

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее-Комиссия) по рассмотрению заявлений по вопросу включения лиц в реестр недобросовестных поставщиков (приказ Оренбургского УФАС России № 119 от 29.08.2018 г.), в составе:

Председателя Комиссии – «...»; членов Комиссии: «...», «...»,

в присутствии представителя ГУП Оренбургской области «Оренбург-гремдорстрой» - «...» (доверенность от 02.10.2017г. №02-09/725),

в присутствии ИП «...» (паспорт),

рассмотрев заявление ГУП «Оренбурггремдорстрой» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП «...» – победителе электронного аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов и инструментов для токарных, сварочных и слесарных работ (№ 951516/31908066127),

### УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило заявление (вх. № 7101 от 08.08.2019г.) ГУП «Оренбурггремдорстрой» (далее – заявитель, заказчик) (ул. 60 лет Октября, 1/9, корпус 2, г. Оренбург, 460021) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП «...» (далее – ответчик, победитель) (ул. Хабаровская, 116/1, г. Оренбург, 460050) – победителе электронного аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов и инструментов для токарных, сварочных и слесарных работ (№ 951516/31908066127).

В связи с поступлением данного заявления, **Оренбургским** УФАС России заявителю и победителю было направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх. № 7972 от 12.08.2019г.).

Заявление рассмотрено Комиссией в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ГУП «Оренбурггремдорстрой» в антимонопольный орган представлены сведения об ИП «...» для проверки факта уклонения последнего от заключения договора по итогам закупки, а также включения победителя закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ч.1 ст.2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках предусмотрено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок заключения и исполнения договоров.

Положение о закупках утверждено И.о. генерального директора «...» 28.12.2018г. (далее – Положение о закупках).

Пунктом 1.11 Положения о закупках предусмотрен порядок заключения, исполнения и внесение изменений в договор.

Договор заключается Заказчиком в порядке, установленном настоящим Положением, с учетом норм законодательства РФ (подп. 1.11.1 п.1.11 Положения о закупках).

Договор по результатам проведения закупки Заказчик заключает не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (абз.1 подп.1.11.2 п.1.11 Положения о закупках). Указанное требование аналогично положению, установленному в ч.15 ст.3.2 Закона о закупках.

В проект договора, который прилагается к извещению о проведении закупки и (или) документации, включаются реквизиты победителя (единственного участника) и условия исполнения договора, предложенные победителем (единственным участником) в заявке на участие в закупке или в ходе проведения аукциона, переторжки (если она проводилась) (абз.2 подп.1.11.2 п.1.11 Положения о закупках).

Согласно подп.1.11.4 п.1.11 Положения о закупках договор по результатам осуществления закупок, в котором предусмотрен электронный документооборот, заключается с учетом особенностей документооборота в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств и подписывается электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени соответственно участника такой закупки, заказчика.

Подпунктом 1.11.5 пункта 1.11 Положения о закупках определено, что участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, когда не представил подписанный договор (отказался от заключения договора) в редакции заказчика в срок, определенный настоящим Положением.

Подпунктом 1.11.6 пункта 1.11 Положения о закупках предусмотрено, что не позднее одного рабочего дня, следующего за днем, когда установлены факты, предусмотренные в п. 1.11.5 настоящего Положения, заказчик составляет протокол о признании участника уклонившимся от заключения договора. Протокол составляется и подписывается заказчиком в день его составления. Протокол размещается в ЕИС не позднее чем через три дня со дня подписания.

Документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов и инструментов для токарных, сварочных и слесарных работ утверждена Главным инженером ГУП «Оренбургремдорстрой» «...» в 2019г., размещена на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 05.07.2019г. (далее - Документация).

В п.38 раздела 1 Документации определен порядок и срок подписания договора с победителем. Порядок предусмотрен следующий.

Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика.

Договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены

- проектом договора,
- документацией о конкурентной закупке,
- извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке
- и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Победитель аукциона не вправе уклоняться от заключения договора. В случае уклонения участника аукциона от заключения договора денежные средства, внесенные в качестве обеспечения заявки (в случае, если установлено обеспечение) на участие в аукционе, не возвращаются.

Заключение договора осуществляется в соответствии с регламентом ЭТП в электронной форме.

Договор заключается исключительно по форме, предусмотренной документацией о закупке, размещенной на сайте. В проект договора, размещенного в составе документации о закупке, включается цена, указание страны происхождения поставляемого товара на основании сведений, содержащихся в заявке на участие в закупке, представленной участником закупки, с которым заключается договор, а также характеристики товаров и условия исполнения договора, указанные в заявке такого участника закупки.

Срок заключения договора составляет не более 20 дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора.

