «31.129.18») (извещение № 0600600005418000128) (далее – электронный аукцион, договор),

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность от 12.09.2017 № 5040-МП/04);

в отсутствие представителя ИП <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения сведений,

У С Т А Н О

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. № 5398 от 18.06.2016) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ИП <...> от заключения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 08.05.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) было размещено извещение № 0600600005418000128 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 2531366 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 18.05.2018 на участие в закупке поступило две заявки, все участники были допущены к участию в аукционе. 21.05.2018 в электронном аукционе приняли участие два участника закупки, наименьшее

предложение о цене контракта 1632731,07 руб. сделано участником с порядковым номером заявки 1 (ООО ТПК «Алтайгидромаш»), при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 35,5 %.

Исходя из протокола подведения итогов электронного аукциона от 22.05.2018, заявка участника с порядковым номером заявки 1 признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе, победителем признан участник с порядковым номером заявки 2 ИП <...> с ценой договора 1645387,9 руб. снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 35 %.

22.05.2018 в Омское УФАС России поступила жалоба ООО ТПК «Алтайгидромаш» на действия заказчика при осуществлении данной закупки, при этом определение поставщика было приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

По результатам рассмотрения жалобы общества, Комиссией Омского УФАС России вынесено решение № 03-10.1/157-2018 от 29.05.2018 о признании жалобы ООО ТПК «Алтайгидромаш» необоснованной.

Хронология заключения договора, представленная оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 5484э от 20.06.2018), а также заказчиком, свидетельствует о следующем:

31.05.2018 – проект контракта направлен победителю на подпись.

04.06.2018 – истек 13-ти дневный срок для направления протокола разногласий.

05.06.2018 – ИП <...> создан протокол разногласий.

07.06.2018 – проект контракта повторно направлен ИП <...> на подпись

13.06.2018 – Контракт перешёл из состояния «Контракт отправлен участнику на подпись» в состояние «Участник не подписал контракт в регламентированный срок».

15.06.2018 – Контракт перешёл из состояния «Участник не подписал контракт в регламентированный срок» в состояние «Участник признан уклонившимся от заключения контракта».

15.06.2018 – заказчиком составлен протокол признания победителя уклонившимся от заключения договора в связи с не подписанием проекта договора в установленный срок, а также не предоставлением документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора, а также информации, подтверждающей добросовестность такого участника.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения заказчика, в результате проверки факта уклонения ИП <...> от заключения договора на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об индивидуальном предпринимателе <...> 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 22.05.2018 был размещен на официальном сайте ЕИС 25.05.2018.

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 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 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе установлено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее

чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи (часть 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе обеспечение, указанное в [частях 1 и 2](#) настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Кроме того, 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 № 0600600005418000128 указано: *«Требуется обеспечение исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта – 126568.30. 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)».*

Также в извещении № 0600600005418000128 указано: *«В соответствии с частью 2 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» если участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ.»*, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ».

Из подпункта 5.1.1 пункта 5.1 раздела 5 «Условия заключения и исполнения договора» документации об аукционе следует: *«Размер обеспечения исполнения контракта – 5 %*

начальной (максимальной) цены договора, что составляет 126 568,30 руб.».

При этом подпунктом 5.1.4 указанного раздела документации об аукционе, в частности установлено: «Исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком или внесением денежных средств на счет заказчика. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно».

Кроме того, подпунктом 5.1.7 данного раздела документации об аукционе, установлено следующее: В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене договора, участник закупки, с которым заключается договор, предоставляет обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о проведении электронного аукциона, или информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки, в соответствии с ч. 3 ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ».

Учитывая тот факт, что в ходе проведения электронного аукциона ИП <...> была снижена цена контракта более чем на двадцать пять процентов, в соответствии с требованиями статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в срок по 13.06.2018 включительно победитель аукциона обязан был подписать проект контракта и предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об электронном аукционе, или информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки, направить протокол разногласий.

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.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр по данному основанию помимо факта нарушения необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

В целях проверки фактов указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ИП <...> по месту нахождения индивидуального предпринимателя (620010, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Славянская, д. 49, кв. 88) заказное письмо (исх. № 03-5213 от 19.06.2018) с почтовым идентификатором 64401029478326 о представлении в срок не

позднее 27.06.2018 письменных пояснений по факту уклонения ИП Богомазова С.В. от заключения договора с приложением подтверждающих документов, в данном письме также содержалось уведомление о рассмотрении 29.06.2018 в 10:40 час. настоящего обращения заказчика.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<https://www.pochta.ru/tracking#>), указанное письмо с почтовым идентификатором 64401029478326 адресату не было вручено, при этом указано, что почтовое отправление имеет запись «27 июня 2018, 18:05 Неудачная попытка вручения».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты все действия для надлежащего уведомления ИП <...> о месте, дате и времени рассмотрения материалов обращения заказчика.

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 ИП <...> каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта и добросовестности, не представлено.

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

Совершая действия (бездействие) в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию бюджетной субсидии), 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 закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения договора наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки ИП Богомазовым С.В. в адрес заказчика не представлено ни подписанного проекта договора, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения договора и добросовестности участника в соответствии со статьей 37 Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что начальная (максимальная) цена договора была снижена на 35 %.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении ИП <...> от заключения договора, следовательно, сведения об ИП Богомазове С.В. 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:

В связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения электронного аукциона на поставку агрегата насосного (Реестровый номер «31.129.18») (извещение № 0600600005418000128) **включить в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года** представленные муниципальным предприятием города Омска «Тепловая компания» **сведения об индивидуальном предпринимателе** <...> (ИНН: <...>, 620010, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Славянская, д. 49, кв. 88).

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

<...>

<...>

<...>

<...>

<...>