

Решение № РНП-55-91/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

02 октября 2018 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Городская больница № 17» (далее – заказчик, БУЗОО «ГБ № 17») сведения об индивидуальном предпринимателе «...» (далее – ИП «...», победитель, предприниматель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения договора на поставку кушетки массажной по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0352300039818000119) (далее - электронный аукцион, договор),

в присутствии представителя заказчика – «...» (доверенность № 1 от 28.03.2018),

в отсутствие индивидуального предпринимателя «...», направившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 8455э от 28.09.2018),

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 5 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. № 8148 от 18.09.2018) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ИП «...» от заключения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 07.08.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение № 0352300039818000119 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 304080 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 16.08.2018 на участие в электронном аукционе было подано семь заявок, все участники закупки были допущены к участию в аукционе.

Протоколом проведения электронного аукциона от 20.08.2018 предусмотрено, что в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие четыре участника

закупки, наименьшее ценовое предложение о цене контракта 76820,40 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 103646719.

21.08.2018 на официальном сайте ЕИС был размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, в соответствии с которым победителем аукциона признан ИП «...».

На официальном сайте ЕИС 20.09.2018 размещен протокол отказа от заключения контракта в связи с признанием предпринимателя уклонившимся от заключения договора.

Из представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 8206э от 20.09.2018) на запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8041э от 19.09.2018) хронологии заключения договора следует:

27.08.2018 – участнику (победителю) направлен на подпись проект контракта;

03.09.2018 – участник не подписал контракт в регламентированный срок; истек тринадцатидневный срок для направления протокола разногласий;

10.09.2018 – истек двадцатидневный срок с момента с момента публикации протокола подведения итогов;

14.09.2018 – участник признан уклонившимся от заключения контракта; заказчик опубликовал протокол отказа от заключения контракта.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей сторон, в результате проверки представленных заказчиком сведений об уклонении ИП Извекова Р.С. от заключения договора на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ИП «...» 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 электронного аукциона от 20.08.2018 был размещен на официальном сайте ЕИС **21.08.2018**.

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **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.

Согласно 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.

В соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В связи с тем, что последний день срока размещения заказчиком проекта договора приходился на нерабочий день (26.08.2018), последним днем, когда могло быть исполнено названное требование, являлся понедельник **27.08.2018**.

Во исполнение части 2 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **27.08.2018** заказчиком был размещен проект договора.

На основании части 3 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе 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 случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет** обеспечение исполнения контракта в соответствии с [частью 1 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, **обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные [частью 2 статьи 37](#) настоящего Федерального закона**, а также обоснование цены контракта в соответствии с [частью 9 статьи 37](#) настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Согласно части 2 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, **если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым**

заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником **обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1** настоящей статьи, **или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки** в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта **в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации** о проведении конкурса или **аукциона**, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В силу части 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе к **информации, подтверждающей добросовестность участника закупки**, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

В подпункте 5.1 *«Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта, информация о банковском сопровождении контракта»* пункта 5 раздела I документации об электронном аукционе, в том числе установлено, что размер обеспечения исполнения договора составляет 30 408, 00 руб.

В связи с тем, что победителем электронного аукциона ИП «...» предложена цена, сниженная более чем на двадцать пять процентов начальной (максимальной) цены договора, то одновременно с подписанным проектом договора ему надлежало предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения договора, или информацию, подтверждающую добросовестность.

На основании части 4 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **в течение пяти дней** с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта **победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий**, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с

которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Комиссия отмечает, что последний день срока для размещения предпринимателем проекта договора либо протокола разногласий выпал на нерабочий день (01.09.2018), соответственно, перечисленные требования закона должны были быть исполнены не позднее **03.09.2018**.

Таким образом, учитывая положения частей 3 и 4 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона **до 28.08.2018 включительно** должен был предоставить обеспечение исполнения договора или информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки, разместить на электронной площадке подписанный проект договора либо разместить протокол разногласий, однако указанные действия не были совершены предпринимателем.

Согласно части 13 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе **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). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.**

В соответствии с указанной нормой **13.09.2018** ИП «...» признан уклонившимся от заключения договора, **14.09.2018** заказчиком на электронной площадке был размещен протокол отказа от заключения договора (далее – протокол), **20.09.2018** протокол был интегрирован оператором электронной площадки в единую информационную систему.

