Р Е Ш Е Н И Е

по результатам рассмотрения обращения об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Дело № 021/10/104-237/2024 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 17 апреля 2024 года.

Решение изготовлено в полном объеме 22 апреля 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 9 в составе:

"..."

в присутствии представителей от:

заказчика – Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Новочебоксарский кадетский лицей имени гроя советского союза Кузнецова М.М.» города Новочебоксарска Чувашской Республики – директор "...", "...", представитель по доверенности,

победителя закупки — ООО «ДСК «Кермен» – "..." , представителя по доверенности,

рассмотрев в режиме ВКС обращение, представленное Муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Новочебоксарский кадетский лицей имени гроя советского союза Кузнецова М.М.» города Новочебоксарска Чувашской Республики (далее — Заказчик), о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ДСК «Кермен» (далее – ООО «ДСК «Кермен»), находящемся по адресу: 428034, Чувашская Республика — Чувашия, г. Чебоксары, ул. Университетская, д.38, к.1, помещ.10 (ИНН 2100003295; ОГРН 1222100009757),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 10.04.2024 поступило обращение Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Новочебоксарский кадетский лицей имени гроя советского союза Кузнецова М.М.» города Новочебоксарска Чувашской Республики о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об общество с ограниченной ответственностью «ДСК «Кермен» в связи с уклонением от заключения контракта.

Федеральный закон 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) регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 Закона о контрактной системе).

В целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры исполнения обязательств по государственным или муниципальным контрактам, защиты добросовестной конкуренции и предотвращения злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков) Законом о контрактной системе предусмотрено создание реестра недобросовестных поставщиков. Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (часть 1 статьи 104 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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. Содержание информации, подлежащей включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиках, исполнителях),

приведено в части 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 3 части II Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 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" (далее — Порядок) ведение реестра, в том числе включение (исключение) в реестр информации о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), осуществляется Федеральной антимонопольной службой.

В силу пункта 13 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления. Рассмотрение обращения и проведение таких проверок осуществляются органом контроля на коллегиальной основе на заседании комиссии (инспекции) по проведению плановой (внеплановой) проверки. Заказчик, участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе участвовать в заседании комиссии (инспекции) органа контроля.

Заказчик вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта). Участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при заключении контракта или при исполнении контракта.

Изучив представленные документы и осуществив на основании пункта 5 части 15 статьи 99 Закона о контактной системе внеплановую проверку, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

26.03.2024 Муниципальным бюджетным общеобразовательным

учреждением «Новочебоксарский кадетский лицей имени гроя советского союза Кузнецова М.М.» города Новочебоксарска Чувашской Республики в единой информационной системе (далее — ЕИС) размещено Извещение о проведении запроса котировок в электронной форме № 0815500000524002993 на право заключения контракта на апитальный ремонт спортзала МБОУ «Новочебоксарский кадетский лицей» по адресу: Чувашская Республика, г. Новочебоксарск, ул. Парковая, д.7 . Начальная (максимальная) цена закупки составила 2 497 217 рублей.

Согласно протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 08.04.2024 №ИЗК1, заявка ООО «ДСК «Кермен» соответствовала требованиям о проведении запроса котировок в электронной и признана победителем закупки, с предложением цены контракта "..." рублей.

На основании части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником закупки (далее - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если Законом о контрактной системе не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом "а" пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не отозваны в соответствии с Законом о контрактной системе, обязаны подписать контракт в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Согласно информации, опубликованной в ЕИС, Заказчиком 08.04.2024 в 13:43 размещен Протокол подведения итогов.

В соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе заключение контракта по результатам проведения электронного запроса котировок осуществляется в порядке, установленном статьей 51 Закона о контрактной системе, с учетом особенности, что заказчик формирует и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта не позднее одного рабочего дня, следующего за днем

размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Заказчиком 08.04.2024 в 19:19 размещен в ЕИС и на сайте Оператора электронной площадки проект государственного контракта (далее - Проект контракта).

В силу пункта 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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, 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 (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе). Пунктом 2 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе.

