

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-72-161/21 о проверке факта уклонения участника
закупки от заключения контракта

29 октября 2021 года

г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» обращение заказчика ГБУЗ ТО «» (г. Тюмень) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении АНО «» (ИНН) и осуществив проверку факта уклонения от заключения договора по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на поставку компьютеров и периферийного оборудования (моноблоки) (реестровый номер закупки 0167200003421005772),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 25.10.2021 поступило обращение ГБУЗ ТО «» (г. Тюмень) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении АНО «» (ИНН) в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на поставку компьютеров и периферийного оборудования (моноблоки).

Тюменским УФАС России обращение заказчика в порядке, установленном частью 7 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 также – Закон о контрактной системе), принято к рассмотрению.

В соответствии с частью 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссией Тюменского УФАС России по контролю в сфере закупок проводится внеплановая проверка по факту уклонения от заключения контракта индивидуального предпринимателя.

Тюменским УФАС России заинтересованным сторонам направлены уведомления о месте и времени проведения проверки факта уклонения победителя запроса котировок в электронной форме от заключения контракта, запрос операторам электронных площадок.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил, не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, 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, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 13 статьи 82.1 Закона о контрактной системе **заключение контракта с победителем запроса котировок в электронной форме осуществляется в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона, с учетом следующих особенностей:**

1) заказчик осуществляет действия, предусмотренные частью 2 статьи 83.2 настоящего Федерального закона, не позднее трех часов с момента размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов запроса котировок в электронной форме;

2) **победитель запроса котировок в электронной форме осуществляет действия, предусмотренные частью 3 статьи 83.2 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 настоящей части. При этом формирование и размещение протокола разногласий не допускаются;**

3) заказчик осуществляет действия, предусмотренные частью 7 статьи 83.2 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления победителем запроса котировок в электронной форме действий в соответствии с пунктом 2 настоящей части, но не ранее срока, предусмотренного пунктом 4 настоящей части;

4) контракт может быть заключен не ранее чем через два рабочих дня, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов запроса котировок в электронной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе **в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе** указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 12 статьи 82.1, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов **заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта**, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1

настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе **в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта**, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи.

В соответствии с частью 7 статьи 83.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.

В соответствии с частью 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, **победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком 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 такого победителя**, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом **заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.**

АНО «» представлены письменные пояснения по поступившему обращению заказчика (вх.№ 10883 от 28.10.2021) согласно которым, причиной не подписания договора послужили ошибочные действия одного из сотрудника АНО «» - специалиста по конкурентным процедурам, в чьи обязанности входит, том числе, своевременное уведомление руководителя о необходимости подписания документа в электронной форме. Сам сотрудник объясняет свои действия о более позднем информировании о необходимости подписания контракта двумя причинами: сроки подписания контракта (один день) по результатам запроса котировок введены с апреля 2021 года и ранее АНО «» не являлось победителем такой процедуры, как

запрос котировок на данной площадке. Поскольку обычной процедурой участия для организации является участие в аукционах (более 250 аукционов за 2021 год), где срок подписания контракта составляет 5 дней, то он ответственный сотрудник автоматически указал последний срок подписания до 23.10.2021, с учетом запаса времени по принятой практике в организации, не учитывая статус проводимой процедуры. Второй причиной является отсутствие срока подписания контракта в уведомлениях, пришедших от электронной торговой площадки АО «» на которой проводилась закупка, по электронной почте (в приложении), в отличие от других используемых электронных торговых площадок. АНО «ЦСО «» признает допущенную ошибку и её последствия, и необходимостью заключения заказчиком контракта со вторым участником закупки, однако просит принять во внимание отсутствие в действиях АНО «» намерений уклониться от заключения контракта.

С учетом представленных в материалы дела документов и пояснений участника закупки, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее.

, являясь уполномоченным органом, выступило организатором проведения запроса котировок в электронной форме на поставку компьютеров и периферийного оборудования (моноблоки), с начальной (максимальной) ценой контракта 637 600,00 рублей, в интересах заказчика ГБУЗ ТО «» (г. Тюмень). Оператор электронной площадки: АО «».

