

04.06.2020

Г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение администрации муниципального образования Заокский район (далее – Заказчик) исх. № 3686 от 28.05.2020 (вх. № 3019 от 28.05.2020) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе Авояне Фрунзике Назаретовиче (далее – Индивидуальный предприниматель, ИП Авоян Ф.Н.) (ИНН 712680000251) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине признания Индивидуального предпринимателя уклонившимся от заключения контракта на выполнение работ по благоустройству дворовой территорий в рамках реализации национального проекта «Жилье и городская среда» (закупка № 0366200035620002074), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- индивидуального предпринимателя;

- представителя ИП Авояна Ф.Н. по доверенности,

(администрацией муниципального образования Заокский район заявлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела без участия представителей);

(без участия представителей государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок», уведомленных надлежащим образом о дате и времени рассмотрения настоящего дела),

УСТАНОВИЛА:

28.05.2020 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Индивидуальном предпринимателе в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения ИП Авояна Ф.Н. от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по благоустройству дворовой территорий в рамках реализации

национального проекта «Жилье и городская среда» (закупка № 0366200035620002074) (далее – Электронный аукцион).

В своем обращении Заказчик просит не включать информацию об ИП Авояне Ф.Н. в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по благоустройству дворовой территории в рамках реализации национального проекта «Жилье и городская среда» (далее – документация об электронном аукционе) 28.04.2020 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 396 350,60 рублей.

Пунктом 28 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и требования к такому обеспечению, порядок предоставления такого обеспечения, устанавливаемые в соответствии с Законом о контрактной системе» части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе установлено, что размер обеспечения исполнения контракта составляет 10,00 % от начальной (максимальной) цены контракта.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 21.05.2020 по окончании срока подачи заявок на участие в данном электронном аукционе подана единственная заявка с идентификационным номером 32 (ИП Авоян Ф.Н.). Поступившие первая и вторая части заявки на участие в электронном аукционе с идентификационным номером 32 (ИП Авоян Ф.Н.) признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

Электронный аукцион на право заключения контракта на выполнение работ по благоустройству дворовой территории в рамках реализации национального проекта «Жилье и городская среда» признан несостоявшимся на основании части 16 статьи 66 Закона.

В силу пункта 4 части 1 статьи 71 Закона в случае, если электронный аукцион

признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 16 статьи 66 настоящего Федерального закона в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем, контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона 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 протоколов 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.

В регламентированный законом срок (22.05.2020) Заказчик разместил в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект контракта на выполнение работ по благоустройству дворовой территорий в рамках реализации национального проекта «Жилье и городская среда» (далее – Проект контракта).

Частью 3 статьи 83.2 Закона предусмотрено, что 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 соответствии с частью 4 статьи 96 Закона контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим

Федеральным законом.

В соответствии с частью 13 статьи 82.3 Закона 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).

Согласно части 5 статьи 96 Закона в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта

В регламентированный Законом срок для подписания Проекта контракта, то есть по 27.05.2020 23:59 включительно, ИП Авояну Ф.Н. надлежало подписать со своей стороны указанный Проект контракта и разместить документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта. Комиссией установлено, что в регламентированный Законом срок Индивидуальный предприниматель не разместил на электронной площадке Проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Индивидуального предпринимателя и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

В связи с чем оператор электронной площадки направил в адрес Заказчика уведомление об уклонении ИП Авояна Ф.Н. от заключения контракта. После чего Заказчиком 28.05.2020 составлен и размещен в единой информационной системе в сфере закупок протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта.

Комиссией установлено, что на дату рассмотрения настоящего дела информация о подписанном Индивидуальным предпринимателем Проекте контракта и документе, подтверждающем предоставление обеспечения исполнения контракта в единой информационной системе отсутствует.

В ходе заседания Комиссии ИП Авоян Ф.Н. возражал против включения сведений в отношении него в реестр недобросовестных поставщиков.

Участвующий в рассмотрении дела представитель Индивидуального предпринимателя пояснил, что при размещении протокола разногласий в компьютере произошел технический сбой, в результате которого осуществить размещение протокола разногласий оказалось невозможным.

Работа компьютера была восстановлена на следующий день, однако регламентированный срок для подписания Проекта контракта либо направления протокола разногласий истек, ввиду чего ИП Акопов Ф.Н. был признан уклонившимся. Представитель ИП Акопова Ф.Н. пояснил, что Индивидуальный предприниматель не намеревался уклоняться от заключения контракта. Более того, ИП Акоповым Ф.Н. получен проект банковской гарантии, согласовано приобретение необходимого для выполнения работ оборудования.

В пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда 10 РФ 28.06.2017), разъяснено, что нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 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.

Пунктом 12 Правил ведения реестра предусмотрено, что рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 названных Правил, выносится решение.

Из системного толкования вышеприведенных положений следует, что порядок, установленный в пункте 12 Правил ведения реестра, применяется при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации об участниках закупок в двух случаях: когда участники закупок уклонились от заключения контрактов, либо имеется односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах

фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках в рамках Закона.

С другой стороны анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

По общему правилу при привлечении лица к публично - правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства,

быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления от 30.07.2001 № 13- П, от 21.11.2002 № 15 - П, Определения от 07.06.2001 № 139 -О, от 07.02.2002 № 16-О).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Индивидуального предпринимателя были направлены на умышленное уклонение от заключения Контракта.

Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии сделать вывод о наличии в действиях ИП Авояна Ф.Н. недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от заключения Контракта.

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, участвующими в деле лицами не представлено, ИП Авоян Ф.Н. не может быть признан недобросовестным исполнителем в смысле приведенных выше положений Закона.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений в отношении ИП Авояна Ф.Н. в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную администрацией муниципального образования Заокский район исх. № 3686 от 28.05.2020 (вх. № 3019 от 28.05.2020) в отношении индивидуального предпринимателя Авояна Фрунзика Назаретовича (ИНН 712680000251), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.