Пунктом 1 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

Согласно Обращению заказчика Проект контракта ООО «ДСК «Кермен» в регламентированный срок не подписан, в связи с чем Заказчиком 10.04.2024 размещен в ЕИС протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта.

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.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в отношении

участника закупки в Реестр, контрольный орган обязан проверить совокупность всех действий, которые связаны с заключением контракта.

Согласно пункту 14 Правил орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается

контракт; к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению

контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

В ходе заседании комиссии Чувашского УФАС России представителем ООО «ДСК «Кермен» даны следующие пояснения.

08.04.2024 в 19:19 был размещен проект контракта. 09.04.2024 г. Участник прошел в карточку контракта и попытался совершить действия связанные с подписанием контракта, но у него ничего не получилось, попробовав несколько раз, участник понял, что проблема в КЭП (на другом компьютере КЭП (ЭЦП) невозможно использовать, так как лицензия специализированного программного обеспечения Крипто-Про устанавливается только на один компьютер и не может бть перенесена на другой) и 09.04.2024 г. (т. е. в день подписания контракта) ООО «ДСК «Кермен» обратился в службу технической поддержки ФНС России, в результате обращения от службы поддержки поступил ответ, что с сертификатом все в порядке и рекомендовали переустановить корневой сертификат и настроить заново рабочее место, а в случае если проблема не будет устранена, то рекомендовали перевыпустить сертификат.

Настройка рабочего места Участника по рекомендации от службы поддержки ФНС была произведена силами внештатного IT-специалиста,

но сертификат не работал все равно. IT-специалистом в результате осмотра компьютера было установлено, что в USB-порт не до конца вставляется USB-носитель (один из «Усиков» загнулся в обратную сторону) и силами IT-специалиста была устранена и КЭП заработал. В результате произошедшего участник не смог подписать вовремя контракт, но при этом совершал все действия, направленные на заключение контракта.

В соответствии с карточкой закупки было установлено преимущество в соответствии с ч. 3 ст. 30 Закона № 44-ФЗ, Участник в момент подписания контракта планировал предоставить реестровые записи трех исполненных контрактов:

1. https://zakupki.gov.ru/epz/contract/contractCard/processinfo.html?reestrNumber=3212900921123000002&contractInfoId=80275 123

2. https://zakupki.gov.ru/epz/contract/contractCard/processinfo.html?reestrNumber=3212701117323000009&contractInfoId=80274 203

3. https://zakupki.gov.ru/epz/contract/contractCard/processinfo.html?reestrNumber=3210000345723000057&contractInfoId=81773 388.

Реестр является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры исполнения обязательств по контракту. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

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 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.

Согласно части 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.

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.

Термин "уклонение от заключения контракта" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Следовательно, 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.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в непринятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

При этом включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную меру ответственности, установленную в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств, о чем указано, в том числе в Определениях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 N ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 N ВАС-8371/13.

Кроме того, 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 25.02.2014 N 4П, от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и при рассмотрении обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа (судебные акты по делам NN ВАС-11617/12, А214381/2012, А70-11549/2015, А73-2000/2018).

Вместе с тем основанием для включения в Реестр 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 Федерального закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем закупки и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий Реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Вместе с этим к моменту проведения заседания Комиссия не располагала бесспорными доказательствами, свидетельствующими об умышленном и намеренном уклонении общества от заключения контракта по результатам закупки.

Вышеуказанные обстоятельства исключают признаки недобросовестности в действиях общества, а также исключают признаки наличия умысла в действиях, связанных с уклонением от подписания и исполнение контракта.

Также Комиссией принимается во внимание, что заказчик не настаивал на включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь пунктом 14 Постановления Правительства РФ от 30 июня 2021г. №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» и статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44- ФЗ «О контрактной системе закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд;

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Новочебоксарский кадетский лицей имени героя советского союза Кузнецова М.М.» города Новочебоксарска Чувашской Республики об ООО «ДСК «Кермен», находящемся по адресу: 428034, Чувашская Республика — Чувашия, г. Чебоксары, ул. Университетская, д.38, к.1, помещ.10 (ИНН 2100003295; ОГРН 1222100009757), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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