

Решение
по делу №06/3378-17-РНП
о включении информации в реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

19.09.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:
Заявителя О. Е. Чернюх (по доверенности),
Ответчика И. Н. Смаль (по доверенности), —

рассмотрев обращение Заявителя № 403/2427 от 07.09.2017 (вх. №4427 от 07.09.2017) о включении информации об ООО «Оборонторг» (...) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в виду признания Ответчика уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Изготовление и монтаж отделки и мебели рейдового водолазного катера пр.А160» (номер извещения 0500500001617000020) (далее – Аукцион), в соответствии со статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062,

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об Ответчике - победителе Аукциона в виду признания его уклонившимся от заключения государственного контракта по результатам Аукциона.

Крымским УФАС России принято уведомление о рассмотрении дела №06/3378-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 07.09.2017 №06/10037, направленное Заявителю, Ответчику и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru>).

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Ответчиком, Комиссия установила следующее.

Согласно извещению о проведении закупки, документации об Аукционе, протоколам, составленным при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение размещено Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) - 23.05.2017;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 16 386 333,33 рублей;
- дата и время окончания подачи заявок: 08.06.2017 15:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей: 13.06.2017; дата проведения Аукциона: 16.06.2017;
- на участие в Аукционе подано 3 заявки, 1 заявка отклонена;
- в ходе проведения Аукциона предложение о цене контракта подавали 2 участника, снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 26,83%.

По итогам заседания Аукционной комиссии Заказчика принят Протокол подведения итогов электронного аукциона от 04.08.2017 №0500500001617000020-3-1 (далее – Итоговый протокол), согласно которому заявка ООО «Оборонторг» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об Аукционе.

Итоговый протокол Аукциона размещен Заказчиком в единой информационной системе 04.08.2017 9:20.

В силу части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой

информационной системе указанного в части 8 статьи 69 Закона о контрактной системе 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 статьи 70 Закона о контрактной системе 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. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива). При этом частью 4 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе, 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.

Заявитель в обращении указал следующее: «...Победителем определения поставщика согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0500500001617000020 от 04.08.2017 было признано ООО "Оборонторг".

В соответствии с ч. 13 ст. 70 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (далее - Закон N 44-ФЗ) победитель был признан уклонившимся от заключения контракта, так как направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ, но истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов.

На основании ч. 14 ст. 70 Закона N 44-ФЗ 04.09.2017 заказчиком ФГУП «СЗ «Море» был заключен контракт с участником электронного аукциона, заявке которого был присвоен второй номер (Индивидуальный предприниматель Попов Алексей Александрович)...» (цитата обращения Заявителя).

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

В силу части 14 статьи 70 Закона о контрактной системе 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.

Согласно части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае, если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с Законом о контрактной системе 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 статьи 104 Закона о контрактной системе, 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.

Заказчик письмом № 403/2427 от 07.09.2017 обратился в Крымское УФАС России о включении информации в отношении ООО «Оборонторг» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Заказчиком также предоставлены сведения, предусмотренные пунктами 1 - 3 части 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

В соответствии с абзацем третьим части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что 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.

В соответствии 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.

Крымское УФАС России, с целью объективного рассмотрения сложившейся ситуации, уведомлением о рассмотрении дела №06/3378-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 07.09.2017 №06/10037, направленным ООО «Оборонторг» в электронном виде, указало о необходимости предоставления возражений на обращение либо письменных пояснений по факту не заключения с Заказчиком контракта с документальным подтверждением причин и иных документов, материалов, имеющих отношение к рассматриваемому вопросу, а также обеспечить явку в Крымское УФАС России представителя на представление интересов Ответчика на заседании Комиссии.

На заседании Комиссии представитель ООО «Оборонторг» не согласился с заявлением Заказчика о включении сведений об Ответчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и пояснил следующее: «...ООО «Оборонторг» не согласен с решением Заказчика поскольку при вынесении решения о признании ООО «Оборонторг» уклонившимся от подписания контракта Заказчиком не были учтены следующие обстоятельства:

1.

Согласно письма ФАС России от 17.09.2014 № АЦ/37487/14 «О направлении информации» с целью обеспечения прав и законных интересов победителя электронного аукциона, ФАС России обращает внимание на неправомерность блокирования оператором электронной площадки возможности направления победителем электронного аукциона протокола разногласий до истечения тринадцати календарных дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона. Возможность направления протокола разногласий 18.08.2017г. была предоставлена электронной торговой площадкой на сайте: <http://www.rfs-tender>, о чем свидетельствует карточка контракта № Ф.2017.345745, оператором электронной площадки РТС- тендер был установлен срок направления протокола разногласий победителем электронного аукциона до 23:59 час. 18.08.2017г.

Согласно п. 3 ст. 10 ГК РФ установлена презумпция добросовестности действий участников гражданских правоотношений.

Согласно ч. 16 ст. 70 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в случае наличия принятых судом или арбитражным судом судебных актов либо возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих подписанию контракта одной из сторон в установленные настоящей статьей сроки, эта сторона обязана уведомить другую сторону о наличии данных судебных актов или данных обстоятельств в течение одного дня. При этом течение установленных настоящей статьей сроков приостанавливается на срок исполнения данных судебных актов или срок действия данных обстоятельств, но не более чем на тридцать дней. В случае отмены, изменения или исполнения данных судебных актов или прекращения действия данных обстоятельств соответствующая сторона обязана уведомить другую сторону об этом не позднее дня, следующего за днем отмены, изменения или исполнения данных судебных актов или прекращения действия данных обстоятельств.

В соответствии с ч. 3 ст. 401 ГК РФ 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.

