

## Решение № РНП-55-64/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

02 августа 2018 г.

г. Омск

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

«...» - заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

«...» - специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

«...» - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 325 компенсирующего вида» (далее – заказчик) сведения об Обществе с ограниченной ответственностью ООО «Строительная фирма АЛМАЗ» (далее - ООО «СФ АЛМАЗ», общество, подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту кровли (извещение № 0152300011918000733) (далее – электронный аукцион, муниципальный контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (заведующего Бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 325 компенсирующего вида»);

уполномоченного органа – Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска – «...» (доверенность от 03.08.2017 № 6);

общества – «...», директора общества; «...» (участника общества),

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 6508 от 23.07.2018) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «СФ АЛМАЗ» от заключения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 09.06.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение № 0152300011918000733 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой

контракта 663884,52 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 25.06.2018 на участие в закупке поступили три заявки, все участники были допущены к участию в аукционе.

28.06.2018 на официальном сайте ЕИС размещен протокол о признании электронного аукциона несостоявшимся ввиду того, что ни один участник не подал предложение о цене контракта в ходе проведения аукциона.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 02.07.2018 комиссией принято решение о соответствии нескольких участников и поданных ими заявок, принято решение о заключении контракта с ООО «СФ АЛМАЗ» - участником закупки, заявка которого участие в аукционе подана ранее других заявок.

Хронология заключения договора, представленная оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 6571э от 24.07.2018) на запрос Омского УФАС (исх. № 03-6302э от 24.07.2018), а также заказчиком, свидетельствует о следующем:

06.07.2018 – проект контракта направлен победителю на подпись;

09.07.2018 – опубликован протокол разногласий по проекту контракта;

12.07.2018 – участнику отправлен на подпись проект контракта;

15.07.2018 – истек тринадцатидневный срок для направления протокола разногласий;

22.07.2018 – истек 20-дневный срок с момента публикации протокола подведения итогов;

23.07.2018 – размещен протокол отказа от заключения контракта.

**2.** Рассмотрев представленные материалы и пояснения заказчика, в результате проверки факта уклонения ООО «СФ АЛМАЗ» от заключения муниципального контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Строительная фирма АЛМАЗ» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно [части 8 статьи 69](#) Федерального закона о контрактной системе результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе.

Комиссия установила, что в соответствии с требованиями указанной нормы Федерального закона о контрактной системе протокол подведения итогов электронного аукциона от 02.07.2018 был размещен на официальном сайте ЕИС **02.07.2018.**

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником

электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 указанной статьи в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона (часть 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе).

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

Частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе установлено, **что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов**, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает **недобросовестное поведение**.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в

реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки факта уклонения ООО «СФ АЛМАЗ» от заключения муниципального контракта Омское УФАС России направило в адрес общества письмо (исх. № 03-6304 от 24.07.2018) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания муниципального контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 02.08.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика, однако указанные документы победителем аукциона не были представлены.

Вместе с тем представителем общества на заседании Комиссии Омского УФАС России были устно заявлено и представлены письменные пояснения о том, что прораб общества А.В. Слуцких, который занимается выполнением работ по контрактам, сославшись на ухудшающееся физическое состояние, отказался от дальнейшей работы, в связи с чем ООО «СФ АЛМАЗ» не стало участвовать в самой процедуре аукциона и не ожидало, что при этом станет победителем закупки. ООО «СФ АЛМАЗ», получив проект контракта, начало искать возможность выполнить данную работу, но найти прораба и бригаду, способных сделать данную работу по цене контракта, не удалось, потому цена закупки находится ниже минимальной стоимости таких работ. ООО «СФ АЛМАЗ» считает, что с его стороны не было недобросовестного поведения и совершения умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения контракта.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) **основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов**, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

В силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника,

отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у ООО «Строительная фирма АЛМАЗ» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта, не представлено.

Уклонение от заключения муниципального 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 по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Совершая действия (бездействие) в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию бюджетной субсидии), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки ООО «СФ АЛМАЗ» в адрес заказчика не представлено подписанного проекта контракта и добросовестности участника.

Однако Комиссией в рамках заседания по рассмотрению сведений для включения в Реестр недобросовестных поставщиков установлено, что заказчиком и уполномоченным органом была размещена документация об аукционе, содержащая описание объекта закупки, не соответствующее объему работ, подлежащих выполнению.

Разделом 2 документации об электронном аукционе «Наименование и описание объекта закупки» установлено следующее:

**Наименование объекта закупки:** выполнение работ по ремонту кровли.

**Описание объекта закупки:** работы выполняются в соответствии с требованиями Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений», СНиП и иными требованиями действующего законодательства

Российской Федерации.

Работы выполняются в объеме, определенном локальным сметным расчетом (приложение № 2 к документации).

При этом из содержания локального сметного расчета однозначно следует, что должны были выполняться работы, затрагивающие конструктивные особенности здания: **полная замена кровельного покрытия**, укрепление стропильных ног расшивкой досками с двух сторон, устройство обрешетки и слуховых окон, ремонт кирпичной кладки стен, ограждение кровель перилами, т.е. должен был осуществляться **капитальный ремонт**.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

В силу пункта 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описании объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

Согласно [части 2 статьи 33](#) Федерального закона о контрактной системе документация о закупке должна содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям.

В соответствии с пунктом [1 статьи 743](#) Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете.

Согласно [части 6 статьи 52](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, **капитальный ремонт объекта капитального строительства**, в том числе **в соответствии с проектной документацией**.

При этом согласно [части 2 статьи 48](#) Градостроительного кодекса Российской Федерации проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения

для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, **капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.**

В силу части 12.2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации **в случае проведения капитального ремонта объектов капитального строительства осуществляется подготовка отдельных разделов проектной документации** на основании задания застройщика или технического заказчика **в зависимости от содержания работ, выполняемых при капитальном ремонте объектов капитального строительства.**

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляются на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным заказчиком требованиям.

Исходя из Приложения № 1 «Обоснование начальной (максимальной) цены контракта» к документации об аукционе, для расчета начальной (максимальной) цены контракта использован **проектно-сметный метод.**

Вместе с тем в составе документации об электронном аукционе **отсутствует проектная документация.**

При этом документация об аукционе не содержит также каких-либо иных документов, позволяющих определить полный объем работ (например, рабочей документации, иных текстовых или графических материалов, связанных с технологией, очередностью производства работ и т.п.), при том, что при осуществлении работ затрагиваются конструктивные элементы здания, связанные с надежностью и безопасностью объекта капитального строительства.

По мнению Комиссии, данное нарушение могло привести к проблемам как на этапе производства работ, так и при их приемке на этапе исполнения договора.

Указанные обстоятельства указывают на то, что документация об электронном аукционе изначально не содержала необходимых и достаточных сведений, которые позволяют участвовать в торгах, при этом действия заказчика и уполномоченного органа содержат нарушения пункта 1 части 1, части 2 статьи 33, пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

**Р Е Ш И Л А:**

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Строительная фирма

АЛМАЗ» (ИНН 5505057008, КПП 550501001, ОГРН 1175543025790, 644020, Омская область, город Омск, ул. Рождественского, дом 4, офис 4), о директоре «...» (ИНН 550409366867) и участниках общества с ограниченной ответственностью «Строительная фирма АЛМАЗ» «...» (ИНН 550409366867), «...» (ИНН 550609558630), представленные Бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 325 компенсирующего вида» в связи с уклонением от заключения договора при осуществлении закупки на выполнение работ по ремонту кровли (извещение № 0152300011918000733), 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:

«...»