

Муниципальное дошкольное образовательное учреждение «Центр развития ребёнка детский сад «Берёзка» с.«...»

Общество с ограниченной ответственностью «...»

Директору и участнику ООО «...»

АО «...»

### **РЕШЕНИЕ № 074/06/104-1606/2022**

**об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков**

**по делу № 218-РНП/2022**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 29 июня 2022 года.

В полном объеме решение изготовлено 04 июля 2022 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	«...» –	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	«...» –	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	«...» –	старшего специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Центр развития ребёнка детский сад «Берёзка» с. «...» (далее – МДОУ «ЦРР Д/С «Березка», заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «...», его участниках, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа (далее – ООО «...», общество, участник закупки) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения совместного электронного аукциона на поставку бумаги для офисной техники (извещение № 0369300014622000029) (далее – аукцион, закупка), при участии посредством видеоконференц-связи:

представителя МДОУ «ЦРР Д/С «Березка» «...», действующего на основании Приказа;

представителя ООО «...», действующего на основании доверенности от 29.06.2022 № 1,

### **УСТАНОВИЛА:**

В соответствии с частью 2 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) поступило обращение МДОУ «ЦРР Д/С «Березка» о включении сведений об ООО «...», его директоре и участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 03.06.2022 объявлено о проведении совместного электронного аукциона путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) извещения о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 240 273 рубля 81 копейка.

Обеспечение исполнения контракта – 5% от цены контракта, по которой в соответствии с Законом о контрактной системе заключается контракт.

Из извещения о проведении электронного аукциона следует, что аукцион проводился с преимуществом для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №ИЭА1 от 16.06.2022 ООО «...» признано победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС (без размещения на официальном сайте) и электронной площадки (с использованием ЕИС) – 17.06.2022.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 24.06.2022.

Как следует из сведений, размещенных в ЕИС, участник закупки 17.06.2022 разместил на электронной площадке и в ЕИС (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий в части цены контракта.

Заказчик 17.06.2022 разместил в ЕИС (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки.

Срок подписания доработанного проекта контракта со стороны участника закупки – 20.06.2022 до 23:59.

Как следует из Протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20\_1 от 22.06.2022, размещенного в ЕИС 23.06.2022, участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, не исполнил требования части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, а именно не разместил на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

ООО «...» представило письменные пояснения, которые представитель ООО «...» поддержал на заседании Комиссии. Так, ООО «...» не имело умысла уклоняться от заключения контракта. Однако из-за неправильного подсчета сроков размещения на электронной площадке подписанного проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, участник закупки не осуществил действия. Необходимые для заключения контракта.

Вместе с тем, ООО «...» 21.06.2022 предоставило обеспечение исполнения контракта, что подтверждается платежным поручением от 21.06.2022 № 421.

Более того, как следует из пояснений представителя ООО «...», контракты с другими заказчиками по совместному аукциону со стороны ООО «...» заключены.

Таким образом, по мнению ООО «...», участник закупки не уклонялся от заключения контракта, а, наоборот, предпринял все меры для заключения контракта.

*Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.*

Согласно части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее в настоящей статье - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если настоящим Федеральным законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 настоящей статьи, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт,

обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не отозваны в соответствии с настоящим Федеральным законом, обязаны подписать контракт в порядке, установленном настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе, формирует с использованием ЕИС и размещает в ЕИС (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием ЕИС) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе;

б) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной таким участником закупки (если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с Законом о контрактной системе определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта);

2) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий в одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные пунктом 2 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном пунктом 1 части 17.2 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Из части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе следует, что участник закупки, с которым заключается контракт, не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Как следует из части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 статьи 51, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 статьи 51, не выполнены требования пункта 3 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе **заказчик не позднее одного рабочего дня**, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 статьи 51 Закона о контрактной системе:

а) **формирует** с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, **и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта**, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, участник закупки на стадии подписания проекта контракта должен разместить на электронной площадке подписанный проект контракта, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, а также в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе,

предоставить заказчику информацию и документы, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе.

Из документов, представленных заказчиком, следует, что доработанный проект контракта направлен участнику закупки посредством электронного документооборота – 17.06.2022, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

Регламентированный срок размещения подписанного проекта контракта со стороны участника закупки – 20.06.2022.