Пунктом 9 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме предусмотрено **ограничения участия** (часть 3 статьи 30 Закона о контрактной системе), поскольку **участниками закупки могут быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации.**

Пунктом 12.1 извещения о проведении запроса котировок в электронной форме предусмотрен размер обеспечения исполнения договора: 5 % от цены заключаемого контракта.

Способами обеспечения исполнения договора являются:

- 1) безотзывная банковская гарантия;
- 2) внесение денежных средств на указанный заказчиком счет;

Поскольку **закупка проводилась среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, победитель запроса котировок имел возможность вместо предоставления обеспечения исполнения договора, предоставить информацию о своей добросовестности**, то есть информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающей исполнение таким участником (без учета правопреемства) в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов, исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней) (часть 3 статьи 37 Закона о контрактной системе).

Согласно протоколу подведения итогов запроса котировок в электронной форме № ЗК-0307/21 от 20.10.2021 победителем признано АНО «» (предложена цена: 599 000,00 рублей).

20.10.2021 заказчиком размещен на электронной площадке, а также в ЕИС в сфере закупок для подписания проект договора.

Срок подписания и предоставления обеспечения исполнения договора победителем запроса котировок составлял **до 21.10.2021, 23:59 включительно**.

В установленный срок АНО «» проект договора не подписан, обеспечение исполнения договора не предоставлено.

В этой связи, заказчиком 22.10.2021 составлен протокол № б/н о признании АНО «ЦСП «Освещающая жизнь» уклонившимся от заключения договора.

Протокол об уклонении от заключения договора размещен заказчиком в ЕИС в сфере закупок 25.10.2021.

Пункт 2 части 13 статьи 82.1, часть 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе предусматривает **обязанность победителя закупки** не только подписать контракт, но и представить обеспечение исполнения контракта в пределах срока установленного для подписания проекта контракта.

Уклонение от заключения контракта имеет место в случае, когда **победителем закупки не совершены все обязательные действия, для его заключения предусмотренные частью 3 статьи 83.2** Закона о контрактной системе.

В заседании Комиссии представитель АНО «» пояснил, что ответственный специалист по закупкам И. должна докладывать посредством электронной почты директору А. о необходимости подписания договора.

Электронно-цифровая подпись необходимая для подписания договора оформлена на директора А. которая все время находится у директора.

Представитель АНО «» в заседании Комиссии пояснил, что директор в день подписания договора (то есть, 21.10.2021) находился в командировке, при этом, сертификат ключа электронно-цифровой подписи, а также ноутбук, с помощью которого осуществляется вход в личный кабинет оператора электронной площадки АО «» были взяты директором в командировку.

Директор вернулся из командировки 22.10.2021.

По возвращении директора из командировки, специалистом по закупкам И. написана объяснительная № б/н от 24.10.2021, из которой следует, что указанный специалист допустила ошибку при формировании срока подписания договора с заказчиком ГБУЗ ТО «» (г. Тюмень) при формировании плана подписания контрактов с заказчиками. Данная ошибка заключалась в неправильном определении срока подписания договора, который составлял не 5 (пять) календарных дней, а **не позднее 1 (одного) рабочего дня с момента размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов запроса котировок в электронной форме**.

Довод АНО «» о том, что оно добросовестно исходило из пятидневного срока для подписания договора (часть 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе), а не из одного рабочего дня (пункт 2 часть 13 статьи 82.1 Закона о контрактной системе), является несостоятельным, поскольку АНО «ЦСП «Освещающая жизнь» не отрицает тот факт, что изменения в статью 82.1 Закона о контрактной системе внесены Федеральным законом от 27.12.2019 № 449-ФЗ, следовательно, законодательные изменения были опубликованы не менее чем, за один год до вступления в силу части 3.1 статьи 2 Федерального закона от 27.12.2019 № 449-ФЗ (начало действия редакции

с 01.04.2021). Ввиду изложенного, **заказчики и участники закупок имели реальную возможность заблаговременно ознакомиться с указанными изменениями в законодательство о контрактной системе.**

Довод АНО «» о том, что оно добросовестно не учитывало законодательные изменения в части срока заключения договора, является несостоятельным, поскольку **АНО «» имело реальную возможность ознакомиться с предстоящими изменениями в законодательство, при этом, незнание закона не освобождает от ответственности за его исполнение.**

В соответствии с пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, **ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны**, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

АНО «» указывает, что на электронную почту организации не поступило электронное уведомление от оператора электронной площадки о необходимости подписания проекта договора, в связи с чем, срок подписания пропущен по уважительной причине.

