

Решение № РНП-55-69/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

29 августа 2018 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев представленные Администрацией Таврического городского поселения Таврического муниципального района Омской области (далее – Администрация Таврического ГП, заказчик) сведения об Обществе с ограниченной ответственностью ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА» (далее - ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА», общество, подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги в р.п. Таврическое (ул. Северная (от ул. Магистральная до ул. Западная) (Реестровый номер "18.33.0238") (извещение № 0152200004718000886) (далее – электронный аукцион, муниципальный контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (доверенность от 28.08.2018);

уполномоченного органа Главного управления контрактной системы Омской области – «...» (доверенность от 22.05.2018 № 98),

в отсутствие представителя общества, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения сведений

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 4 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. № 7212 от 16.08.2018) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА» от заключения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 28.06.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены извещение № 0152200004718000886 о проведении электронного

аукциона и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 8 568 651, 42 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 20.07.2018 на участие в закупке поступило шестнадцать заявок, все участники были допущены к участию в аукционе.

23.07.2018 размещен протокол проведения электронного аукциона, в котором указано, что в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие пять участников закупки с идентификационными номерами заявок 4, 9, 11, 15, 16. Наименьшее ценовое предложение 5 300 000,00 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 16.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 26.07.2018 заявки участников закупки с идентификационными номерами заявок 4, 9, 11, 15 признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. Победителем электронного аукциона признан участник, который предложил наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией – ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА».

Хронология заключения договора, представленная оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 7317э от 21.08.2018) на запрос Омского УФАС (исх. № 03-7092э от 20.08.2018), а также заказчиком, свидетельствует о следующем:

31.07.2018 – участнику (победителю) направлен на подпись проект муниципального контракта;

06.08.2018 – участник не подписал муниципальный контракт в регламентированный срок, участником создан протокол разногласий, размещен протокол разногласий по проекту муниципального контракта;

08.08.2018 – истек тринадцатидневный срок для направления протокола разногласий;

09.08.2018 – муниципальный контракт отправлен участнику на подпись;

13.08.2018 – участником создан протокол разногласий, размещен протокол разногласий по проекту муниципального контракта;

14.08.2018 – заказчик разместил протокол отказа от заключения муниципального контракта;

15.08.2018 – истек двадцатидневный срок с момента размещения протокола подведения итогов.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения заказчика, в результате проверки факта уклонения ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА» от заключения муниципального контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ПЕРВАЯ ЛИГА» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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

В целях проверки факта уклонения ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА» от заключения муниципального контракта Омское УФАС России направило в адрес общества письмо (исх. № 03-7089 от 20.08.2018) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания муниципального контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 29.08.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика, однако указанные документы победителем аукциона не были представлены.

Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 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).

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.

В связи с принятием Федерального закона от 31.12.2017 № 504-ФЗ статья 70 Федерального закона о контрактной системе утратила силу с 01.07.2018.

С 01.07.2018 порядок заключения контракта по результатам электронной процедуры, в том числе положение **о порядке признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта** установлен статьей 83. 2 Федерального закона о контрактной системе.

Однако Комиссией установлено, что извещение № 0152200004718000886 о проведении электронного аукциона было размещено **28.06.2018**, что раньше срока вступления в силу статьи 83. 2 Федерального закона о контрактной системе.

В силу пункта 1 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации акты гражданского законодательства **не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.**

Федеральный закон о контрактной системе на основании части 1 статьи 1 **«регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд** в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок...».

По смыслу указанной нормы отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд, включают в себя все этапы закупок, которые необходимы для реализации положений, установленных настоящим Федеральным

законом, в том числе планирование закупок, осуществление закупок.

Положения об осуществлении закупок содержат в себе, в частности, норму о заключении контракта по результатам электронного аукциона.

Таким образом, к данной закупке применимы требования, установленные статьей 70 Федерального закона о контрактной системе.

В силу 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 электронного аукциона от 26.07.2018 был размещен на официальном сайте ЕИС **26.07.2018**.

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 указанной статьи **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.

В силу части 4 названной нормы 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.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 5 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 (часть 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе).

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).

Исходя из того, что протокол подведения итогов электронного аукциона был размещен на официальном сайте ЕИС **26.07.2018**, то тринадцатидневный срок для направления протокола разногласий истек в 23:59 час. **08.08.2018**.

Установлено, что заказчиком с учетом требований части 5 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе **09.08.2018** был направлен доработанный проект муниципального контракта.

В срок, регламентированный [частью 6](#) статьи 70 Федерального закона о контрактной системе (то есть **до 14.08.2018 включительно**), ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА» обязано было разместить на официальном сайте ЕИС проект муниципального контракта, подписанный усиленной электронной подписью.

Вместе с тем **14.08.2018**, т.е. до истечения указанного в законе срока для размещения проекта муниципального контракта заказчиком на официальном сайте ЕИС был размещен протокол отказа от заключения контракта с обществом, что нарушает требования части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

Комиссия считает, что при указанных обстоятельствах сведения об ООО «ПЕРВАЯ ЛИГА»

не 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

Р Е Ш И Л А:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ПЕРВАЯ ЛИГА» (ИНН 5506090671, КПП 550601001, ОГРН 1155543033821, 644079, Омская область, город Омск, ул.17-я Рабочая, дом 84), «...» общества с ограниченной ответственностью «ПЕРВАЯ ЛИГА», представленные Администрацией Таврического городского поселения Таврического муниципального района Омской области в связи с уклонением от заключения договора при осуществлении закупки путем электронного аукциона на выполнение работ по ремонту участка автомобильной дороги в р.п. Таврическое (ул. Северная (от ул. Магистральная до ул. Западная) (Реестровый номер "18.33.0238") (извещение № 0152200004718000886) **не включать**.

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

Заместитель Председателя Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»