РЕШЕНИЕ № 003/06/104-238/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«17» апреля 2024 года г. 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,

в присутствии генерального директора общества с ограниченной ответственностью «СК Развитие» ИНН 0323416951 (далее – ООО «СК Развитие», Общество, Поставщик) <...> и представителя Общества <...> (доверенность № Д-16/04 от 16.04.2024), при участии посредством видеоконференцсвязи представителя муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения МБОУ «Мухоршибирская средняя общеобразовательная школа № 2» (далее – МБОУ «Мухоршибирская СОШ № 2», Заказчик) <...> (доверенность от 15.04.2024),

рассмотрев обращение МБОУ «Мухоршибирская СОШ № 2(вх. № 2071-ЭП/24 от 11.04.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «СК Развитие» ИНН 0323416951 в связи с уклонением от заключения контракта по результатам электронного аукциона: «Поставка и монтаж модульного спортивного зала», ИКЗ – 243031400434103140100100070012511244, номер извещения – 0102200001624000694, 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»,

у с т а н о в и л а:

Из обращения Заказчика следует, что по результатам проведения электронного аукциона ООО «СК Развитие» признано соответствующим требованиям законодательства о контрактной системе и извещению о проведении закупки. В течение срока, регламентированного частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки не подписал контракт. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил обращение на рассмотрение в антимонопольный орган о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Общество представило письменные пояснения (вх. № 2175-ЭП/24 от 16.04.2024), из которых следует, что проект контракта не был подписан по причине механического повреждения носителя электронной цифровой подписи (далее – ЭЦП). Директор Общества просит не включать сведения об ООО «СК Развитие» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

15.03.2024 на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) размещено извещение № 0102200001624000694 о проведении электронного аукциона на поставку и монтаж модульного спортивного зала. Начальная (максимальная) цена контракта – 49 920 400,00 рублей.

Порядок заключения контракта по результатам электронной процедуры регламентирован статьей 51 Закона о контрактной системе.

На основании части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником закупки не ранее чем через десять дней (если Законом о контрактной системе не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 28.03.2024 победителем закупки признается ООО «СК Развитие» – участник закупки № 204 (заявке присвоен первый порядковый номер, в порядке подпункта «б» пункта 1 части 5 статьи 49 Закона о контрактной системе), предложивший по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям Закона о контрактной системе и извещения об осуществлении закупки.

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.

01.04.2024 Заказчиком размещен в ЕИС и на сайте оператора электронной площадки http://www.sberbank-ast.ru проект муниципального 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, регламентированной датой подписания проекта контракта с предоставлением обеспечения исполнения контракта или размещения протокола разногласий на сайте электронной площадки является 08.04.2024.

08.04.2024 ООО «СК Развитие» на сайте оператора электронной площадки http://www.sberbank-ast.ru размещен протокол разногласий.

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.

09.04.2024 Заказчиком с использованием Единой информационной системы на сайте оператора электронной площадки http://www.sberbank-ast.ru размещен проект контракта с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий.

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.

Учитывая изложенное, регламентированной датой подписания проекта контракта с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, является 10.04.2024. В указанный срок ООО «СК Развитие» не подписало проект контракта.

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.

11.04.2024 от электронной площадки http://www.sberbank-ast.ru получен документ «Уведомление об уклонении победителя от заключения контракта» от 11.04.2024.

11.04.2024 Заказчиком размещен «Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 11.04.2024 №ППУ20_1» для закупки № 0102200001624000694, согласно которому ООО «СК Развитие» признано участником, уклонившимся от заключения муниципального контракта.

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 закупки не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

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.

Представители ООО «СК Развитие» пояснили, что проект муниципального контракта не был подписан в установленный срок по причине повреждения (поломки) носителя ЭЦП, о чем было незамедлительно сообщено Заказчику письмом № 11-10/04 от 10.04.2024.

Указанное обстоятельство представитель Заказчика подтвердила на заседании Комиссии, на включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не настаивала.

ООО «СК Развитие» представлены документы (материалы), из которых следует, что 11.04.2024 Обществом в Управление Федеральной налоговой службы по Республике Бурятия поданы (зарегистрированы):

- заявление на прекращение действия сертификата с указанием причины – «Поломка носителя»;

- заявление на изготовление квалифицированного сертификата ключа проверки электронной подписи юридического лица/индивидуального предпринимателя.

ЭЦП была получена в тот же день – 11.04.2024, т.е. за пределами срока для подписания проекта контракта.

Как пояснили представители Общества, умысла уклоняться от заключения контракта ООО «СК Развитие» не имело, поскольку в целях предоставления обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии ООО «СК Развитие» обратилось к специализированной организации ООО «АйТи-Контур» (67000, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д. 49А, оф. 11 – БЦ «Премиум», info@it-kontur.ru), которая является уполномоченным агентом банков, включенных в перечень, предусмотренный частью 1.2 статьи 45 Закона о контрактной системе.

05.04.2024 Обществом была получена независимая банковская гарантия АО «ИНГОССТРАХ БАНК» № ЭБГ-268678 на сумму 48 220 рублей, которая включена в реестр независимых гарантий (указанные документы прилагаются к пояснениям Общества).

Кроме того, 08.04.2024 Обществом с целью исполнения контракта заключен договор с проектной организацией ООО «Солнечный» на разработку проектной документации для модульных спортивных залов (прилагается с пояснениями Общества), оплачен авансовый платеж в размере 100 000 рублей (платежное поручение № 761127 от 08.04.2024).

В указанном случае Комиссия Бурятского УФАС России не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства о контрактной системе,

поскольку Обществом представлены доказательства, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Комиссией Бурятского УФАС России исследованы сведения ЕИС на предмет наличия у ООО «СК Развитие» опыта исполнения контрактов в рамках Закона о контрактной системе. Установлено пять контрактов, два из которых успешно исполнены, три находятся на исполнении.

Частью 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 «СК Развитие» осуществляло свои гражданские права, связанные с заключением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал 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 «СК Развитие» 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 муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению «Мухоршибирская средняя общеобразовательная школа № 2» во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «СК Развитие» ИНН 0323416951 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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