

Решение по результатам рассмотрения жалобы

участника закупки №04-50/10-2019

«21» января 2019 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

в присутствии: представителей ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» (далее – Заказчик) – (доверенность от 21.01.2019 б/№), (доверенность от 21.01.2019), (доверенность от 21.01.2019 б/№),

представителей ООО «АК Орел-Сельхозавиа» (далее – Заявитель) – генерального директора, (доверенность от 10.10.2017 б/№),

рассмотрев жалобу ООО «АК Орел-Сельхозавиа» (вх. от 15.01.2019 № 191) на действия ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» при заключении контракта по итогам проведения электронного аукциона на оказание услуг на санитарные полеты по оказанию специализированной (санитарно-авиационной) скорой медицинской помощи населению Республики Бурятия, с реестровым номером – **0102200001618005592** (далее – Аукцион), и в результате рассмотрения жалобы в соответствии с частью 3 статьи 106 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),

у с т а н о в и л а:

ООО «АК Орел-Сельхозавиа» не согласен с протоколом аукционной комиссии от 11.01.2019 о признании его уклонившимся от заключения контракта.

В своей жалобе Заявитель указывает, что в процессе заключения контракта у победителя и Заказчика возникли разногласия по проекту контракта, о чем был направлен протокол, который был частично удовлетворен Заказчиком, и повторно был направлен проект контракта для подписания участником.

Руководствуясь частью 6 статьи 105 Закона о контрактной системе, ООО «АК ОСА» была подана в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия Жалоба на действия Заказчика при заключении контракта, которая, согласно Уведомлению УФАС Республики Бурятия от 28.12.2018 № 0450/6173, была принята к производству и назначена к рассмотрению на 11.01.2019 в 10.00 часов.

Уведомлением от 28.12.2018 (09ч.42мин.) УФАС Республики Бурятия приостановило заключение контракта по закупке № 0102200001618005592.

09.01.2019 Уведомлением Бурятского УФАС № 05-30/23 был продлен срок рассмотрения жалобы ООО «АК ОСА» до 10.02.2019.

Кроме того, на основании части 16 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, ООО «АК ОСА» направило в адрес Заказчика письмо № 352 от 27.12.2018 о возникновении обстоятельств непреодолимой силы.

Согласно указанной норме течение срока подписания контракта приостанавливается на срок действия обстоятельств непреодолимой силы, но не более чем на тридцать дней.

Также на основании полученных разъяснений от оператора электронной площадки о том, что по истечении регламентированного срока, установленного ст. 83.2 Закона о контрактной системе, возможность сторон по подписанию контракта сохраняется - по согласованию с Заказчиком можно продолжить заключение контракта, ООО «АК ОСА» руководствуясь принципом добросовестности и намерениями на скорейшее исполнение контракта, направило в адрес Заказчика письмо № 355 от 29.12.2018 о следующего содержания:

«...Настоящим направляем в Ваш адрес 2 (два) экземпляра подписанного со стороны ООО «АК ОСА» Контракта, а также 2 (два) экземпляра подписанного со стороны ООО «АК ОСА» Дополнительного соглашения к Контракту. Просим считать Дополнительное соглашение неотъемлемой частью подписанного Контракта.

При получении ООО «АК ОСА» согласия Заказчика о возможности подписания со своей стороны и последующего надлежащего исполнения прилагаемых документов (Контракт № 0102200001618005592-

Ф.2018.666617, Дополнительное соглашение (являющееся неотъемлемой частью Контракта)) ООО «АК ОСА» утрачивает правовые основания для поддержания доводов Жалобы, назначенной к рассмотрению на 11.01.2019 в ФАС Республики Бурятия) и обязуется ее отозвать незамедлительно после получения в свой адрес подписанных надлежащим образом экземпляров соответствующих документов.

ООО «АК ОСА» обязуется доставить ВС Ан-2 на место базирования - ООО «Аэропорт Байкал» г. Улан-Удэ в течение 8 (восьми) календарных дней с даты получения согласия Заказчика на подписание прилагаемых документов...».