Направление протокола разногласий 18.08.2017г. было обусловлено отсутствием у ООО «Оборонторг» технической возможности направления протокола ввиду возникновения обстоятельств непреодолимой силы, а именно, ввиду отключения электроэнергии в здании по адресу: Сахалинская область, г. Южно-Сахалинск ул. Хабаровская, 10. Отключение электроэнергии по указанному адресу имело место 17.08.2017г., 19.08.2017г. согласно справке филиала «Распределительные сети» ПАОЭиЭ «Сахалинэнерго» от 14.09.2017г. № 516-02 в связи с производством работ в электрических сетях. Об отключении электроэнергии заказчик был уведомлен посредством телефонной связи по номеру: 7(36562)29170. В связи с чем, учитывая то, что для направления протокола разногласий необходима электроэнергия и сеть Интернет, а также полагая, что срок, предусмотренный ч. 13 ст. 70 Закона о контрактной системе, подлежал исчислению в период с 05.08.2017г. до 23:59 час. 18.08.2017г., ООО «Оборонторг» был направлен протокол разногласия 18.08.2017г.

3.

Согласно ч. 2 ст. 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. Из смысла ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что в реестр недобросовестных поставщиков могут быть включены лишь те лица, которые осуществляли умышленные действия по уклонению от заключения контракта.

В силу ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе и п. 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, антимонопольный орган обязан осуществить проверку поступивших к нему информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения лицом контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

ООО «Оборонторг» считает, что заключению контракта воспрепятствовали обстоятельства, не зависящие от воли ООО «Оборонторг», со стороны ООО «Оборонторг» отсутствует недобросовестное, злонамеренное, противоречащее требованиям Закона о контрактной системе поведение, направленное на умышленное уклонение от заключения контракта.

ООО «Оборонторг» не уклонялось от заключения контракта с Заказчиком, а имело намерение заключить контракт, но в связи с вынесением Заказчиком неправомерного решения не имело возможности подписать и заключить контракт в установленные законодательством РФ сроки. Доказательствами, подтверждающими намерение ООО «Оборонторг» заключить контракт, являются:

1. письмо Заказчику № б/н от 21.08.2017г. об отмене протокола признания участника закупки уклонившимся, предоставлении возможности подписания проекта контракта, обеспечения доступа сотрудников Заявителя на территорию Заказчика для производства работ,
2. п/п от 21.08.2017г. № 3908 на сумму обеспечения исполнения контракта в размере 111 335,03 рублей за выдачу банковской гарантии в размере 7 373 850,00 рублей,
3. оплата оборудования, необходимого для исполнения контракта,
4. уведомление Заказчика о возникновении обстоятельств, препятствующих подписанию контракта,
5. а также то обстоятельство, что ранее решением Крымского УФАС по делу № 06/2208-17 о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок от 30.06.2017г. жалоба на действия Заказчика, поданная ООО «Оборонторг» в связи с неправомерным решением Заказчика о несоответствии заявки ООО «Оборонторг» требованиям документации об аукционе по результатам рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе № 0500500001617000020, была признана обоснованной, вторые части заявок были рассмотрены Заказчиком повторно, в результате ООО «Оборонторг» было признано победителем электронного аукциона № 0500500001617000020.

При указанных обстоятельствах, ООО «Оборонторг» не может считаться уклонившимся от заключения контракта, поскольку неподписание ООО «Оборонторг» контракта в срок до 23:59 час. 17.08.2017г. в данном случае обусловлено объективными и не зависящими от участника закупки причинами, затруднившими доступ в сеть Интернет, при отсутствии в действиях ООО «Оборонторг» признаков недобросовестности и умышленного уклонения от заключения контракта данный факт не является основанием для принятия решения о включении ООО «Оборонторг» в реестр недобросовестных поставщиков, соответственно, информация об ООО «Оборонторг» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, включение в реестр недобросовестных поставщиков нарушает права ООО «Оборонторг», поскольку будучи включенным в реестр недобросовестных поставщиков, оно не может участвовать в правоотношениях в сфере закупок. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности...» (цитаты письменных возражений Ответчика).

Ответчиком к материалам дела №06/3866-17-РНП приобщены следующие документы: справка от 14.09.2017 № 516-02; копия банковской гарантии №17777-447-62412 от 21.08.2017; копия решения по делу № 06/2208-17 от 30.06.2017г; копия платежного поручения № 3783 от 11.08.2017; копия платежного поручения № 3784 от 11.08.2017; копия платежного поручения № 3898 от 17.08.2017; копия платежного поручения № 3908 от 21.08.2017.

Поскольку Ответчик, победивший в Аукционе, в течение срока, установленного статьей 70 Закона о контрактной системе, с даты размещения Заказчиком в единой информационной системе проекта контракта, не предоставил Заказчику подписанный контракт и документ, подтверждающий предоставление Заказчику обеспечения исполнения контракта по Аукциону, не предоставил весомых доказательств обстоятельств, не позволивших ему подписать проект контракта, Комиссия приходит к выводу о том, что Ответчик уклонился от заключения с Заказчиком контракта.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 70, 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, предоставленную Федеральным государственным унитарным предприятием «Судостроительный завод «Море» об обществе с ограниченной ответственностью «Оборонторг» (...) в связи с признанием ООО «Оборонторг» уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме «Изготовление и монтаж отделки и мебели рейдового водолазного катера пр.А160» (номер извещения 0500500001617000020), включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения информации об ООО «Оборонторг» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанной информации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки, уклонившемся от заключения контракта, может быть обжалована заинтересованным лицом в судебном порядке.