

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-377/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«04» июня 2024 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Бурятского УФАС России) в составе: <...>, председателя Комиссии, <...>, члена Комиссии, <...>, члена Комиссии,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя общества с ограниченной ответственностью «АДА» ИНН 7731598741 (далее – ООО «АДА», Общество, Поставщик) <...> (доверенность от 22.12.2023), в отсутствие представителя Отделения фонда пенсионного и социального страхования Российской Федерации по Республике Бурятия (далее – ОСФР по РБ, Заказчик),

рассмотрев обращение ОСФР по РБ (вх. № 1663-ЭП/24 от 25.03.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «АДА» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам электронного аукциона: «Поставка продукции радиоэлектронной промышленности – сетевых накопителей подсистемы «Инфраструктурное обеспечение» (ОКПД2: 26.8. Носители информации магнитные и оптические)», ИКЗ – 241032304882803260100102930012680242, номер извещения – 0302100024824000109 (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 104 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

У С Т А Н О В И Л А:

Из обращения Заказчика следует, что по результатам проведения Аукциона ООО «АДА» признано победителем закупки. В нарушение части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе Общество не подписало проект контракта в течение регламентированного срока – не позднее 24.05.2024. Протокол разногласий Поставщиком не направлен, обеспечение исполнения контракта не поступило. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил обращение на рассмотрение в антимонопольный орган о включении сведений об ООО «АДА» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Сторонами представлены письменные пояснения: ООО «АДА» от 03.06.2024 вх. № 3038-ЭП/24, ОСФР по РБ от 04.06.2024 вх. № 3074-ЭП/24.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев документы (информацию), представленные сторонами, установила следующее:

10.04.2024 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение № 0302100024824000109 о проведении Аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 16 240 200,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

от 15.05.2024 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 116405215, с ценовым предложением 15 915 396,00 руб. – ООО «АДА».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 статьи 50 Закона о контрактной системе, заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта.

17.05.2024 Заказчиком размещен в ЕИС размещен проект контракта.

В силу пункта 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе).

На основании изложенного, Поставщику предоставлен регламентированный срок для подписания проекта контракта с предоставлением обеспечения исполнения контракта на сайте оператора электронной площадки является – не позднее 24.05.2024.

В соответствии с частью 4 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения участником закупки, с которым заключается контракт, информации и документов в соответствии с частью 3 настоящей статьи, заказчик осуществляет одно из следующих действий:

1) размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 настоящей статьи) в случае, если участник закупки, с которым заключается контракт, разместил информацию и документы в соответствии с пунктом 1 части 3 настоящей статьи. Если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта, действия, предусмотренные настоящим пунктом, осуществляются заказчиком при условии поступления на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежных средств в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт;

2) формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 настоящей статьи;

3) формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта без учета либо с частичным учетом информации, содержащейся в протоколе

разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 настоящей статьи. При таком размещении заказчик также формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) информацию о причинах отказа учесть полностью или частично информацию, содержащуюся в протоколе разногласий. При этом информация, предусмотренная подпунктом «б» пункта 2 части 3 настоящей статьи, подлежит обязательному учету.

Согласно части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 настоящей статьи, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 настоящей статьи. Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем осуществления таких действий участником закупки, размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 настоящей статьи). Контракт считается заключенным в день размещения контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такой подписанный контракт не размещается на официальном сайте.

24.03.2024 проект контракта Поставщиком не подписан, в связи с этим 25.05.2024 от электронной площадки <http://www.rts-tender.ru> получен документ «Уведомление об уклонении победителя от заключения контракта» 17.05.2024.

В соответствии с частью 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 настоящей статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 настоящей статьи) и частью 5 настоящей статьи:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 настоящей части протокола об уклонении участника

закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

В силу части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе Заказчиком 27.05.2024:

- размещен «Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 27.05.2024 № ППУ20_1» для закупки № 0302100024824000109, согласно которому ООО «АДА» признано участником, уклонившимся от заключения контракта;

- направлено обращение в антимонопольный орган обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) № 030210002480000019.

Частью 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно части 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Частью 2 статьи 104 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.

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 конкурентной процедуры по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания договора.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона, и, как следствие, нарушающих, права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

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

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на уклонение от подписания контракта.

Согласно пояснениям представителя ООО «АДА», проект контракта не был подписан в регламентированный Законом о контрактной системе срок ввиду неисправности компьютерного оборудования, что подтверждается актом приема-передачи оборудования от 24.05.2024, спецификацией от 24.05.2024, счетом на оплату № 71 от 24.05.2024, актом № 101 от 27.05.2024, выданных ИП Мирзокалонова К.Р. ОГРНИП 323554300053563.

Таким образом, пропуск срока подписания контракта произошел по причине поломки компьютера 24.05.2024, неисправность которого удалось устранить 27.05.2024, т.е. за пределами установленного Законом о контрактной системе срока для подписания проекта контракта.

Представитель Поставщика пояснила, что 27.05.2024 была выпущена новая электронно-цифровая подпись (сертификат удостоверяющего центра ФНС России прилагается), и после устранения неполадок в компьютерном оборудовании Поставщик предпринял попытку подписать проект контракта, которая не увенчалась успехом ввиду наличия «Уведомления об уклонении победителя от заключения контракта» от 25.05.2024.

Поставщик 27.05.2024 направил в адрес Заказчика подписанный проект контракта, независимую гарантию № 0NX49X от 23.05.2024, информационное письмо № 04/05 от 27.05.2024 с объяснением причин невозможности подписать проект контракта в электронной форме.

Кроме того, представитель ООО «АДА» сообщила об отсутствии умысла в действиях Поставщика по уклонению от заключения контракта, поскольку в целях исполнения контракта ООО «АДА» получен Счет на оплату № 633 от 20.05.2024 от ООО «Компания Рема» на сумму 11 150 000 руб., также получено коммерческое предложение от поставщика из Китая (представлен контракт от 15.02.2023 № 15/02-23). Общество является добросовестным поставщиком, имеет опыт успешно исполненных 60 государственных контрактов на общую сумму 212 122 997,00 руб.

На основании изложенного представитель Общества просила не включать сведения об ООО «АДА» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из представленных ОСФР по РБ пояснений следует, что Заказчик на включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не настаивает.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, выявлено хотя бы одно из следующих обстоятельств, в частности:

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

В рассматриваемом случае Комиссия Бурятского УФАС России не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства о контрактной системе, поскольку Поставщиком до признания его уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта:

- осуществлена закупка товара для исполнения контракта;
- оформлена независимая банковская гарантия;
- произведен незамедлительно ремонт вышедшего из строя компьютерного оборудования.

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения Поставщика от заключения контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от заключения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт незаключения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в части 1 статьи 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что ООО «АДА» осуществляло свои гражданские права, связанные с заключением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовало в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществляло гражданские права (злоупотребление правом).

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ООО «АДА» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не установлено намерение Общества в уклонении от заключения контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «б» пункта 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

р е ш и л а:

Отказать Отделению фонда пенсионного и социального страхования Российской Федерации по Республике Бурятия во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «АДА» ИНН 7731598741 (юридический адрес: 127106, г. Москва, вн.тер.г. муниципальный округ Марфино, ул. Гостиничная, д. 7А, этаж/помещ. 1/1, ком./офис 2/18-6) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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