Одновременно с подписанным договором Победитель направляет в адрес Заказчика следующие документы:

- документ, подтверждающий полномочия лица на подписание договора, за исключением случаев, если такой документ представлялся в составе заявки на участие в процедуре проведения закупки;
- документы, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора (если предусмотрено п. 42-43 документации).

В случае не направления Заказчику в установленные сроки подписанного договора, а также вышеуказанных документов, победитель процедуры закупки считается уклонившимся от подписания договора.

16.07.2019г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещен протокол подведения итогов аукциона конкурентной закупки № 951516/31908066127 от 16.07.2019г., согласно которому комиссией по закупкам ИП «...» признан победителем данной конкурентной процедуры с лучшим ценовым предложением – 1 311 625, 97 руб. без НДС.

Как пояснил представитель заказчика, подписанный со стороны ГУП

«Оренбургремдорстрой» договор был направлен в адрес победителя торгов. Однако, действия, направленные на подписание указанного договора, ИП «...» предприняты не были, иная переписка не велась, что не отрицается индивидуальным предпринимателем.

Индивидуальный предприниматель пояснил, что расчет ценового предложения им был произведен неверно, цена по указанной закупке оказалась слишком заниженной. «...» согласен с требованиями ГУП «Оренбургремдорстрой» о включении сведений о победителе в реестр недобросовестных поставщиков.

06.08.2019г. на сайте <http://zakupki.gov.ru> размещен протокол о признании победителя электронного аукциона № 951516/31908066127 уклонившемся от заключения договора.

Согласно ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

На заседании Комиссии Оренбургского УФАС России Заказчиком была представлена заявка ИП «...», поданная на участие в рассматриваемой закупке, указанная заявка состоит из двух частей.

Из содержания первой части заявки участника следует, что, изучив извещение о проведении аукциона, он выражает согласие на поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), которые являются предметом аукциона, на условиях аукционной документации и на условиях, которые представлены в настоящей заявке.

Во второй части заявки участник декларирует, что, в случае, если предложение ИП «...» будет признано лучшим на основе критериев, указанных в документации о закупке и заявке будет присвоен первый номер <...> участник берет на себя обязательства подписать договор с ГУП «Оренбургремдорстрой» в соответствии с требованиями документации о закупке и условиями предложения.

Подача заявки предполагает, что участник ознакомлен со всеми требованиями, сформулированными заказчиком в Положении о закупках, Документации, а также требованиями действующего законодательства.

При этом участник наделен правом обращения в процессе подготовки заявки к организатору торгов за разъяснениями Документации, Положения о закупках, в том числе о порядке формирования цены договора. ИП «...» за разъяснениями к заказчику не обращался, предполагается, что все требования, изложенные заказчиком, участнику были известны, при подаче заявки на участие в закупке, индивидуальному предпринимателю было известно о необходимости заключения договора по итогам проведения конкурентной процедуры. Впоследствии победитель отказался от заключения договора на условиях, предусмотренных Документацией и поданной заявкой, что свидетельствует об умышленном уклонении от заключения договора.

Принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, индивидуальный предприниматель становится участником данной закупки и несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним как лицом, признанным победителем.

Согласно п. 2 ст. 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской является

самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность. Принимая условия контракта, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений, являясь субъектом гражданского оборота, так и добросовестность представляемых документов.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как признанного победителем торгов и нарушающих права заказчика относительно условий (выявленные им как лучшие) и срока исполнения договора.

Невыполнение участником требований Закона о закупках и документации по закупке влечет наступление для него неблагоприятных последствий в виде признания его уклонившимся от заключения контракта и включения сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков, что является риском самого участника.

Доказательств того, что надлежащее исполнение обязательств оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, индивидуальным предпринимателем представлено не было. Отсутствие рентабельности в данной поставке, как основание отказа в заключении договора, не может свидетельствовать об отсутствии вины победителя в отказе от заключения договора.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, Комиссия приходит к выводу, что действия ИП «...» подтверждают отказ от заключения договора, что свидетельствует о факте уклонения от заключения договора по итогам проведенной закупки (извещение № 951516/31908066127) на условиях, определенных закупочной документацией и поданной заявки.

Ввиду описанного выше, Комиссия приходит к выводу об удовлетворении требований ГУП «Оренбургремдорстрой» о внесении сведений об ИП «...» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь ч.2 ст.5 Федерального закона от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 2.1 Приказа ФАС России от 18.03.2013 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия

#### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

**Направить в Федеральную антимонопольную службу сведения об индивидуальном предпринимателе «...» - победителе электронного аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку расходных материалов и инструментов для токарных, сварочных и слесарных работ (№ 951516/31908066127) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора.**

**Настоящий не нормативный правовой акт может быть обжалован в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.**

Члены Комиссии

«...»