

Решение № РНП-55-86/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном исполнителе

19 сентября 2018 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев представленные Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Омский государственный аграрный университет им. П.А. Столыпина» (далее – ФГБОУ ВО Омский ГАУ, заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ЭЛЕКТРОСПЕЦМОНТАЖ» (далее - ООО «ЭСМ», победитель, общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта на оказание услуг по изготовлению и установке металлического забора для нужд ФГБОУ ВО Омский ГАУ по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0352100021518000060) (далее - электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (доверенность от 09.01.2018), «...» (доверенность от 18.01.2018),

общества – «...», директора общества

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 5 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. № 7809 от 06.09.2018) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «ЭСМ» от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 07.08.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение № 0352100021518000060 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 1414043,67 руб.

14.08.2018 размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 23.08.2018 на участие в электронном аукционе было подано две заявки, оба участника закупки были допущены к участию в аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 27.08.2018 указано, что в процедуре проведения электронного аукциона принял участие один участник закупки, которым была предложена цена контракта 1406973,45 руб.

27.08.2018 на официальном сайте ЕИС размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, который свидетельствует о том, что на основании рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе победителем признано ООО «ЭСМ».

Также из представленной (вх. № 7871э от 10.09.2018) на запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7683э от 07.09.2018) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» и заказчиком хронологии заключения контракта следует:

29.08.2018 – участнику (победителю) направлен на подпись проект контракта;

03.09.2018 – участник не подписал контракт в регламентированный срок;

04.09.2018 – участник признан уклонившимся от заключения контракта; заказчиком размещен протокол отказа от заключения контракта.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей сторон, в результате проверки представленных заказчиком сведений об уклонении ООО «ЭСМ» от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ЭСМ» подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно части 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе в случае, если **аукционной комиссией принято решение** о несоответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, всех вторых частей заявок на участие в нем или **о соответствии указанным требованиям только одной второй части заявки на участие в нем**, такой аукцион признается **несостоявшимся**.

В силу части 3.1 статьи 71 Федерального закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 13 статьи 69 настоящего Федерального закона в связи с тем, что аукционной комиссией принято решение о соответствии требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, только одной второй части заявки на участие в нем, контракт с участником такого аукциона, подавшим указанную заявку, заключается в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона **в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона**.

В соответствии с частью 1 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем** электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно части 2 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **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 **заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта**, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, 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, 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.

Во исполнение названной нормы заказчиком **29.08.2018** был размещен проект контракта.

На основании части 3 указанной статьи 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 силу части 4 статьи 83.2 Федерального 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.

Учитывая положения частей 3 и 4 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона в срок до **03.09.2018 включительно** должен был разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, либо направить протокол разногласий, однако указанные действия не были совершены ООО «ЭСМ».

Согласно части 13 статьи 83.2 Федерального 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 на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). 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.

На основании части 13 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **04.09.2018** общество признано уклонившимся от заключения контракта, заказчиком на официальном сайте ЕИС был размещен протокол отказа от заключения контракта (далее – протокол от 04.09.2018).

В протоколе от 04.09.2018 указана причина отказа от заключения контракта: *«В связи с признанием участника закупки уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 13 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ».*

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 поставщика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки факта уклонения общества от заключения контракта Омским УФАС России было направлено в адрес ООО «ЭСМ» письмо (исх. № 03-7681 от 07.09.2018) с предложением о представлении письменных пояснений о причинах уклонения от подписания контракта и приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 19.09.2018 в 10:00 часов настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос обществом были представлены (вх. № 8028э от 13.09.2018) пояснения следующего содержания: *«В ответ на обращение Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Омский государственный аграрный университет им. П.А. Столыпина» о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Электроспецмонтаж» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по изготовлению и установке металлического забора для нужд ФГБОУ ВО Омский ГАУ сообщая, что при расчете стоимости по изготовлению панелей 3D, технической службой была допущена ошибка, а именно, для расчета затрат на изготовление панелей были приняты стандартные данные оборудования, размер ячейки которой 200*50мм. Исходя из данных размеров, затраты по изготовлению панелей*

были бы приемлемы к общей стоимости услуг, но согласно техническому заданию по данной закупке размер ячейки указан 100*50мм. При изготовлении размера 100*50мм с учетом нашего оборудования был бы перерасход материала, а это значит, что стоимость изготовления панелей превысила бы на 30 %. Итого общая стоимость составила бы 1617410,5 руб, это только материалы, не считая бетон и работу. Для сравнения стоимости на изготовление панелей мы запросили ценовой запрос у независимой организации, которая является изготовителем такого же ограждения. Согласно коммерческим предложениям видно, что общая стоимость по изготовлению данного ограждения превышает сумму, заявленную в электронном аукционе. В связи со сложившейся ситуацией вынуждены отказаться от заключения контракта, во избежание убытков для предприятия».

К вышеуказанным пояснениям ООО «ЭСМ» представлена копия коммерческого предложения ООО «Альянс Энерго» с расчетами по изготовлению и установке металлического забора для нужд ФГБОУ ВО Омский ГАУ – с учетом использования материалов, необходимых для изготовления сетки забора с ячейкой размером 50*100 мм, стоимость составляет 1555889,36 руб., а с ячейкой размером 50*200 мм - 1446229,60 руб.

На основании части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки** или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке**, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 4 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается **проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.**

Техническим заданием на оказание услуг по изготовлению и установке металлического забора для нужд ФГБОУ ВО Омский ГАУ (Приложение № 1 к контракту № А-ОГ-053/18 СМП) установлено: *«Полотно забора, ворота и калитка должны быть изготовлены из металлической сетки, сваренной полуавтоматической контактной сваркой с ячейкой размером Ш50 Д100, вертикальный пруток 4 мм, горизонтальный пруток 5 мм, зигзаг Ш50 Д70 (Рисунок 3)».*

Участие ООО «ЭСМ» в аукционе свидетельствует о том, что им были приняты все условия аукциона, и, соответственно, оно было надлежащим образом осведомлено о конкретных показателях товара, используемого для оказания услуг по изготовлению и установке металлического забора.

На основании 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 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, паводок, аномальные атмосферные осадки, 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 чрезвычайностью (исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого в конкретных условиях является необычным) и непредотвратимостью (любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий).

Таким образом, доказательств возникновения у ООО «ЭСМ» 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 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, 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 83.2 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки ООО «ЭСМ» в адрес заказчика не представило подписанный проект контракта и обеспечение его исполнения.

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

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

РЕШИЛА:

В связи с уклонением от заключения контракта на оказание услуг по изготовлению и установке металлического забора для нужд ФГБОУ ВО Омский ГАУ по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0352100021518000060) **включить** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года представленные Федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего образования «Омский государственный аграрный университет им. П.А. Столыпина» сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «ЭСМ» (ИНН 5503170544, 644105, Омская область, город Омск, ул. 22 Партсъезда, д. 100/2, каб. 1),
- о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «ЭСМ» «...».

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

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»