

Решение № РНП-55-20/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

17 апреля 2017 г.

г. Омск

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

<...>,

в присутствии представителей:

<...>,

УСТАНОВИЛА:

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. № 2534 от 03.04.2017) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5501180498) от заключения контракта.

Из представленных материалов следует, что 20.02.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) были размещены и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 11205300 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 10.03.2017 на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника допущены к участию в аукционе.

13.03.2017 в электронном аукционе приняло участие оба участника закупки, наименьшее предложение о цене контракта 9640,88 руб. сделано участником № 2, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 96,14%; участником № 1 предложена цена контракта 22126,10 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 91,14%.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 14.03.2017, заявка участника № 2 признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе; заявка участника № 1 признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе. В соответствии с частью 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся. ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН

5501180498) признано победителем.

06.03.2017 в Омское УФАС России поступила жалоба ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5503218926) на действия заказчика при осуществлении данной закупки, при этом определение подрядчика было приостановлено в части заключения контракта до рассмотрения жалобы по существу.

По результатам рассмотрения указанной жалобы Комиссией Омского УФАС России вынесено решение № 03-10.1/52-2017 от 14.03.2017 о признании жалобы ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5503218926) необоснованной.

В целях обеспечения возможности заключения контракта по результатам данного электронного аукциона Омским УФАС России в адрес оператора электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» было направлено письмо (исх. № 03-1948э от 22.03.2017) об отмене требования о приостановлении процедуры определения подрядчика в части заключения контракта.

Из представленной (вх. № 2651э от 06.04.2017) на запрос Омского УФАС России (исх. № 2340э от 05.04.2017) оператором электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» хронологии заключения контракта следует, что 23.03.2017 заказчиком проект контракта направлен участнику закупки.

28.03.2017 в 23:59 единственный участник закупки признан уклонившимся от заключения контракта.

29.03.2017 заказчиком сформирован протокол об отказе от заключения контракта в связи с уклонением участника закупки от его заключения. Данный протокол 16.04.2017 был размещен на официальном сайте ЕИС.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей заказчика, в результате проверки фактов представленных заказчиком сведений на основании части 5 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5501180498) 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 14.03.2017 размещен на официальном сайте **14.03.2017**.

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 протокола заказчик 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 указанной статьи 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 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).**

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.

Комиссия отмечает, что в нарушение указанной нормы протокол об отказе от заключения контракта от 29.03.2017 был размещен на официальном сайте ЕИС 16.04.2017.

На основании части 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).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В силу части 5 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

При этом частью 6 указанной статьи установлено, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в [частях 2 и 3](#) настоящей статьи;
- 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в

извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В документации об электронном аукционе установлен размер обеспечения исполнения контракта: «5 % от начальной (максимальной) цены государственного контракта и составляет: 560265,00 (Пятьсот шестьдесят тысяч двести шестьдесят пять) рублей 00 копеек.

«Обеспечение должно быть предоставлено до момента подачи заявки на участие в электронном аукционе. За несвоевременное предоставление обеспечения заявки отвечает участник».

В разделе «Порядок предоставления обеспечения исполнения государственного контракта» указано: *«В соответствии со статьей 70 Федерального закона победитель электронного аукциона предоставляет документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения государственного контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона.*

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона и извещения, или внесением денежных средств на указанный Государственным заказчиком счет.

Способ обеспечения исполнения государственного контракта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается государственный контракт, самостоятельно

Обеспечение исполнения государственного контракта призвано обеспечить основные обязательства по государственному контракту.

Внесение денежных средств подтверждается предоставлением в соответствии со статьей 70 Федерального закона платежного поручения, подтверждающего перечисление денежных средств в качестве обеспечения исполнения государственного контракта с отметкой банка, или заверенная банком копия этого платежного поручения. Денежные средства должны поступить на счет, указанный в извещении, не позднее даты подписания государственного контракта Государственным заказчиком с учетом положений и сроков, предусмотренных статьей 70 Федерального закона».

Разделом «Антидемпинговые меры» документации об электронном аукционе установлено: *«В случае, если победителем электронного аукциона предложена цена государственный контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены государственного контракта, государственный контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения государственного контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения государственного контракта, но не*

менее чем в размере аванса (если государственным контрактом предусмотрена выплата аванса), либо в случаях, предусмотренных статьей 37 Федерального закона, документов подтверждающих добросовестность участника электронного аукциона, либо обоснование предлагаемой цены контракта».

Из представленной (вх. № 2651э от 06.04.2017) на запрос Омского УФАС России (исх. № 2340э от 05.04.2017) оператором электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» хронологии заключения контракта следует, что 23.03.2017 заказчиком проект контракта направлен участнику.

Учитывая тот факт, что в ходе проведения электронного победитель снизил цену контракта более чем на двадцать пять процентов, то **в срок с 24.03.2017 по 28.03.2017 включительно** победитель аукциона обязан был 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.

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 необходимо отметить, что недобросовестность юридического лица должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Данная позиция также подтверждается судебной практикой (например, Постановлением Арбитражного суда Уральского округа от 30 августа 2016 года по делу № А07-24331/2015).

Таким образом, действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию финансов федерального бюджета), 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.

В целях проверки фактов указанных сведений вместо Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН

5501180498) (644012, г. Омск, ул. 1-й Башенный переулок, д. 6, кв. 35) заказным письмом (исх. № 2334 от 05.04.2017) с предложением о представлении в срок не позднее 12.04.2017 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 17.02.2017 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика, однако указанные документы победителем аукциона не были представлены, на заседание Комиссии директор Общества О.В. Белоконенко либо его представитель не явились.

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 ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

Кроме того, 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 электронного аукциона по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные процессуальные сроки победителем аукциона в адрес заказчика не было направлено ни одного документа: ни подписанного проекта контракта, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта и добросовестности участника в соответствии с требованиями статьи 37 Федерального закона о контрактной системе.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» 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

РЕШИЛА:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5501180498, КПП 550101001, 644012, г. Омск, ул. 1-й Башенный переулок, д. 6, кв. 35), представленные Главным управлением лесного хозяйства Омской области для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение лесоавиационных работ по охране лесов от пожаров на территории лесничеств Омской области (извещение № 0152200000717000002), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2. Сведения об единственном учредителе (участнике) и директоре общества с ограниченной ответственностью «Сибирская база авиационной охраны лесов» <...

>, представленные Главным управлением лесного хозяйства Омской области для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением ООО «Сибирская база авиационной охраны лесов» (ИНН 5501180498) от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение лесоавиационных работ по охране лесов от пожаров на территории лесничеств Омской области (извещение № 0152200000717000002), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

3. Признать в действиях Главного управления лесного хозяйства Омской области нарушение части 6 статьи 37 Федерального закона о контрактной системе.

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