

Индивидуальному предпринимателю

Государственное бюджетное
учреждение здравоохранения <...>

Государственное казенное
учреждение <...>

ООО «РТС-тендер»

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-163/2023

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по делу № 77-РНП/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 25 января 2023 года.

В полном объеме решение изготовлено 30 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 Государственного бюджетного учреждения здравоохранения <...> (далее – ГБУЗ <...>, заказчик) о включении сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (далее – ИП <...>, участник закупки) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение ремонтных работ по благоустройству территории по адресу: <...> (извещение № 0869200000222007678) (далее – аукцион, закупка), при участии посредством видеоконференц-связи:

- представителя ГБУЗ <...> <...>, действующего на основании доверенности от 23.01.2023 № 53;

- ИП <...>, личность удостоверена паспортом,

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 ГБУЗ <...> о включении сведений об ИП <...> в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 26.12.2022 объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) извещения о проведении электронного аукциона.

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

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 418 727 рублей 94 копейки.

Снижение начальной (максимальной) цены по результатам подачи ценовых предложений составило – 64,76%.

Обеспечение исполнения контракта – 10% от цены контракта, по которой заключается контракт.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №ИЭА1 от 12.01.2023 контракт заключается с ИП <...>.

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС (без размещения на официальном сайте) и электронной площадки (с использованием ЕИС) – 16.01.2023.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 10.01.2023.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 23.01.2023.

Подписанный проект контракта и независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001) на сумму 14 187 рублей 28 копеек размещены на электронной площадке (с использованием ЕИС) – 16.01.2023.

Вместе с тем, заказчиком установлено, что независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001), представленная в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствует требованиям законодательства о контрактной системе. А именно представленная участником закупки независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001) не соответствует требованиям извещения о проведении электронного аукциона в части суммы обеспечения исполнения контракта и срока действия независимой гарантии.

Учитывая, что участником закупки при заключении контракта не представлено обеспечение исполнения контракта и не исполнены требования части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, участник закупки признан уклонившимся от заключения контракта.

Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 23.01.2023 № ППУ20_1, размещен в ЕИС – 23.01.2023.

Обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлено в антимонопольный орган – 23.01.2023.

Из пояснений ИП <...> следует, что участник закупки не имел намерений уклоняться от заключения контракта. Так участником закупки в срок, установленный для заключения контракта, размещены на электронной площадке подписанный проект контракта и независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001) в качестве документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта.

При этом после обнаружения факта предоставления независимой гарантии не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе участником закупки совершены, действия, направленные на предоставление независимой гарантии соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, извещения о проведении электронного аукциона. Так, 18.01.2023 в срок, установленный для заключения контракта, в ЕИС размещена независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230002) на сумму 75 000 рублей 00 копеек, которая соответствует требованиям Закона о контрактной системе, извещения о проведении электронного аукциона.

Таким образом, по мнению ИП <...>, участник закупки не уклонялся от заключения контракта, а, действия по размещению на электронной площадке документов, необходимых для заключения контракта, наоборот, подтверждают, что участник закупки предпринял 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 – 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;

в) 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.

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.

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.

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.

Как установлено на заседании Комиссии проект контракта направлен участнику закупки посредством электронного документооборота – 16.01.2023, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

Регламентированный срок размещения подписанного доработанного проекта контракта со стороны участника закупки – 23.01.2023.

Как следует из сведений, размещенных в ЕИС, участник закупки в регламентированный срок разместил на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Однако заказчиком установлено, что независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001), представленная в качестве обеспечения исполнения

контракта не соответствует требованиям Закона о контрактной системе и положениям извещения о проведении электронного аукциона.

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 в соответствии с пунктом 2 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, обязан разместить на электронной площадке документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, соответствующий требованиям Закона о контрактной системе, и исполнить требования части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, так как начальная (максимальная) цена контракта снижена на 64,76%.

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, у заказчика имелись основания для признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта.

Факт уклонения участника закупки от заключения контракта зафиксирован заказчиком в Протоколе признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 от 23.01.2023, который размещен в ЕИС 23.01.2023.

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.

На заседании Комиссии установлено, что независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001) поступила 16.01.2023.

Заказчик посредством телефонного разговора уведомил участника закупки о том, что независимая гарантия отклонена – 17.01.2023. Участником закупки указанный довод не отрицается.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, 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, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, **самостоятельно**. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

Как следует из части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую независимую гарантию в срок, не превышающий **трех рабочих дней со дня ее поступления.**

Согласно части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии независимой гарантии заказчик в срок, не превышающий **трех рабочих дней со дня ее поступления,** информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее независимую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа, за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе, при которых заказчик информирует лицо, предоставившее независимую гарантию, путем указания таких причин в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В материалы дела не представлена информация о том, что участник закупки в срок, указанный в части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе, проинформирован заказчиком об отказе в принятии независимой гарантии (реестровая запись № 03837402002480230001) в письменной форме или в форме электронного документа.

Вместе с тем, сведения о том, что независимая гарантия (реестровая запись № 03837402002480230001) отклонена заказчиком отражены в Протоколе признания участника уклонившимся от заключения контракта от 23.01.2023 № ППУ20_1. Однако указанный протокол размещен после истечения срока, указанного в части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, заказчиком нарушены положения части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Относительно совершения участником закупки действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии установлено, что ИП <...> в срок, установленный Законом о контрактной системе для заключения контракта, разместила на электронной площадке подписанный проект контракта и совершил действия, направленные на предоставление обеспечения исполнения контракта, что подтверждается сведениями, представленными в материалы дела.

Так, 18.01.2023 участник закупки получил независимую гарантию (реестровая запись № 03837402002480230002) на сумму 75 000 рублей 00 копеек. Сумма, на которую получена независимая гарантия, превышает в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, что соответствует требованиям части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

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.

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).

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).

Принимая во внимание, обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, совершенные участником закупки действия, направленные на заключение контракта, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не включать сведения в отношении ИП <...> 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:

Сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения <...> в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН <...>), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение ремонтных работ по благоустройству территории по адресу: <...> (извещение № 0869200000222007678), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>