Тюменским УФАС России направлен запрос операторам электронных площадок, в том числе, АО «» (исх.№ ЮВ/6914 от 26.10.2021) с требованием предоставить журнал событий происходящих в личном кабинете АНО «».

Согласно официальному ответу АО «» (вх.№ 10861 от 27.10.2021) АНО «» 21.10.2021 в личном кабинете совершено 115 различных действий (вход в личный кабинет, открытие реестра закупок, вход в форму подачи ценовых предложений, обновление данных ценового предложения, подача ценовых предложений). Перечисленные действия зафиксированы во временном интервале с 12:31 по 13:16.

Таким образом, директором в день подписания договора (то есть, 21.10.2021) успешно осуществлялись различные действия в личном кабинете оператора электронной площадки АО «», следовательно, в личном кабинете директор мог ознакомиться с уведомлением о необходимости подписания договора, не дожидаясь поступления уведомления от оператора электронной площадки на электронную почту организации.

Кроме того, заказчиком в составе поступившего в антимонопольный орган обращения представлен скриншот переписки 20.10.2021 с АНО «» по электронной почте, согласно которому, заказчик просил АНО «» проверить правильность заполнения данных в проекте договора, поскольку у заказчика имелось только три часа чтобы направить для подписания организации проекта договора.

Представленная переписка дополнительно опровергает довод АНО «» о том, что оно объективно не могло знать о необходимости подписания проекта договора.

Нельзя не отметить, что процедура заключения договора не снимает с директора организации обязанность по самостоятельному отслеживанию срока подписания

договора, что входит в зону его прямой ответственности. При этом, подписание победителем запроса котировок договора не ставится Законом о контрактной системе в зависимость от поступления каких-либо уведомлений на электронную почту от оператора электронной площадки. В данном случае, директор АНО «» не проконтролировал со своей стороны сроки подписания договора победителем запроса котировок АНО «» имея для этого реальную возможность, а равно не организовал должным образом работу по взаимодействию со специалистом по закупкам И. которая должна была своевременно уведомлять о сроках подписания контрактов со стороны организации. Указанные действия привели к срыву процедуры заключения договора, и данные действия прямо указывают на недобросовестное отношение АНО «» к процедуре заключения договора.

Наличие у организации готовых к отправке заказчику моноблоков, успешного исполнения иных контрактов, **не влияют на добросовестность АНО «» при заключении договора**, а **влияют на исполнение договора**, что не есть одно и то же, поскольку статья 83.2 Закона о контрактной системе регламентирует, что должно быть осуществлено участником закупки, **чтобы заключить договор** (одновременное подписание договора и предоставление обеспечения исполнения договора). **Иные действия, которые не связаны с заключением договора, относятся к исполнению договора**, а следовательно, не входят в предмет доказывания добросовестности организации **при заключении договора**.

Опыт исполнения АНО «» иных контрактов не относится к рассматриваемому делу, поскольку правовая оценка дается самостоятельно в рамках конкретной процедуры заключения договора по итогам конкретной закупки, независимо от предыдущего поведения организации в рамках иных договорных обязательств.

АНО «» должно доказать не факт своей успешной производственной деятельности которая в принципе не имеет никакого отношения к заключению договора либо большого количества ранее исполненных договоров, а факт того, что подписать договор было невозможно в силу обстоятельств, объективно не зависящих от организации.

В материалы дела, не представлено доказательств того, что в срок до признания АНО «» уклонившимся от заключения договора (то есть, до 22.10.2021 – дата составления протокола об уклонении), организацией совершались какие-либо действия направленные на заключение договора, что указывает на отсутствие направленности действий АНО «» на заключение договора с заказчиком.