В протоколе указана причина отказа от заключения договора: *«В связи с признанием участника закупки уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 13 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ».*

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

В целях проверки факта уклонения победителя от заключения договора Омским УФАС России было направлено в адрес ИП «...» письмо (исх. № 03-8040Э от 19.09.2018) с предложением о представлении письменных пояснений о причинах уклонения от подписания договора и приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 02.10.2018 в 10:00 часов настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос предпринимателем были представлены (вх. № 8455Э от 28.09.2018) письменные пояснения следующего содержания: *«03.09.2018 в 9.30 примерно, я собираюсь подписывать контракт, открываю сайт площадки ртс тендер, но компьютер не дает мне зайти, всплывает сообщение, вставьте электронный ключ, я смотрю на компьютер и на место, где должен находиться в компьютере электронный ключ, но не нахожу его. Я работаю дома, дабы снизить расходы на аренду офиса, и в собственности офиса у меня нет, и нет возможности нанять персонал для работы по направлению государственные закупки. Я начинаю искать электронный ключ по дому, после поисков, которые составили примерно час, я нахожу свой электронный ключ в стиральной машине с постиранным бельем, я понимаю, что мой ребенок, которому на данный момент 1 год и 6 месяцев, вытащил его из компьютера, принял за игрушку, так как он при работе мигает и привлекает внимание ребенка, играя с ним, он засунул его в стиральную машину, и никто не заметил и ключ постирали вместе с вещами. Я сразу же просушил феном электронный ключ, убедился в отсутствии влаги в нем, так как он прозрачный, вставил его в компьютер, но никакой реакции в компьютере не произошло. В течение еще 2 часов, я сушил его, пробовал на работоспособность много раз, но ничего не происходило. Затем, примерно в 13.00 я поехал в сервисный центр по ремонту компьютеров, телефонов и ноутбуков, дабы попробовать там устранить дефекты и вновь придать работоспособность моей электронной подписи, но сотрудники сервисного центра, а авторизованный сервис у нас один в г. Курск, это салон 2116, отказал мне в ремонте, сославшись на то, что электронные подписи у них не ремонтируют и у них нет такого сотрудника, который мог бы это сделать, нет соответствующих навыков и с такими проблемами, они не сталкивались и я пришел первый такой. Письменный отказ они мне не дали, сославшись на то, что в ремонт они подпись не брали и отказ они дают, на тот прибор, который у них был в ремонте, а раз этот не был, то и отказ они не дадут в письменном виде и это вообще на их усмотрение.*

Я в 15.00 примерно, обратился в несколько организаций, дабы быстро сделать новую электронную подпись, но самый быстрый срок изготовления это 24 часа, что по регламенту, крайний срок подписания проекта контракта: 03.09.2018 21:00, я уже не успевал. Данные обстоятельства я никак не мог предвидеть и быстро исправить - Форс-мажор (фр. Force majeure — «высшая сила», лат. Vis maior; в русскоязычных юридических документах встречается спорный термин «непреодолимая сила») — непредсказуемое событие (например, стихийное бедствие или эпидемия), независящее от воли сторон, участвующих в сделке, но ведущее к невозможности исполнения договорных обязательств. Формально, в гражданско-правовых системах форс-мажор определяется как обстоятельство, которое освобождает стороны, заключившие договор, от ответственности».

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).

Комиссия считает, что неработоспособность электронной цифровой подписи предпринимателя не является обстоятельством, подпадающим под признаки понятия «непреодолимая сила».

Кроме того, ИП «...» не представлено Комиссии **документальных доказательств** того, что у него отсутствовала возможность подписания проекта договора и предоставления обеспечения исполнения договора либо размещения протокола разногласий в течение установленного законом срока.

Таким образом, доказательств возникновения у ИП «...» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект договора, не представлено.

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.

Хронология заключения договора наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки предприниматель в адрес заказчика не представил подписанный проект договора.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении предпринимателя от заключения договора, следовательно, сведения об ИП «...» 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 индивидуальном предпринимателе «...», представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Городская больница № 17» в связи с уклонением от заключения договора на поставку кушетки массажной по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0352300039818000119), **включить** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

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

«...»

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