Как следует из пояснений представителя ООО «...» , участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, планировал разместить на электронной площадке подписанный доработанный проект контракта и предоставить обеспечение исполнения контракта. Однако из-за того, что сотрудником общества изначально была зафиксирована дата размещения на электронной площадке подписанного проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, пятый рабочий день с 17.06.2022, т.е. 24.06.2022, в связи с чем, после размещения протокола разногласий участник закупки 20.06.2022 не совершил действия, направленные на заключения контракта.

Вместе с тем, как только участнику закупки стало известно о неисполнения требований части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки до признания ООО «...» уклонившимся от заключения контракта, 21.06.2022 предоставил обеспечение исполнения контракта, что подтверждается платежным поручением от 21.06.2022 № 421 на сумму 421 рублей 17 копеек.

Таким образом, участник закупки при заключении контракта не исполнил требования, предусмотренные частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, согласно которым участник закупки не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, обязан разместить на электронной площадке подписанный проектом контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Факт уклонения участника закупки от заключения контракта зафиксирован заказчиком в Протоколе признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20\_1 от 22.06.2022, который размещен в ЕИС 23.06.2022.

Сведения о признании участника уклонившимся от заключения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган – 07.06.2022.

Учитывая, что срок заключения контракта со стороны участника 20.06.2022, заказчик должен признать ООО «...» уклонившимся от заключения контракта и разместить Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта в ЕИС – 21.06.2022, однако заказчиком ООО «...» признано уклонившимся от заключения контракта – 22.06.2022, Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта размещен в ЕИС – 23.06.2022.

Таким образом, при признании участника закупки уклонившимся от заключения контракта заказчиком нарушен пункт 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной

системе.

В связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

При этом, учитывая, что факт не подписания проекта контракта и непредставление участником закупки обеспечения исполнения контракта подтверждается сведениями, представленными в материалы дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным рассмотреть обращение о включении участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), по существу.

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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона, и, как следствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

На заседании Комиссии выявлены нарушения со стороны заказчика. Относительно совершения участником закупки действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии установлено, что ООО «...» в срок, установленный Законом о контрактной системе для заключения контракта, не исполнило требования части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе.

По факту неисполнения требований части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе представитель ООО «...» пояснил, что сотрудником общества изначально была зафиксирована дата размещения на электронной площадке подписанного проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, пятый рабочий день с 17.06.2022, т.е. 24.06.2022, в связи с чем, после размещения протокола разногласий участник закупки 20.06.2022 не совершил действия, направленные на заключения контракта.

Вместе с тем, ООО «...» 21.06.2022 с целью урегулирования ситуации по непредставлению обеспечения исполнения контракта перечислило обеспечение исполнения контракта на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, что подтверждается платежным поручением от 21.06.2022 № 421 на сумму 421 рублей 17 копеек.

Таким образом, представитель ООО «...» считает, что общество совершило необходимые действия для заключения контракта, в связи с чем, сведений об ООО «...», его директоре и участнике не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиком, исполнителем).

Часть 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) устанавливает, что 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 части 3 статьи 401 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» для признания обстоятельства непреодолимой силой (в силу п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации) необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

По мнению Комиссии Челябинского УФАС России, неверный подсчет сроков заключения контракта со стороны участника закупки, не обладает свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости, следовательно, указанное обстоятельство является риском участника закупки.

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

Принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, любое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с ним как с лицом, признанным победителем закупки.

Действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в



правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что от участников, заявляющихся на подобные аукционы, требует большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки, принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств. Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений.

При этом реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Согласно пункту 14 Постановлению Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)) Комиссия Челябинского УФАС России принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований: к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт; к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Законом о

контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков (пункт 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017).

Таким образом, нельзя не учитывать действия участника закупки по предоставлению обеспечения исполнения контракта в срок до признания его в соответствии с Законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта.

Учитывая изложенное, а также обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «...», его директоре и участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078,*

#### **РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные Муниципальным дошкольным образовательным учреждением «Центр развития ребёнка детский сад «Берёзка» с. «...» в отношении Общества с ограниченной ответственностью ООО «...» (ИНН «...»), его участников, членов коллегиального органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения совместного электронного аукциона на поставку бумаги для офисной техники (извещение № 0369300014622000029), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Передать материалы дела должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Члены Комиссии

«...»

«...»