Решение № РНП-55-45/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

12 февраля 2015 г. г. Омск

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

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

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

<...> - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МКТ» (далее – ООО «ТД «МКТ», Общество, победитель), представленные бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 131 комбинированного вида» (далее – заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением ООО «ТД «МКТ» от заключения договора по результатам электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Октябрьского административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001467) (далее - аукцион, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность от 12.02.2015 № 28);

в отсутствие представителя департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – уполномоченный орган), надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения;

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

УСТАНОВИЛА:

1. На основании части 2 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 материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «ТД «МКТ» от заключения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 14.11.2014 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) уполномоченным органом были размещены извещение № 0152300011914001467 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта **16256231,96** руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 05.12.2014 на участие в аукционе поступило девять заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

В протоколе проведения аукциона от 08.12.2014 указано, что в аукционе приняло участие пять участников, наименьшая цена контракта **13492672,52 руб.** была предложена ООО «ТД «МКТ», при этом снижение начальной (максимальной) цены составило **17%.**

Согласно протоколу подведения итогов от 11.12.2014 заявки всех участников аукциона были признаны соответствующими требованиям документации об аукционе.

Хронология заключения договора (в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер»):

12.12.2014 - проект договора направлен победителю на подпись.

17.12.2014 - проект договора отклонен Обществом.

18.12.2014 - проект договора повторно направлен победителю на подпись.

23.12.2014 - проект договора отклонен Обществом.

24.12.2014 – истек 13-дневный срок для направления победителем протокола разногласий.

26.12.2014 - проект договора направлен победителю на подпись.

31.12.2014 - проект договора отклонен Обществом.

14.01.2015 - проект договора направлен победителю на подпись.

16.01.2015 - проект договора отклонен Обществом.

17.01.2015 - Общество признано уклонившемся от подписания договора, размещен протокол об отказе от заключения договора.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей сторон, в результате проверки факта уклонения Общества от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе и осуществления в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ТД «МКТ» 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 **11.12.2014**.

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 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе 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 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе 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**.

На основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе **победитель электронного аукциона признается 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 победителя такого аукциона, **или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола**, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В целях проверки факта уклонения ООО «ТД «МКТ» от заключения контракта Омским УФАС России было направлено в адрес победителя письмо от 10.02.2015 № 03-1179 с предложением о представлении письменных пояснений о причинах уклонения от подписания договора и приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 12.02.2015 в 10:40 час. настоящего обращения заказчика.

ООО «ТД «МКТ» были представлены Комиссии письменные пояснения от 11.02.2015, в которых, в том числе указано: *«В период подписания контракта резко повысились отпускные цены Поставщиков сырья (цены совхозов на сдачу крупного рогатого скота выросли в полтора раза за месяц), кроме того Поставщики перестали поставлять Товар на мясокомбинат в связи с экономической нестабильностью вызванной падением национальной валюты и скачком цен на товары. В связи с этим ООО «ТД «МКТ» не могло взять на себя обязательства по договору, так как из финансовой ситуации в стране физически не смогло бы поставить товар (на момент проведения торгов контракт был с прибылью, а на момент подписания контракта, уже не возможно купить товар для поставки по начальным ценам аукциона). К пояснениям приобщаем справку от Производителя ООО «Мясокомбинат Таврический» о стоимости мяса и мяса сырья.*

На основании изложенного, учитывая сложную экономическую ситуацию в стране, а так же те обстоятельства, что в связи с отказом от подписания договора понес убытки в сумме 162562,31 рублей (Размер обеспечения заявки на участие в электронном аукционе) ООО «ТД «МКТ» просит не включать Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МКТ» в реестр недобросовестных поставщиков».

Далее при обосновании невозможности включения сведений об ООО «ТД «МКТ» в реестр, со ссылкой на часть 4 статьи 104 Федерального закона о контрактной

системе и пункт 6 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Обществом сделан вывод о том, что заказчиком нарушен порядок предоставления сведений для включения в реестр, а именно: *«Заказчик вправе обратиться в ФАС лишь при тех обстоятельствах, если Заказчиком заключен контракт с участником аукциона которому присвоен второй номер <...> Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона 0152300011914001467 второй номер присвоен <...>. Контракт с <...> Заказчиком не заключен»*. Кроме того, по мнению Общества, *«со стороны Заказчика нарушены сроки подписания договора и признания победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта и как следствие нарушение трехдневного срока обращения в ФАС с заявлением о включении Поставщика в реестр недобросовестных поставщиков, что является формальным основанием для отказа включения Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МКТ» в реестр недобросовестных поставщиков (имеется многочисленная практика ФАС и решения судов, о том, что при нарушении сроков ФАС принимает решение об отказе в рассмотрении заявлений и включения в РНП Поставщиков)»*.

К письменным пояснениям Обществом приложено письмо общества с ограниченной ответственностью «Мясокомбинат Таврический» (исх. № 03/02 от 03.02.2015) о ценах на поставку замороженного мяса говядины и печени говяжьей по состоянию на 05.12.2014 года и 13.01.2015.

