

Филиал Федерального государственного казенного учреждения <...>

Общество с ограниченной ответственностью <...>

Директору ООО <...>

Участнику ООО <...>

ООО «РТС-тендер»

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-7/2023

о включении сведений в реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

по делу № 27-РНП/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 13 января 2023 года.

В полном объеме решение изготовлено 18 января 2023 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:	<...>	–	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	<...>	–	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Филиала Федерального государственного казенного

учреждения <...> (далее – Уральский филиал ФГКУ <...>, заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью <...>, его участниках, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа (далее – ООО <...>, участник закупки) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на техническое обслуживание инженерных и слаботочных систем ВПП Пермь (Большое Савино) нужд Уральского филиала ФГКУ <...> (извещение № 0369100000222000159) (далее – запрос котировок, закупка), при участии посредством видеоконференц-связи:

- представителя Уральского филиала ФГКУ <...>, действующего на основании доверенности от 09.01.2023 № 1;

- представителя Уральского филиала ФГКУ <...>, действующего на основании доверенности от 09.01.2023 № 3;

- представителя Уральского филиала ФГКУ <...>, действующего на основании доверенности от 11.01.2023 № 4;

- представителя ООО <...>, действующего на основании доверенности от 09.01.2023 № 1-23,

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 Уральского филиала ФГКУ <...> о включении сведений об ООО <...>, его директоре, участнике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 20.12.2022 объявлено о проведении запроса котировок в электронной форме путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) извещения о проведении запроса котировок в электронной форме.

Из извещения о проведении запроса котировок в электронной форме следует, что закупка проводилась с преимуществом для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 550 000 рублей 00 копеек.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по итогам подачи ценовых предложений составило – 8,5%.

Обеспечение исполнения контракта – 20% от цены контракта, по которой заключается контракт.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №ИЗК1 от 27.12.2022 контракт заключается с ООО <...>.

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС (без размещения на официальном сайте) и электронной площадки (с использованием ЕИС) – 28.12.2022.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 29.12.2022.

Как следует из Протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 от 30.12.2022, размещенного в ЕИС 30.12.2022, участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, не исполнил требования пункта 2 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе.

Как следует из письменных пояснений ООО <...>, участник закупки не имел умысла уклоняться от заключения контракта. Однако из-за того, что 29.12.2022 у общества произошла поломка ноутбука, общество не исполнило обязанность по заключению контракта.

Согласно Акту приему передачи оборудования в ремонт от 29.12.2022 (представленному в материалы дела 12.01.2023) оборудование передано в ремонт 29.12.2022 в 16:50.

Из письменных пояснений ООО <...> следует, что ноутбук возвращен после ремонта лишь 30.08.2022, т.е. после истечения срока, предусмотренного пунктом 2 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе для заключения контракта.

Таким образом, по мнению представителя ООО <...>, в действиях общества отсутствовало недобросовестное поведение и уклонение от заключения контракта, поскольку обстоятельство в виде поломки ноутбука не зависит от общества.

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 - 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 частью 6 статьи 50 Закона о контрактной системе заключение контракта по результатам проведения электронного запроса котировок осуществляется в порядке, установленном статьей 51 Закона о контрактной системе, с учетом следующих особенностей:

1) заказчик формирует и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта не позднее одного рабочего дня, следующего за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

2) участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе;

3) заказчик осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления участником закупки, с которым заключается контракт, действий в соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе, но не ранее чем через два рабочих дня, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

4) осуществление действий, предусмотренных пунктом 2 части 2, пунктом 2 части 3, пунктами 2 и 3 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, не допускается.

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 части 5 статьи 96 Закона 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.

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 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 Закона о контрактной системе, 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);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом "а" пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

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.

На заседании Комиссии установлено, что проект контракта направлен участнику закупки посредством электронного документооборота – 28.12.2022, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

Регламентированный срок размещения подписанного проекта контракта со стороны участника закупки – 29.12.2022.

Как следует из пояснений представителя ООО <...>, участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, планировал разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и сведения об исполненных контрактах в качестве документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта. Однако из-за поломки 29.12.2022 ноутбука, участник закупки не смог в срок, установленный Законом о контрактной системе, разместить на электронной площадке документы, необходимые для заключения контракта.

