

## Решение № РНП-55-38/2016

### по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

01 августа 2016 г.

г. Омск

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

<...> – и.о. заместителя руководителя управления, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные муниципальным бюджетным учреждением «Ресурсный центр обеспечения учреждений в сфере образования» Седельниковского муниципального района Омской области (далее – МБУ «РЦОУ в сфере образования», заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ОмскТехКомплект» (далее – ООО «ОмскТехКомплект», Общество, победитель, поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку угля (извещение № 0352300221216000003) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителей заказчика и Общества, надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

#### УСТАНОВИЛА:

1. В соответствии с частями 2 и 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. № 5371 от 18.07.2016) материалы электронного аукциона и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика об уклонении Общества от заключения контракта.

Из представленных материалов следует, что 16.05.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0352300221216000003 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 6902587,18 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 03.06.2016 на участие в аукционе поступило четыре заявки, все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

09.06.2016 в электронном аукционе приняли участие четыре участника закупки; наименьшая цена контракта 5756000 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 4 - ООО «ОмскТехКомплект», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 17 %.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 13.06.2016 указано, что заявка ООО «ОмскТехКомплект» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; Общество признано победителем.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер», 15.06.2016 заказчиком направлен проект контракта для подписания Обществом.

20.06.2016 Обществом размещен протокол разногласий о внесении изменений в проект контракта.

21.06.2016 заказчиком повторно направлен проекту контракта Обществу и отдельный документ, в котором заказчик указывает, что протокол разногласий, размещенный победителем, не содержит замечаний к приложениям проекта контракта и каких-либо указаний на несоответствие проекта контракта с ранее предоставленной документацией.

24.06.2016 победителем был повторно размещен протокол разногласий, который не принят заказчиком во внимание и 28.06.2016 заказчиком вновь направлен проект контракта Обществу.

01.07.2016, т.е. по истечении тринадцати дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона (26.06.2016 23:59) Обществом направлен протокол разногласий, при этом обеспечение исполнения контракта предоставлено не было, в связи с чем, 04.07.2016 заказчиком составлен и размещен на официальном сайте ЕИС протокол признания победителя уклонившимся от заключения контракта.

В адрес заказчика поступило письмо (исх. № 277 от 11.07.2016) участника электронного аукциона ООО «ТрансУголь», предложение о цене контракта которого являлось вторым после победителя, в соответствии с которым Общество на основании части 14 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе отказалось от заключения контракта.

**2.** Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки факта уклонения ООО «ОмскТехКомплект» от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ОмскТехКомплект» 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 аукциона был размещен на официальном сайте ЕИС **13.06.2016**.

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.

На основании части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, **размещает** в единой информационной системе **протокол разногласий**, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что 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.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, **победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица**, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также **документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта** и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, **или** предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи **протокол разногласий**.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

**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 (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

В извещении № 0352300221216000003 и документации об электронном аукционе установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30 %, что составляет 2070776,15 руб.

В соответствии с частью 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе **обеспечение**, указанное в [частях 1](#) и [2](#) настоящей статьи, **предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения**.

Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

На основании части 2 статьи 104 Федерального 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.

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 его недобросовестное поведение.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в Реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения победителя аукциона от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

Исходя из [статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственной или муниципальной 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 государственных и муниципальных закупок (часть 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, 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 Федерального закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем закупки и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

При этом ни Федеральный закон о контрактной системе, ни [Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

В целях проверки фактов указанных сведений Омское УФАС России направило в адрес Общества письмо (исх. № 03-4886 от 20.07.2016) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 01.08.2016 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

29.07.2016 в адрес Омского УФАС России (вх. № 5741э) поступили письменные пояснения Общества, в которых указано:

*«Общество с ограниченной ответственностью «ОмскТехКомплект в лице директора <...>, просило отклонить нашу заявку с публикации нового итогового протокола с передачей подписания контракта второму участнику.*

*В связи с тем, что при размещении заявки на аукционе с поставщиком угля был заключен предварительный договор на поставку угля с отсрочкой платежа на условиях контракта поставки угля в адрес МБУК Знаменского муниципального района Омской области.*

*В настоящее время в связи с неблагоприятной экономической обстановкой поставщик угля отказывается в поставке угля с отсрочкой платежа и выдвигает требование внесения 100 % предоплаты. ООО «ОмскТехКомплект» не имеет финансовой возможности внесения предоплаты в полном объеме».*

Исходя из положений статьи 70 Федерального закона о контрактной системе, Общество обязано было в срок до 23:59 час. 23.06.2016 направить заказчику подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона, проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, либо направить протокол разногласий в тринадцатидневный срок до 23:59 час. 26.06.2016.

В силу части 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 со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

Согласно пункту 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 Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта, в Омское УФАС России не представлено.

Уклонение от заключения государственного контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник электронного аукциона по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию финансов федерального бюджета), 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 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 Обществом в адрес заказчика не было направлено ни одного документа, предусмотренного данными нормами: ни надлежаще оформленного протокола разногласий, ни подписанных проекта контракта и

документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «ОмскТехКомплект» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 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», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

#### РЕШИЛА:

**1.** Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ОмскТехКомплект» (ИНН 5507233851, г. Омск, ул. Граничная, д. 57), представленные муниципальным бюджетным учреждением «Ресурсный центр обеспечения учреждений в сфере образования» в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку угля (извещение № 0352300221216000003), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

**2.** Сведения о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «ОмскТехКомплект» <...> (ИНН <...>), представленные муниципальным бюджетным учреждением «Ресурсный центр обеспечения учреждений в сфере образования» в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на поставку угля (извещение № 0352300221216000003), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>