Решение №РНП-48-120м/19

«07» августа 2019 года г. Липецк

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее –Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка документов и сведений, поступивших от заказчика - администрации городского поселения города Задонска Задонского муниципального района Липецкой области об уклонении индивидуального предпринимателя Жидкова А.В. от заключения контракта по итогам проведения электронного аукциона на ремонт автомобильных стоянок в г.Задонске (реестровый номер <...>), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность <>.

Заказчик, уведомленный надлежащим образом о месте и времени проведения настоящей проверки, своих представителей не направил. Вместе с тем, от него поступило письмо о проведении проверки в отсутствие его представителей.

Проверка начата 01.08.2019, окончена 07.08.2019.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл.Плеханова, д.1.

Комиссией Липецкого УФАС России при рассмотрении материалов, в рамках проведения проверки, установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 31.07.2019, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контактной системе, от заказчика-администрации городского поселения города Задонска Задонского муниципального района Липецкой области (далее по тексту– заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи. Согласно представленной информации, победитель

электронного аукциона - индивидуальный предприниматель <> (далее по тексту также – индивидуальный предприниматель, победитель) в срок, предусмотренный статьей 83.2 Закона о контрактной системе, не подписал проект контракта, что свидетельствует о его уклонении от заключения контракта.

Представитель индивидуального предпринимателя <>пояснил, что причиной не подписания проекта контракта в установленный срок послужило отсутствие возможности своевременно получить банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта. О возникших обстоятельствах заказчик был проинформирован письмом. Вместе с тем, индивидуальным предпринимателем были предприняты следующие действия, направленные на получение банковской гарантии с целью заключения контракта: обращение в адрес нескольких банков с целью получения банковской гарантии. Таким образом, намерений уклоняться от заключения контракта у данного победителя электронного аукциона не имелось.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», в результате рассмотрения представленных документов и сведений на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность индивидуального предпринимателя <>, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

Документация об электронном аукционе на ремонт автомобильных стоянок в г.Задонске и извещение (реестровый номер <...>) размещены на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 110 321,20 рублей.

Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона от 19.07.2019 №0146300007119000031-3, победителем электронного аукциона признан индивидуальный предприниматель <>, предложивший наиболее низкую цену контракта- 1762118,07 руб. и заявка на участие в электронном аукционе которого соответствовала требованиям документации об электронном аукционе.

Указанный протокол размещен 19.07.2019 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок

http://zakupki.gov.ru (далее также –ЕИС).

Порядок заключения контракта по итогам электронного аукциона установлен статьей 83.2 Закона о контрактной системе.

Согласно ч.9 ст.83.2 Закона о контрактной системе, контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, части 13 настоящей статьи протоколов, а в случае определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения запроса котировок в электронной форме или запроса предложений в электронной форме не ранее чем через семь дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов.

При этом, регламентированный срок для подписания проекта контракта обществом –29.07.2019 в 23:59 час.

Частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Исходя из представленных заказчиком сведений установлено, что заказчик направил проект контракта победителю электронного аукциона - 24.07.2019, т.е. в срок, предусмотренный вышеуказанной нормой Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.3 ст.83.2 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

А согласно ч.4 ст.83.2 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий

замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Из содержания указанной нормы следует, что право победителя аукциона по направлению заказчику протокола разногласий по условиям проекта контракта ограничено предельным сроком- в пять дней с даты размещения последним в ЕИС проекта контракта.

Также следует отметить, что положения частей 3 и 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе предусматривают возможность победителя электронного аукциона в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в ЕИС проекта контракта совершить одно из следующих действий:

- разместить в ЕИС подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта;

- разместить в ЕИС протокол разногласий при наличии разногласий по проекту контракта.

Однако, как установлено, после указанной даты (т.е. 24.07.2019) индивидуальным предпринимателем в регламентированный оператором электронной площадки и Законом о контрактной системе срок для подписания проекта контракта никаких действий предпринято не было, в частности: не был направлен оператору электронной площадки подписанный проект контракта, либо протокол разногласий по условиям проекта контракта. Также не был направлен документ об обеспечении исполнения контракта.

В соответствии с ч.13 ст.83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком 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 такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги на двадцать пять процентов и более

от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

30.07.2019 от оператора электронной площадки поступило уведомление об истечении регламентированного срока для подписания контракта победителем электронного аукциона. В связи с чем, заказчиком в ЕИС и на электронной площадке размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 30.07.2019 №ППУ1.

Согласно пункту 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 этих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Пунктом 12 данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки, фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Комиссия Липецкого УФАС России, в результате проверки факта уклонения индивидуального предпринимателя Жидкова А.В. от заключения контракта, приходит к выводу, что основания для включения сведений об указанном выше индивидуальном предпринимателе в реестр недобросовестных поставщиков,

отсутствуют.

Как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, индивидуальным предпринимателем были совершены действия, направленные на заключение контракта.

Так, в рамках проведения проверки Комиссией Липецкого УФАС России установлено и подтверждается материалами дела, что индивидуальный предприниматель <>, осознавая всю меру ответственности, с целью получения банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта обращался в несколько банков, в числе которых, АО «Тинькофф Банк». Данный факт подтверждается представленной в материалы дела перепиской с сотрудником банка. Кроме того, подтверждением согласия и готовности заключить контракт служит представленное заказчику гарантийное письмо. Вышеуказанные обстоятельства, по мнению Комиссии Липецкого УФАС России, свидетельствуют об отсутствии факта намеренного уклонения индивидуального предпринимателя <> от заключения контракта.

Более того, бесспорных доказательств, подтверждающих умышленное уклонение данного индивидуального предпринимателя от заключения контракта, в материалах дела не имеется.

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе основывается на положениях Конституции РФ, 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.

Согласно п.1, п.2 ст.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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Мера ответственности, как включение в реестр недобросовестных поставщиков, вменяемая антимонопольным органом, влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов.

При этом следует учесть, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе, приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны прежде всего с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N13-П, от 21.11.2002 N15-П, определения от 07.06.2001 N139-О, от 07.02.2002 N16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации, введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Ни Закон о контрактной системе, ни Постановление Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае (Постановление Арбитражного суда Волго-

Вятского округа от 27.12.2017 N Ф01-5663/2017 по делу N А39-2837/2016).

Более того, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика (определение Верховного Суда Российской Федерации от 19.02.2015 N 301-КГ15-632 по делу N А29-3152/2014).

В рассматриваемом случае, такая санкция, как включение в реестр недобросовестных поставщиков не отвечает целям реализации ведения реестра, поскольку представленная информация и документы не свидетельствуют о том, что индивидуальный предприниматель намеренно уклонился от заключения контракта.

Таким образом, факт намеренного уклонения индивидуального предпринимателя <> от заключения контракта не является очевидным. Обратные обстоятельства при рассмотрении настоящего дела установлены не были.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст.104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Липецкого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об индивидуальном предпринимателе <>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.