При этом следует отметить, что в обоснование всего вышеуказанного Обществом не представлено ни одного документального доказательства. На предложение председателя Комиссии о предоставлении таких доказательств, представителем Общества дан ответ о том, что эти доказательства будут представлены в арбитражный суд.

Комиссия не может согласиться с позицией ООО «ТД «МКТ», исходя из следующего.

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.

Абзацем 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, чтобы обстоятельство было квалифицировано как форс-мажорное, оно должно отвечать требованиям, установленным статьей 451 ГК РФ. Тяжелое финансовое положение и затруднения в предпринимательской деятельности не отвечают указанным требованиям, так как не вызваны непреодолимой силой. Предпринимательская деятельность осуществляется субъектами на свой страх и риск, поэтому повышение закупочных цен на мясо является одним из таких рисков.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение.

Статьей 401 ГК РФ установлено, что 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. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Из представленных в Омское УФАС России документов и сведений, следует, что до окончания регламентированного срока подписания контракта, победителем в адрес заказчика не был направлен подписанный электронной подписью проект контракта и не предоставлено обеспечение исполнения договора.

Хронология заключения договора наглядно свидетельствует о том, что в установленный процессуальный срок заказчиком в адрес Общества был направлен проект договора, при этом 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 подписанного проекта контракта, ни подписанного документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта.

При этом следует отметить, что действительно заказчиком были нарушены сроки признания Общества уклонившимся. Исходя из того, что протокол подведения итогов электронного аукциона был размещен на официальном сайте 11.12.2014, то предельный срок для подписания Обществом проекта договора и предоставления протокола разногласий истек 24.12.2014.

Следовательно, уже 25.12.2014 ООО «ТД «МКТ» могло быть признано уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем, в связи с тем, что по истечении установленных процессуальных сроков оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» была предоставлена возможность осуществления переписки между заказчиком и Обществом, Обществу фактически была предоставлена **возможность** подписания договора и предоставления обеспечения контракта в течение еще **дополнительных более чем 20 дней**.

Заказчиком было принято решение от 17.01.2015 о признании Общества уклонившимся от подписания договора лишь после получения от ООО «ТД «МКТ» письма от 13.01.2015 исходящий № 5 следующего содержания: *«ООО «ТД «МКТ» в*

лице директора <...> сообщает, что по причине резкого повышения отпускных цен поставщиков сырья (цены совхозов на сдачу крупнорогатого скота выросли в полтора раза за месяц) и прекращения поставок в связи с экономической нестабильностью вызванной падением национальной валюты и скачком инфляции, вынуждено в одностороннем порядке отказаться от заключения договора. Текущая рыночная ситуация не предоставляет возможность добросовестно исполнить договор без существенных финансовых убытков».

Вышеуказанные доказательства, по мнению Комиссии, подтверждают намеренное уклонение ООО «ТД «МКТ» от подписания **социально значимого договора**.

При этом Комиссия считает, что у заказчика имелись основания для направления сведений об ООО «ТД «МКТ» для включения в реестр, а также заказчиком не был нарушен порядок предоставления сведений об Обществе, исходя из следующего.

Частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе императивно 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.

При этом в соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о датах проведения электронного аукциона, подведения итогов открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, запроса котировок, запроса предложений **в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) уклонился от заключения контракта**, дата признания несостоявшейся закупки, в которой единственный участник закупки, подавший заявку, окончательное предложение или признанный единственным участником закупки, уклонился либо отказался от заключения контракта, дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного контракта.

Таким образом, указанные нормы прямо свидетельствуют о том, что в реестр **включается** информация в том случае, если победитель электронного аукциона уклонился от заключения контракта.

Из вышеуказанного следует, что ООО «ТД «МКТ» уклонилось от заключения контракта, следовательно, сведения об Обществе подлежат включению в реестр.

Согласно части 4 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в случае, если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> заказчик в течение трех рабочих дней с даты заключения контракта с указанным участником направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также выписку из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке или из протокола о результатах закупки в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя),

участника закупки, заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> и иные свидетельствующие об отказе победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта документы.

Аналогичные сроки предоставления сведений в контрольный орган предусмотрены пунктом 6 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила) - в случае если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> заказчик в течение 3 рабочих дней с даты заключения такого контракта с указанным участником закупки направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные частью 4 статьи 104 Федерального закона.

При этом Омское УФАС России отмечает, что нормами Федерального закона о контрактной системе и Правилами не регламентированы процессуальные сроки представления сведений заказчиком и рассмотрения сведений контрольным органом в тех случаях, когда победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) уклонился от заключения контракта и контракты не заключены с лицом, предложению которого присвоен второй номер <...> Однако данное обстоятельство не является препятствием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), поскольку, как было указано выше, частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе прямо установлено, что в реестр включается **информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов** без каких-либо изъятий.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1.Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МКТ» (ИНН 5528212475, место нахождения: 690014, Приморский край, г. Владивосток, проспект Народный, 27, офис 3) включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года в связи с уклонением от заключения договора с бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 131 комбинированного вида».

2/Сведения о единственном участнике и директоре общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МКТ» <...> (ИНН <...>) включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года в связи с уклонением от заключения договора с бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 131 комбинированного вида».

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...> <...>