На основании изложенного просят провести внеплановую проверку соблюдения Заказчиком законодательства о закупках, выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об отмене Протокола от 11.01.2019 (14.00ч.) о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта, приостановить действия Заказчика по исполнению Протокола от 11.01.2019 (14.00ч.) о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

Представители Заказчика с доводами жалобы не согласились, представили пояснения согласно письменного отзыва, в котором указывают, что 11 января 2019г. проведено заседание У ФАС Республике Бурятия по жалобе исполнителя. Комиссия Бурятского УФАС России признала необоснованной жалобу ООО «АК Орел-Сельхозавиа» на действия заказчика Территориального центра медицины катастроф Республики Бурятия.

11 января 2019г. заказчиком ГБУЗ «Территориальным центром медицины катастроф Республики Бурятия» по закупке №0102200001618005592 принято решение о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

15 января 2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия направлено заявление от заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков, заседание назначено на 29 января 2019 г.

Считаем действия Заказчика законными, поскольку в соответствии с частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленных для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с частью 6 статьи 83.2. Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

В нарушении вышеуказанных требований исполнителем в регламентируемые сроки не размещен на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью и не представил обеспечение исполнения контракта.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона 44-ФЗ заказчиком направлено заявление в УФАС РБ о включении в реестр недобросовестных поставщиков информацию об участниках закупок, уклонившихся от заключения контракта.

На основании изложенного считают, жалобу ООО «АК Орел-Сельхозавиа» не подлежащей удовлетворению.

В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных сторонами документов и пояснений, Бурятское УФАС России установила следующее:

23.11.2018 года на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении Аукциона № 0102200001618005592. Начальная (максимальная) цена контракта – 22 049 136 рублей.

Процедура заключения контракта по результатам определения исполнителя путем проведения электронного аукциона регламентирована параграфом 4.1 [ГЛАВЫ 3](#) Закона о контрактной системе.

Результаты электронного аукциона по закупке № 0102200001618005592 подведены 17.12.2018 года (протокол подведения итогов на участие в электронном аукционе № 0102200001618005592/2).

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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 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.

Проект контракта направлен участнику на подпись 17.12.2018 года.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе установлено, что 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 течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта.

24.12.2018 года участником направлен протокол разногласия по проекту контракта № 343.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры (часть 5 статья и 83.2 Закона о контрактной системе).

25.12.2018 года Заказчиком рассмотрен протокол разногласия и размещен в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы частично доработанный проект контракта.

Частью 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица, в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи.

Таким образом, регламентированный срок для подписания контракта участником – 28.12.2018 года.

27.12.2018 года в адрес Бурятского УФАС России от ООО «АК Орел-Сельхозавиа» направлена жалоба (вх. от 27.12.2018 № 8206) на действия Заказчика при заключении контракта по закупке № 0102200001618005592, которая принята к производству и назначена к рассмотрению на 11.01.2019 в 10.00 часов.

28.12.2018 заключение контракта приостановлено по требованию контролирующего органа.

11.01.2019 года в 10:00 часов состоялось рассмотрение жалобы ООО «АК Орел-Сельхозавиа» на действия заказчика при заключении контракта.

Вывод Заявителя от том, что срок рассмотрения жалобы от 27.12.2018 вх. № 8206 продлен до 10.02.2019 года признается Комиссией Бурятского УФАС России несостоятельным, поскольку уведомлением от 09.01.2019 года исх. № 05-30/23, продлен срок рассмотрения обращения от ООО «АК Орел- Сельхозавиа» от 07.12.2018 № 326 (вх. от 10.12.2018 № 7721) в части доводов о нарушении частей 3 и 8 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», о чем прямо указано в уведомлении.

Решение о возвращении жалобы ООО «АК Орел-Сельхозавиа» от 07.12.2018 № 326 (вх. от 10.12.2018 № 7721) принято в рамках Закона о контрактной системе, по доводам о признаках нарушения Заказчиком указанного закона.

