

решение по делу № РНП-74-363/2023

Муниципальное казенное учреждение
Златоустовского городского округа
«Управление жилищно-коммунального
хозяйства»

456200, Челябинская область,

г. Златоуст,

ул. Таганайская, д. 1

Администрация Златоустовского
городского округа

456200, Челябинская область,

г. Златоуст,

ул. Таганайская, д. 1

Индивидуальному предпринимателю
«<...>»

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2297/2023

**об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (№ РНП-74-363/2023)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 29 сентября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 03 октября 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Фадеевой Н.В.	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Муниципального казенного учреждения Златоустовского городского округа «Управление жилищно-коммунального хозяйства» (далее – МКУ ЗГО «УЖКХ», заказчик) о включении Индивидуального предпринимателя «<...>» (далее – ИП «<...>» участник закупки, индивидуальный предприниматель, победитель аукциона, подрядчик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на устройство пешеходного тротуара от поворота к лыжно-биатлонному комплексу в сторону ул. 40 лет Победы д.50а (извещение № 0169300003323000157) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя МКУ ЗГО «УЖКХ» «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 04.08.2023;

- представителя ИП «<...>» действующего на основании доверенности № 10 от 20.09.2023,

- в отсутствие представителей Администрации Златоустовского городского округа (далее – уполномоченный орган), уведомленного о времени и месте заседания Комиссии, ходатайство от 27.09.2023,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) 25.09.2023 поступило обращение МКУ ЗГО «УЖКХ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП «<...>» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на устройство пешеходного тротуара от поворота к лыжно-биатлонному комплексу в сторону ул. 40 лет Победы д.50а (извещение №0169300003323000157).

Извещение о проведении электронного аукциона для закупки №0169300003323000157 опубликовано уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 31.08.2023 в 15:53.

Начальная (максимальная) цена контракта – 12 176 385,02 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений от 08.09.2023.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 25,5%.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 0169300003323000157 от 11.09.2023.

Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 25.09.2023 для закупки № 0169300003323000157.

Согласно материалам дела, на участие в закупке поступили 6 заявок. По результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) соответствующими требованиям извещения о закупке признаны все заявки, победителем аукциона признан участник закупки с идентификационным номером заявки – 2, заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта. Заказчиком сформирован с использованием единой информационной системы и размещен в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) проект контракта 13.09.2023. Участником закупки (ИП «<...>») в срок до 23:59 20.09.2023 контракт не подписан. Независимая гарантия в обеспечение исполнения контракта получена участником закупки 21.09.2023. Протокол разногласий подготовлен участником закупки 24.09.2023. Тем самым, участником закупки проект контракта в срок, установленный Законом о контрактной системе для подписания контракта, не подписан. Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 25.09.2023 опубликован 25.09.2023.

Представитель ИП «<...>» на заседании Комиссии пояснил, что в целях исполнения обязательств по контракту осуществлен выезд геодезиста, составлен график производства работ, заключен договор поставки щебня. Кроме того, по другим контрактам с заказчиком МКУ ЗГО «УЖКХ» исполнение осуществляется в соответствии с условиями контрактов.

Изучив представленные сторонами документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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

Так, в силу части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя) не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе заказчик 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, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

Частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе установлено, что *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, осуществляет одно из следующих действий:*

1) *подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе;*

2) *формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) 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 статьи 51 Закона о контрактной системе, заказчик осуществляет одно из следующих

действий:

1) 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) 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 статьи 51 Закона о контрактной системе;

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 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Согласно части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе:

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 статьи 51 Закона о контрактной системе: 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 Закона о контрактной системе, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, **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 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

Частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе определено, что исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, 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. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе.

В силу части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

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 (часть 5 статьи 96 Закона о контрактной системе).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 0169300003323000157 от 11.09.2023 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем электронного аукциона признан участник закупки с идентификационным номером заявки 2 Индивидуальный предприниматель «<...>».

Проект контракта размещен заказчиком 13.09.2023.

Регламентированный срок подписания контракта участником закупки 20.09.2023 23:59.

Из пояснений участника закупки следует, что индивидуальный предприниматель не имел намерение уклоняться от подписания контракта и выполнения обязательств по нему. Участник закупки своевременно 19.09.2023 заключил контракт на поставку щебня, составил график производства работ, но обеспокоился вопросом выноса опор освещения из зоны строительства на участке, подлежащем устройству пешеходного тротуара, и решил направить заказчику протокол разногласий. В обеспечение исполнения контракта получена независимая гарантия, сведения о которой внесены в реестр независимых гарантий за №04R37404050230143, но за пределами срока, установленного для подписания контракта (21.09.2023).

В силу подпункта «а» пункта 2 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе одним из случаев формирования протокола разногласий является наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе. При этом в протоколе разногласий подлежит указанию информация, не соответствующая требованиям, установленным в извещении об осуществлении

закупки, и положениям заявки такого участника закупки.

Изучив содержание протокола разногласий, Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что предложения подрядчика касались, в том числе, изменения сроков выполнения работ (изменение срока 1 этапа); возможности заключения дополнительного соглашения при необходимости выполнения дополнительных работ, исключения поэтапного выполнения работ.

Принимая во внимание, что срок является существенным условием договора подряда, правового основания протокол разногласий ИП «<...>» не имеет, так как противоречит как подпункту «а» пункта 2 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе (в виду отсутствия информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки участника закупки), так и положениям части 1 статьи 34, части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе (содержащим требования к условиям заключения контракта, запрет на изменение существенных условий контракта).

Следовательно, действия МКУ ЗГО «УЖКХ» по признанию ИП «<...>» уклонившимся от заключения контракта надлежащим исполнением требований законодательства о контрактной системе.

Участник закупки признан уклонившимся от заключения контракта протоколом признания участника уклонившимся от заключения контракта от 25.09.2023. В ЕИС протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта размещен 25.09.2023.

Таким образом, основания для признания МКУ ЗГО «УЖКХ» ИП «<...>» уклонившимся от заключения контракта были, но заказчик признал индивидуального предпринимателя уклонившимся от заключения контракта с нарушением срока, установленного пунктом 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Действия должностного лица заказчик могут быть квалифицированы по главе 7 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ 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.

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 о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки обязательств, принятых на себя в рамках контрактной системы.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих 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 Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П).

В рассматриваемой закупке ИП «<...>» с нарушением срока, но предприняты меры, направленные на заключение и исполнение контракта. Так, индивидуальным предпринимателем получена независимая гарантия, заключен договор на поставку щебня.

Комиссия антимонопольного органа учитывает совершение участником электронного аукциона ИП «<...>» действий, направленных на заключение контракта.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ 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»,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МКУ ЗГО «УЖКХ» в отношении ИП «<...>» (ИНН «<...>»), его участника и директора в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

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

Председатель комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии:

Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова

2023-15470