Само по себе участие АНО «» в различных закупочных процедурах подразумевает знание требований законодательства в соответствующей области. Таким образом, являясь профессиональным участником закупок, АНО «» должно оценивать все риски сопутствующие основной (уставной) деятельности, в том числе, возможные риски включения в РНП ввиду несоблюдения установленных требований законодательства.

Более того, неосведомленность одного из сотрудников о требованиях и сроках к порядку заключения контрактов в рамках Закона о контрактной системе, а также отсутствие надлежащей организации такой работы со стороны руководства не свидетельствуют о наличии исключительных обстоятельств препятствующих заключению договора.

Неисполнение АНО «» обязанности по заключению договора привело к невозможности заключения договора со стороны заказчика, а следовательно,

нарушению его прав, неэффективного расходования бюджетных средств.

В контексте рассматриваемых отношений, недобросовестность участника закупки должна определяться не умыслом (отсутствием умысла) на что ошибочно указывает АНО «ЦСП «Освещающая жизнь», а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него по характеру возникшего обязательства.

Вышесказанное позволяет прийти к следующим выводам:

1) Довод АНО «» о том, что оно добросовестно исходило из пятидневного срока для подписания договора (часть 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе), а не из одного рабочего дня (пункт 2 часть 13 статьи 82.1 Закона о контрактной системе), является несостоятельным, поскольку **организация имела реальную возможность ознакомиться с предстоящими изменениями в законодательство о контрактной системе, при этом, незнание закона не освобождает от ответственности за его исполнение;**

2) Довод АНО «» о том, что на электронную почту организации не поступило электронное уведомление от оператора электронной площадки о необходимости подписания проекта договора, в связи с чем, срок подписания пропущен по уважительной причине, является несостоятельным, поскольку:

- директором в день подписания договора (то есть, 21.10.2021) успешно осуществлялись различные действия в личном кабинете оператора электронной площадки АО «», следовательно, в личном кабинете директор мог ознакомиться с уведомлением о необходимости подписания договора;

- в составе поступившего в антимонопольный орган обращения заказчиком представлен скриншот переписки 20.10.2021 с АНО «» по электронной почте, согласно которому, заказчик просил АНО «» проверить правильность заполнения данных в проекте договора, что указывает на осведомленность в части направления заказчиком для подписания организации проекта договора;

- процедура заключения договора не снимает с директора организации обязанность по самостоятельному отслеживанию срока подписания договора, что входит в зону его прямой ответственности;

- подписание победителем запроса котировок договора не ставится Законом о контрактной системе в зависимость от поступления каких-либо уведомлений от оператора электронной площадки на электронную почту победителя процедуры закупки;

3) Директор АНО «» не проконтролировал со своей стороны сроки подписания договора победителем запроса котировок АНО «» имея для этого реальную возможность, а равно не организовал должным образом работу по взаимодействию со специалистом по закупкам И. которая должна была своевременно уведомлять о сроках подписания контрактов со стороны организации. Указанные действия привели к срыву процедуры заключения договора, и данные действия прямо указывают на недобросовестное отношение АНО «» к процедуре заключения договора;

4) Наличие у организации готовых к отправке заказчику моноблоков, успешного исполнения иных контрактов, **не влияют на добросовестность АНО «» при заключении договора, а влияют на исполнение договора**, что не есть одно и то же;

5) В материалы дела, не представлено доказательств того, что в срок до признания АНО «» уклонившимся от заключения договора (то есть, до 22.10.2021 – дата составления протокола об уклонении), организацией совершались какие-либо действия направленные на заключение договора, что указывает на отсутствие направленности действий АНО «» на заключение договора с заказчиком.

С учетом изложенного, в действиях АНО «» усматриваются признаки недобросовестного поведения при заключении договора, в этой связи, Комиссия приходит к выводу о наличии достаточных правовых оснований для включения сведений в отношении АНО «» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБУЗ ТО «» (г. Тюмень) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении АНО «» (ИНН , адрес:), учредителя Общества: ООО «» (ИНН), директора Общества: (ИНН) по факту уклонения от заключения договора по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на поставку компьютеров и периферийного оборудования (моноблоки) (реестровый номер закупки 0167200003421005772), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении АНО «» (ИНН) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии