

РЕШЕНИЕ

13 июня 2024 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации 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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Участников закупки:

Заказчик уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, 11.06.2024 направил ходатайство № 5249 о рассмотрении дела без участия его представителя.

07.06.2024 от Участника закупки в Архангельское УФАС России поступила жалоба (вх.№ 5043-ИП/24, вх.№ 5047-ЭП/24 от 07.06.2024) на протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта.

УСТАНОВИЛА:

06 июня 2024 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГБУЗ Архангельской области "Вельская центральная районная больница" (далее - Заказчик) о включении сведений об «...» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению ГБУЗ Архангельской области "Вельская центральная районная больница", участник электронного аукциона – «...» (далее Участник,

Общество), уклонился от заключения контракта на оказание услуг по обучению работодателей и работников вопросам охраны труда (извещение № 0124200000624002714).

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта уклонения от заключения контракта с учетом следующего.

19.04.2024 Уполномоченным органом - Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0124200000624002714 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на оказание услуг по обучению работодателей и работников вопросам охраны труда (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта – 78 666,47 руб.

Оператор электронной площадки – ООО «РТС-тендер».

13.05.2024 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки – «...», предложивший цену контракта 2 422,27 руб., что является снижением более чем на двадцать пять процентов от начальной (максимальной) цены контракта.

Протокол подведения итогов подведения итогов определения поставщика размещен на официальном сайте 13.05.2024.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе» не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 данной статьи, заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 указанного Федерального закона.

15.05.2024 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы без подписи Заказчика размещен проект контракта.

Дата направления оператором электронной площадки проекта контракта победителю аукциона - «...» – 15.05.2024.

В соответствии с частью 3 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе» не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 указанной статьи 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 указанным Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных указанным Федеральным законом). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 указанного Федерального закона, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные указанной статьей;

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 указанным Федеральным законом 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 данной статьи, 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 данной статьи;

3) 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 указанного Федерального закона.

Заказчиком в разделе «Размер обеспечения исполнения контракта» Извещения установлено требование об обеспечении исполнения контракта в размере 7 866,65руб., что составляет 10 % от начальной (максимальной) цены контракта.

В установленный срок – до 22.05.2024 23:59 (время московское) «...» не размещены на электронной площадке документы, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе», а именно: 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 соответствии с частью 6 статьи 51 ФЗ «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 указанной статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 данной статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 указанной статьи) и частью 5 данной статьи:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5

указанной статьи:

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 ФЗ «О контрактной системе», в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом "а" данного пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в случае неразмещения участником закупки на электронной площадке документов, предусмотренных пунктом 1 части 3 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе», заказчик обязан признать такого участника закупки уклонившимся от заключения контракта, а также сформировать протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта не позднее 23.05.2024.

Вместе с тем, протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта был сформирован Заказчиком и размещен на официальном сайте 06.06.2024.

Следовательно, протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта сформирован с нарушением требований законодательства о контрактной системе.

Таким образом Заказчик нарушил подпункт «а» пункта 2 части 6 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе».

В указанных действиях Заказчика содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 14 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

10.06.2024 Заказчиком сформирован и размещен на официальном сайте протокол отказа от заключения контракта со следующим участником аукциона, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем аукциона, в связи с тем, что данный участник находится в реестре недобросовестных поставщиков.

В своем обращении от 07.06.2024 Общество указало, что при подписании контракта возникли технические проблемы. Участник обратился по телефону горячей линии в техническую службу оператора электронной площадки. Однако подписать контракт так и не смог.

Вместе с тем, на запрос Управления оператором электронной площадки – ООО

«РТС-тендер», 11.06.2024 был направлен ответ о том, что обращений в службу технической поддержки от «...» по закупке №0124200000624002714 не поступало, и технических проблем у Заказчика во время проведения данной закупки не зафиксировано.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России, представители Общества пояснили следующее.

Специалист по закупкам «...» уволился 16.05.2024, не уведомив руководство о том, что Участник признан победителем аукциона №0124200000624002714.

06.06.2024 Обществом был выявлен факт о необходимости подписать контракт по закупке №0124200000624002714, направлено письмо на электронный адрес Заказчика и были предприняты безуспешные попытки дозвониться до ответственного лица Заказчика.

Вместе с тем, 06.06.2024 Общество связывалось с оператором электронной площадки по горячей линии, сообщало, что в данный момент контракт находится в стадии подписания. Однако подписание контракта технически было не осуществить по причине наложения 16.04.2024 ареста на спецсчет Общества в ПАО банк «...» в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2002 № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

В письменных пояснениях по делу Общество указало, что предприняло меры по оплате обеспечения по контракту путем банковской гарантии в АО «...».

Участник в материалы дела представил выписки по счетам в ПАО банк «...» и АО «...». При этом, банковская гарантия, платежное поручение в подтверждение предоставления обеспечения исполнения контракта в материалы дела представлено не было.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «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 указанного 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 неопределенностью 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 обеспечение исполнения договора и добросовестности, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), 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 статьей 51 ФЗ «О контрактной системе» процессуальные сроки Обществом в адрес Заказчика не было направлено ни одного документа, предусмотренного данными нормами: ни подписанного проекта контракта, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта и добросовестности участника.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

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

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что представленные копии документов не могут рассматриваться в качестве действий, подтверждающих намерение заключить контракт и исполнить на условиях, указанных в Извещении. «...» имело возможность исполнить предусмотренные статьей 51 ФЗ «О контрактной системе» положения по заключению контракта, уважительных причин, препятствующих соблюдению данных положений, им не приведено, Комиссией Архангельского УФАС России не установлено.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что увольнение сотрудника не является обстоятельством непреодолимой силы и не может являться препятствием для подписания проекта контракта.

Принимая решение об участии в электронном аукционе и подавая соответствующую заявку, субъект хозяйственной деятельности несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных ФЗ «О контрактной системе», в случае совершения им действий (бездействия), противоречащих требованиям ФЗ «О контрактной системе» и допускающих создание условий, влекущих за собой невозможность заключения контракта.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Согласно части 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Таким образом, Комиссия Архангельского УФАС России, проведя оценку действий «...», приходит к выводу о недобросовестности поведения Общества, выразившегося в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части представления подписанного проекта контракта в регламентированный срок и непредставления обеспечения исполнения контракта, в связи с чем, Общество правомерно было признано уклонившимся от заключения контракта и сведения в отношении «...» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки иных нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - ГБУЗ Архангельской области "Вельская центральная районная больница" в отношении «...» в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с уклонением от заключения контракта на оказание услуг по обучению работодателей и работников вопросам охраны труда (извещение №0124200000624002714).

2. Датой включения сведений в отношении «...» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

3. Признать Заказчика - ГБУЗ Архангельской области "Вельская центральная районная больница", нарушившим подпункт «а» пункта 2 части 6 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе».

4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.