

Решение № РНП-55-178/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

28 июля 2015 г.

г. Омск

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

<...> – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные бюджетным общеобразовательным учреждением г. Омска «Средняя общеобразовательная школа № 48» (далее – заказчик, БОУ г. Омска «СОШ № 48») сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ВАН» (далее – Общество, ООО «ВАН», победитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту кровли (реестровый номер <...> .0341.15) (извещение № 0152300011915000360) (далее – аукцион, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика -<...>, директора;

Общества – <...> (доверенность от 01.07.2015 № 15);

Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее - уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 16.07.2015 № Исх. 5),

УСТАНОВИЛА:

1. В соответствии с частью 4 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 материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении Общества от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 12.05.2015 на

официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) уполномоченным органом было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300011915000360 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 4739582,10 руб.

04.06.2015 опубликован протокол рассмотрения первых частей заявок, поступило тридцать шесть заявок, тридцать три участника закупки допущены к участию в аукционе.

Как следует из протокола проведения электронного аукциона от 08.06.2015 наименьшую цену контракта 3151395,56 руб. предложило Общество (снижение составило 33,5%).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 11.06.2015 заявки пяти участников аукциона признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

16.06.2015 проект контракта направлен победителю на подпись.

22.06.2015 проект контракта отклонен Обществом.

24.06.2015 истек 13-дневный срок для направления протокола разногласий в соответствии с частью 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

25.06.2015 проект контракта вновь направлен победителю на подпись.

30.06.2015 Общество признано уклонившимся от подписания контракта, на официальном сайте опубликован протокол отказа от заключения контракта.

13.07.2015 заказчиком заключен контракт с ООО «Институт территориального развития «ГеоСистемы».

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей заказчика, в результате проверки факта уклонения Общества от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе и осуществления в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ВАН» 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

аукциона был размещен на официальном сайте **11.06.2015**.

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона заказчика размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

На основании части 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель

электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

На основании части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе победитель электронного аукциона **признается 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 победителя такого аукциона, **или направил протокол разногласий**, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, **по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола**, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, **или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#)** настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В соответствии с [частью 4](#) статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

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 Федерального закона о контрактной системе).

В извещении № 0352100000615000035 и документации об электронном аукционе установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30 %, что составляет 1421874,63 руб.

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).

[Частью 2](#) статьи 37 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

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.

(часть 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе **обеспечение**, указанное в [частях 1](#) и [2](#) настоящей статьи, **предоставляется** участником закупки, с которым заключается контракт, **до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта.** В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Аналогичные условия были установлены в пункте 5.1.7 раздела 5 «Условия заключения и исполнения контракта» документации об электронном аукционе.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе 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.

В целях проверки факта уклонения Общества от заключения контракта Омское УФАС России направило в адрес Общества письмо (исх. № 6780э от 16.07.2015) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 28.07.2015 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

22.07.2015 в адрес Омского УФАС России (вх. № 6783) поступили письменные объяснения по факту уклонения Общества от заключения контракта, в которых указано: «Наша компания ООО «ВАН» создана 11 февраля 2015 года, но мы уже работали с бюджетными организациями департаментом образования, департаментом культуры, департаментом здравоохранения и заключали контракты с ними на основании выигранных аукционов, а также на прямую с заказчиками. Восьмого июня нами был выигран еще один аукцион (извещение № 0152300011915000360), для заключения договора на выполнение работ по устройству кровли. За помощью в получении банковской гарантии мы обратились на площадку Финтендер, которая специализируется на выдаче банковских гарантий по госзакупкам ФЗ-44, где ранее нами уже были получены банковские гарантии, а также в другие банки и агентства, сотрудничающие с ними, в самый последний момент нам отказали, ссылаясь на то, что наша компания очень молодая и на рынке всего 4 месяца (сумма банковской гарантии составляла 1 492 968,37 рублей). Хотя выполнение на сегодняшний день составляет почти 3 000 000,00 рублей. У нас имеется СРО и ИСО. От заключения контракта мы не отказывались и готовы были выполнить весь объем работ своими силами и средствами».

Учитывая тот факт, что в ходе проведения аукциона Общество снизило цену контракта более чем на двадцать пять процентов, в срок до 01.07.2015 ООО «ВАН» обязано было подписать проект контракта и предоставить обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации об электронном аукционе, или информацию, подтверждающую добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Пунктом 5.1.5 раздела 5 «Условия заключения и исполнения контракта» аукционной документации установлено: «Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц».

Таким образом, Общество самостоятельно приняло решение о предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта, и как следствие, взяло на себя обязательство предоставить банковскую гарантию в полном соответствии с требованиями, установленными статьей 45 Федерального закона о контрактной системе.

На заседании Комиссии Обществом представлен (вх. от 28.07.2015 № 6946) скриншот из личного кабинета пользователя <...>, подтверждающий обращение в информационный сервис Оператора, имеющий адрес в сети Интернет FINTENDER.RU, с помощью которого Оператор осуществляет обмен документами и сведениями, связанными с выдачей Банковских гарантий.

Иных документов, подтверждающих обращение ООО «ВАН» в банки за получением банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта документов ни к письменным объяснениям от 22.07.2015 вх. № 6783, от 28.07.2015 № 6946, ни на заседании Комиссии Обществом не представлено. Также не представлены ООО «ВАН» письменные доказательства об отказе банков в выдаче банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта Обществу.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в качестве подтверждения добросовестности участника в соответствии со статьей 37 Федерального закона о контрактной системе при подписании контракта Обществом также не представлено ни одного контракта.

При этом на заседании Комиссии Обществом представлены (вх. от 28.07.2015 № 6946) акты о приемке выполненных работ в течение 2015 года (период осуществления деятельности ООО «ВАН»), счета-фактуры по трем заключенным Обществом в 2015 году контрактам. Вместе с тем, цена ни одного такого контракта не удовлетворяет условию, указанному в части 3 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе.

В силу 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 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

Согласно пункту 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, 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 внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта и добросовестности, не представлено.

Уклонение от заключения государственного 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 (в данном случае расходованию бюджетной субсидии), 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 должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки Обществом в адрес заказчика не было направлено ни одного документа, предусмотренного данными нормами: ни подписанного проекта контракта, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта и добросовестности участника в соответствии со статьей 37 Федерального закона о контрактной системе, учитывая, что начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 33,5 %.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «ВАН» подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от

РЕШИЛА:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ВАН» (ИНН 5504030758, 644009, г. Омск, ул. 20-я Линия, д. 115 А), представленные бюджетным общеобразовательным учреждением г. Омска «Средняя общеобразовательная школа № 48», в связи с уклонением общества от заключения контракта на выполнение работ по ремонту кровли (реестровый номер <...> .0341.15) (извещение № 0152300011915000360), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2. Сведения о генеральном директоре и единственном учредителе общества с ограниченной ответственностью «ВАН» <...> (ИНН <...>), представленные бюджетным общеобразовательным учреждением г. Омска «Средняя общеобразовательная школа № 48», в связи с уклонением общества от заключения контракта на выполнение работ по ремонту кровли (реестровый номер <...> .0341.15) (извещение № 0152300011915000360), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Член Комиссии:

<...>