Таким образом, участник закупки на стадии заключения контракта не исполнил требования, предусмотренные пунктом 2 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе, согласно которым участник закупки не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе, обязан разместить на электронной площадке подписанный проект 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 30.12.2022, который размещен в ЕИС 30.12.2022.

Сведения о признании участника уклонившимся от заключения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган – 30.12.2022.

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.

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.

Более того, 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.

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.

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).

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).

На заседании Комиссии не выявлены нарушения со стороны заказчика. Относительно совершения участником закупки действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии установлено, что ООО <...> не исполнило обязанность по заключению контракта.

Вместе с тем, представитель ООО <...> считает, что участник закупки совершил действия, направленные на заключение контракта. Так, общество представило в адрес антимонопольного органа сведения об исполненных контрактах, которые общество планировало использовать в качестве обеспечения исполнения

контракта.

Согласно части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 Закона о контрактной системе, в случае предоставления таким участником закупки информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных Законом о контрактной системе для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Однако Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание на то, что реестровые записи исполненных контрактов в срок, установленный Законом о контрактной системе, на электронной площадке не размещены, в адрес заказчика не направлялись, в связи с чем, действия общества по предоставлению реестровых записей исполненных контрактов на заседание Комиссии не свидетельствует о совершении обществом действий, направленных на предоставление обеспечения исполнения контракта в порядке и срок, предусмотренный Законом о контрактной системе, так как в соответствии с действующим законодательством, указанные сведения должны быть размещены на электронной площадке одновременно с подписанным проектом контракта.

По факту неисполнения требований по размещению на электронной площадке подписанного проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, из письменных пояснений ООО <...> следует, что у участника закупки 29.12.2022 при попытке разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающей предоставление обеспечения исполнения контракта, произошел сбой в работе ноутбука. ООО <...> в этот же день обратилась к специалистам с целью устранения сбоя в работе ноутбука, что подтверждается Актом приема-передачи оборудования в ремонт от 29.12.2022, Дефектным актом от 29.12.2022.

Также, из пояснений представителя ООО <...> следует, что ноутбук после ремонта возвращен ООО <...> 30.12.2022, т.е. после истечения срока, предусмотренного законодательством о контрактной системе для заключения контракта.

При этом из сведений, размещенных в Единой информационной системе в сфере закупок, следует, что 29.12.2022 в 12:00 (мск) по другой закупке (извещение № 0156100008922000058) ООО <...> разместило Протокол разногласий, а 30.12.2022 общество разместило подписанный проект контракта.

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, сбой в работе ноутбука, не обладает свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости, следовательно, указанное обстоятельство является риском участника закупки.

Более того, согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 года № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее Постановление № 25), оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание на то, что ООО <...> в ходе рассмотрения обращения о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не представило доказательства, подтверждающие наличие каких-либо технических проблем, препятствующих подписанию проекта контракта 28.12.2022, а также доказательств, свидетельствующих, что участником закупки были предприняты какие-либо действия для заключения контракта в период с 28.12.2022 по 29.12.2022. Более того, из сведений, размещённых в ЕИС, следует, что проблем по размещению сведений, необходимых для заключения других контрактов, у общества 29.12.2022 не возникло.

Таким образом, в материалы дела не представлены сведения, свидетельствующие о добросовестности общества в рамках рассматриваемого дела, поскольку предоставление документов о поломки ноутбука не свидетельствует о добросовестном поведении общества на стадии заключения контракта.

Учитывая изложенное, а также обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, сведения об ООО <...>, его директоре и участнике подлежат включению 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. Включить сведения, представленные Филиалом Федерального государственного казенного учреждения <...> в отношении Общества с ограниченной ответственностью <...> (<...> ИНН/КПП <...>) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на техническое обслуживание инженерных и слаботочных систем ВПП Пермь (Большое Савино) нужд Уральского филиала ФГКУ <...> (извещение № 0369100000222000159), сроком на два года с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, должен разместить такую информацию в указанном реестре в соответствии с требованиями части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе.

2. Включить сведения, представленные Филиалом Федерального государственного казенного учреждения <...> в отношении директора ООО <...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, должен разместить такую информацию в указанном реестре в соответствии с требованиями части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе.

3. Включить сведения, представленные Филиалом Федерального государственного казенного учреждения <...> в отношении участника ООО <...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, должен разместить такую информацию в указанном реестре в соответствии с требованиями части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

