

РЕШЕНИЕ № 054/06/104-4/2024

«25» января 2024 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

<...>

в **отсутствии** представителей ФКУЗ МСЧ-42 ФСИН России, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей,

в **присутствии** <...> ООО «ГЕРМЕС» – <...>,

рассмотрев в дистанционном режиме обращение заказчика – ФКУЗ «Медико-санитарная часть № 42 Федеральной службы исполнения наказаний» (ИНН: 4205007607, КПП: 420501001) (далее – ФКУЗ МСЧ-42 ФСИН России) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГЕРМЕС» (ИНН: 4205311300, КПП: 420501001) в связи с признанием участника закупки уклонившемся от заключения контракта на приобретение продовольственного обеспечения (сметана) в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ № 231420500760742050100100000151051223,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение заказчика – ФКУЗ МСЧ-42 ФСИН России) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГЕРМЕС» в связи с признанием участника закупки уклонившемся от заключения контракта на приобретение продовольственного обеспечения (сметана) в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ № 231420500760742050100100000151051223).

Из поступившего обращения Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

ФКУЗ МСЧ-42 ФСИН России разместило в единой информационной системе (далее – ЕИС) в сфере закупок извещение о проведении электронного аукциона 27.12.2023 № 0339100009423000350 на приобретение продовольственного обеспечения (сметана) в рамках государственного оборонного заказа.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика от 11.01.2024 победителем признано ООО «ГЕРМЕС».

Так, между ФКУЗ МСЧ-42 ФСИН России (далее - заказчик) и ООО «ГЕРМЕС» (далее - поставщик) планировался к заключению контракт.

Начальная максимальная цена контракта 80 433 руб.

В соответствии с ч. 2 ст. 51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О

контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ) заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов 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.

Заказчик разместил проект контракта – 15.01.2024.

Согласно ч. 3 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки, с которым заключается контракт не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 данной статьи проекта контракта, 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 данным Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных данным Федеральным законом).

Таким образом, поставщик должен был подписать проект контракта в течении 5 рабочих дней с момента размещения заказчиком проекта контракта, т.е. до 22.01.2024.

Согласно пп. 2 п. 3 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки 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 одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с п. 1 ч. 2 данной статьи, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные пунктом 2 ч. 2 данной статьи.

16.01.2024 поставщиком был сформирован и опубликован протокол разногласий. В проекте контракта содержались сведения требующие корректировки, а именно цена контракта была указана с выделением НДС.

Заказчик 16.01.2024 разместил проект контракта с учетом положений протокола разногласий.

17.01.2024 поставщик произвел оплату обеспечения контракта, что подтверждается платежным поручением № 11 на сумму 4 021 руб.

Согласно п. 5 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ не позднее одного рабочего

дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с п. 2 или п. 3 ч. 4 данной статьи, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные п. 1 ч. 3 данной статьи.

18.01.2024 заказчиком в ЕИС размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта. Победитель закупки, в сроки, предусмотренные ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ, не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени участника.

ООО «ГЕРМЕС» на запрос Новосибирского УФАС России о причинах уклонения от заключения государственного контракта сообщило следующее.

11.01.2024 ООО «ГЕРМЕС» признано победителем по результатам электронного аукциона на приобретение продовольственного обеспечения (сметана) в рамках государственного оборонного заказа.

Начальная максимальная цена контракта 80 433 руб.

Согласно ч. 3 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ срок подписания государственного контракта составляет 5 (пять) рабочих дней, соответственно регламентированный срок подписания государственного контракта поставщиком составляет 5 (пять) дней. Срок подписания проекта контракта поставщиком – 22.01.2024.

Рабочий день ООО «ГЕРМЕС» с 08 часов 00 минут до 17 часов 00 минут, однако заказчик разместил проект контракта с учетом положений протокола разногласий 16.01.2024 в 17 часов 15 минут.

17.01.2024 поставщик произвел оплату обеспечения контракта, что подтверждается платежным поручением № 11 на сумму 4 021 руб.

Согласно п. 5 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с п. 2 или п. 3 ч. 4 данной статьи, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные п. 1 ч. 3 данной статьи.

18.01.2024 заказчиком в ЕИС размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта. Победитель закупки, в сроки, предусмотренные ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ, не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени участника.

Поставщик заявил, что умысел на уклонение от заключения контракта отсутствовал. Обществом были предприняты меры для заключения контракта.

Комиссия Новосибирского УФАС России, проанализировав представленные информацию и документы, установила следующее.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (ч. 1 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ 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 соответствии с ч. 1 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с ч. 10 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ Правительство Российской Федерации постановлением от 30.06.2021 г. № 1078 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила № 1078).

В силу пп. «а» п. 13 Правил № 1078 орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пп. «б» п. 13 Правил № 1078 по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» п. 13 Правил № 1078, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных п. 14 и п. 15 Правил № 1078, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 14 Правил № 1078 в случае, если участником закупки, в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ, уклонившимся от заключения контракта, осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с тем, основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от

заключения контракта или отказ от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

Исходя из смысла ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Таким образом, при включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности.

Согласно п. 1 и п. 2 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательство, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Верховный Суд РФ в п 41 Обзора Президиума Верховного Суда РФ от 28.06.2017 «Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» пришел к выводу, что нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно ч. 2 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ 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 не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Установлено, что протокол подведения итогов определения поставщика от 11.01.2024 № 0339100009423000350 был размещен в единой информационной системе в сфере закупок 11.01.2024, проект контракта был сформирован и размещен в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи заказчиком 15.01.2024.

В соответствии с ч. 3 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с ч. 2 названной статьи 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 данным Федеральным законом или 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.

Согласно пп. 2 п. 3 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ участник закупки, 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 одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с п. 1 ч. 2 данной статьи, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные пунктом 2 ч. 2 данной статьи.

Протокол разногласий был и опубликован поставщиком 16.01.2024. Заказчик разместил проект контракта с учетом положений протокола разногласий.

17.01.2024 поставщик произвел оплату обеспечения контракта, что подтверждается платежным поручением № 11, на сумму 4 021 руб.

Согласно п. 5 ст. 51 Федерального закона № 44-ФЗ не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с п. 2 или п. 3 ч. 4 данной статьи, участник закупки, с которым

заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные п. 1 ч. 3 данной статьи.

Таким образом, ООО «ГЕРМЕС» должно было подписать проект контракта в срок до 17.01.2024. Однако, в установленные сроки ООО «ГЕРМЕС» проект контракта не подписало.

Из представленных информации и документов установлено, что ООО «ГЕРМЕС» не имело намерений (умысла) уклониться от заключения контракта, так как предпринимало действия для его заключения.

Комиссия Новосибирского УФАС России, руководствуясь статьей 15.1 Федерального закона № 275-ФЗ, частью 10 статьи 99, частью 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078,

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения ФКУЗ «Медико-санитарная часть № 42 Федеральной службы исполнения наказаний» (ИНН: 4205007607, КПП: 420501001) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГЕРМЕС» (ИНН: 4205311300, КПП: 420501001) в связи с признанием участника закупки уклонившемся от заключения контракта на приобретение продовольственного обеспечения (сметана) в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ № 231420500760742050100100000151051223, **отказать.**

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.