Кроме того, не может являться основанием для продления сроков заключения контракта в соответствии с частью 16 статьи 83.2 Закона о контрактной системе уведомление от участника о наличии обстоятельств непреодолимой силы, поскольку согласно [п. 3 ст. 401](#) ГК РФ, [п. 8](#) Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7, [Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 21.06.2012 N 3352/12 таковыми является обстоятельства, которые одновременно являются чрезвычайными и непредотвратимыми при данных условиях, при этом:

- **чрезвычайность** - это исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого в конкретных условиях является необычным. Это выход за пределы нормального, обыденного, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах;

- **непредотвратимость** означает, что любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Непредотвратимость должна быть объективной, а не субъективной.

В рассматриваемом случае не представлено обоснования возникновения обстоятельств непреодолимой силы.

Разъяснения оператора электронной площадки о том, что по истечении регламентированного срока, установленного ст. 83.2 Закона о контрактной системе, возможность сторон по подписанию контракта сохраняется - по согласованию с Заказчиком, не имеют юридической силы и не подлежат применению Заказчиком при подписании контракта.

Вместе с тем, Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что действия Заказчика, вынесшего протокол от 11.01.2019 о признании ООО «АК Орел-Сельхозавиа» уклонившимся от заключения контракта, нарушают положения части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в силу следующего.

Согласно части 13 статьи 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.

В соответствии с частью 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе регламентированный срок для подписания контракта участником – 28.12.2018 года.

Частью 7 статьи 106 Закона о контрактной системе установлено, что контрольный орган в сфере закупок вправе приостановить определение поставщика (подрядчика, исполнителя) в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу, направив заказчику, оператору электронной площадки, в уполномоченный орган, требование о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу, которое является для них обязательным. В случае принятия решения о приостановлении определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт не может быть заключен до рассмотрения жалобы по существу. При этом срок, установленный для заключения контракта, подлежит продлению на срок рассмотрения жалобы по существу.

В соответствии с частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе контрольный орган в сфере закупок обязан рассмотреть жалобу по существу и возражение на жалобу в течение пяти рабочих дней с даты поступления жалобы.

Жалоба от 27.12.2018 № 8206 рассмотрена по существу в 5-тидневный срок.

Из изложенного следует, что срок, установленный для заключения контракта подлежит продлению на 5 рабочих дней, то есть до 14.01.2019 (включительно).

Таким образом, признание участника закупки – ООО «АК Орел – Сельхозавиа» уклонившимся от заключения контракта возможно не ранее 15.01.2019 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 22 статьи 99, частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать жалобу ООО №АК Орел-Сельхозавиа» на действия аукционной комиссии Заказчика обоснованной;
2. Признать аукционную комиссию нарушившей требования части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе;
3. Выдать аукционной комиссии обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений;

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Предписание №04-50/10-2019 об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

на основании своего решения от 21.01.2019 по результатам рассмотрения жалобы ООО «АК Орел-Сельхозавиа» (вх. от 15.01.2019 № 191) на действия ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия при заключении контракта по итогам проведения электронного аукциона на оказание услуг на санитарные полеты по оказанию специализированной (санитарно-авиационной) скорой медицинской помощи населению Республики Бурятия, с реестровым номером – **0102200001618005592** и в соответствии с пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Аукционной комиссии ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республик Бурятия» **в срок не позднее 04.02.2019** устранить выявленные нарушения требований Закона о контрактной системе, путем:

- отмены протокола о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта от 11.01.2019;
- продолжения процедуру заключения контракта в соответствии с требованиями Законодательства о контрактной системе.

2. Уведомить Бурятское УФАС России об исполнении настоящего предписания **в срок не позднее 06.02.2019**.

Неисполнение в установленный срок предписания влечёт в соответствии с частью 7 статьи 19.5 КоАП РФ наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей, на юридических лиц – в размере пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.