

17.10.2016 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Государственный мемориальный и природный заповедник «Музей-усадьба Л.Н. Толстого «Ясная поляна» (далее – Заказчик) от 03.10.2016 года исх. № 1430 (вх. № 4407 от 03.10.2016 года) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «АДЕЛЬ» (ИНН: 7104514733; адрес: 300007, Россия, Тульская область, г. Тула, ул. М.Смирнова, д. 2; (далее – Общество, ООО «АДЕЛЬ») в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения контракта на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна» (закупка № 0366100004116000061) (далее - Контракт), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), [Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, в присутствии:

- представителя Заказчика (доверенность от 17.10.2016 года б/н);
- представителя Заказчика (доверенность от 17.10.2016 года б/н);
- генеральный директор Общества;

#### **УСТАНОВИЛА:**

03.10.2016 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «АДЕЛЬ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения Контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна» (закупка № 0366100004116000061) (далее - электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки факта уклонения ООО «АДЕЛЬ» от заключения вышеуказанного контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Заказчиком объявлен электронный аукцион на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна», создана Единая комиссия по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федерального государственного бюджетного учреждения культуры «Государственный мемориальный и природный заповедник «Музей-усадьба Л.Н. Толстого «Ясная поляна» (далее – Единая комиссия), определен ее состав.

Извещение и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела

Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна» (далее – документация об электронном аукционе) размещены 05.09.2016 года в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 948 853,33 рублей.

В пункте 9.1 раздела 9 документации об электронном аукционе установлено требование к обеспечению исполнения контракта в размере 10% (десять) от начальной (максимальной) цены контракта в сумме: 294 885,33 (двести девяносто четыре тысячи восемьсот восемьдесят пять рублей 33 коп.)

При этом, в пункте 9.2 раздела 9 документации об электронном аукционе предусмотрено следующее: в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме должен направить оператору электронной площадки проект контракта, подписанный усиленной [электронной подписью](#) лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный усиленной [электронной подписью](#) указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Закона или внесением денежных средств на расчетный счет Заказчика.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

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.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе 0366100004116000061 от 15.09.2016 года (далее – протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе) по окончании срока подачи заявок на участие в данном электронном аукционе была подана одна заявка. На заседании Комиссии установлено, что данная заявка подана ООО «АДЕЛЬ».

Из протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе так же следует, что по итогам рассмотрения единственной заявки Единая комиссия единогласно приняла решение признать первую и вторую части заявки ООО «АДЕЛЬ» и данного участника закупки соответствующими требованиям Закона и документации об электронном аукционе, а электронный аукцион - несостоявшимся.

Согласно статье 71 Закона в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям Закона и документации о таком аукционе, в порядке, установленном [статьей 70](#) Закона.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона в течение пяти дней с даты

размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона 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.

Комиссией установлено, что протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе размещен в единой информационной системе 15.09.2016 года.

19.09.2016 года Заказчик разместил в единой информационной системе проект контракта на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна».

Согласно части 3 статьи 70 Закона 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.

Частью 13 статьи 70 Закона определено, что 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.

Комиссией установлено, что в срок, предусмотренный статьей 70 Закона, ООО «АДЕЛЬ» разместило в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени ООО «АДЕЛЬ», документ об обеспечении исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В связи с вышеизложенным, Заказчиком 29.09.2016 года составлен протокол отказа от заключения Контракта с победителем электронного аукциона. Однако, как следует из материалов рассматриваемого дела, денежные средства в обеспечение исполнения контракта на счет Заказчика не поступили.

В обоснование своей позиции Общество представило письменные пояснения, так же генеральный директор Общества сообщил, что в установленный законом срок ООО «АДЕЛЬ» по техническим причинам не удалось представить Заказчику обеспечение Контракта, в связи с повреждением жесткого диска компьютера, на котором установлен в том числе банк-клиент.

Согласно справке от 13.10.2016 года исх. № 16 (ООО «Компания Бревис») в период

с 26.09.2016 года по 29.09.2016 года компьютер ООО «АДЕЛЬ» находился на ремонте в связи с повреждением жесткого диска.

Установлено, что выражая готовность к поставке товара, являющегося предметом данного электронного аукциона, ООО «АДЕЛЬ» осуществило действия, направленные на заключение Контракта, определенные частью 3 статьи 70 Закона, а именно – подписало и разместило в единой информационной системе проект Контракта.

В письменных пояснениях Общество также указывает, что выход из строя компьютерного оборудования произошел по независящим от Общества обстоятельствам, предвидеть и своевременно предотвратить которые Общество не имело возможности, вследствие чего по объективным причинам Общество было лишено возможности исполнить свою обязанность по предоставлению в установленный Законом срок обеспечения исполнения Контракта.

В связи с изложенным, Общество просит Тульское УФАС России информацию в отношении ООО «АДЕЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Вместе с этим, Комиссией установлено следующее.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062 утверждены [Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#) (далее – Правила ведения реестра).

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных Заказчиком материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном уклонении от заключения контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых 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.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае, Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не свидетельствуют о том, что действия ООО «АДЕЛЬ» были направлены исключительно на умышленное уклонение ООО «АДЕЛЬ» от заключения Контракта.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «АДЕЛЬ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, [Правилами ведения реестра](#), Комиссия

## **РЕШИЛА:**

Информацию, представленную федеральным государственным бюджетным учреждением культуры «Государственный мемориальный и природный заповедник «Музей-усадьба Л.Н. Толстого «Ясная поляна» от 03.10.2016 года исх. № 1430 (вх. № 4407 от 03.10.2016 года) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «АДЕЛЬ» (ИНН: 7104514733; адрес: 300007, Россия, Тульская область, г. Тула, ул. М.Смирнова, д. 2, в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения контракта на приобретение нефтепродуктов для нужд транспортного отдела Музея-усадьбы Л.Н.Толстого «Ясная Поляна» (закупка № 0366100004116000061) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.