

Решение № РНП-55-60/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

22 ноября 2016 г.

г. Омск

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

рассмотрев представленные Администрацией Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области (далее – заказчик) сведения об индивидуальном предпринимателе <...> для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта на содержание дорог на территории в 4 квартале 2016 г. по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0152300005316000021) (далее – электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителя заказчика – <...>;

в отсутствие ИП <...>, извещенного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

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 (вх. № 8837 от 09.11.2016) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ИП <...> от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 15.09.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) заказчиком было размещено извещение и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 800070,66 руб.

21.09.2016 на официальном сайте размещены изменения в извещение и документацию об аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 30.09.2016 поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в электронном аукционе.

03.10.2016 в электронном аукционе приняло участие оба участника закупки, наименьшее предложение о цене контракта 196018,52 руб. сделано участником №

1, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 75,50%; участником № 2 предложена цена контракта 200018,88 руб.

Исходя из протокола подведения итогов аукциона от 05.10.2016, заявка участника № 1 <...> признана не соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе; заявка участника № 2 <...> признана соответствующей требованиям, установленным документацией об аукционе.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер», 07.10.2016 заказчиком проект контракта размещен на официальном сайте.

13.10.2016 проект контракта отклонен ИП <...> и направлен протокол разногласий: отсутствуют приложения к проекту контракта. В этот же день проект контракта со всеми приложениями был повторно направлен заказчиком на подпись ИП <...>.

18.10.2016 истек 13-ти дневный срок для направления протокола разногласий.

19.10.2016 заказчиком составлен протокол отказа от заключения контракта, согласно которому ИП <...> признан уклонившимся от заключения контракта в связи с тем, что в установленный срок им не подписан проект контракта и не предоставлено обеспечение его исполнения.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителя заказчика, в результате проверки содержащихся в указанных документах и информации фактов на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ИП <...> 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 05.10.2016 в тот же день был размещен на официальном сайте.

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.

Кроме того, 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 извещении № 0152300005316000021 указано: *«Требуется обеспечение исполнения контракта. Размер обеспечения исполнения контракта – 40003,53 руб. Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта - в соответствии с документацией об электронном аукционе».*

Из пункта 26 документации об аукционе, в частности следует: *«Обеспечение исполнения контракта установлено в размере 5 % от начальной (максимальной) цены контракта (договора), что составляет 40 003,53 руб. (сорок тысяч три рубля пятьдесят три копейки).*

Контракт заключается после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Федеральным законом.

В течение 5 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 электронного аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. Иные условия и сроки определены статьей 70 Федерального закона.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45

Федерального закона и настоящего раздела или внесением денежных средств на указанный Заказчиком в настоящем разделе счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику.

Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, самостоятельно».

При этом в пункте 28 «Антидемпинговые меры» документации об аукционе указано: *«В случае, если победителем электронного аукциона 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, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), либо в случаях, предусмотренных статьей 37 Федерального закона, документов подтверждающих добросовестность участника электронного аукциона, либо обоснование предлагаемой цены контракта».*

Учитывая тот факт, что в ходе проведения электронного аукциона ИП <...> снизил цену контракта более чем на двадцать пять процентов, в срок по 18.10.2016 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 антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки факта уклонения от заключения контракта Омское УФАС России направило в адрес ИП <...> заказным письмом, а также по электронной почте извещение (исх. № 8358э от 17.11.2016) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 22.11.2016 в 11:20 час. настоящего обращения заказчика, однако

указанные документы победителем аукциона не были представлены, на заседание Комиссии ИП <...> 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 ИП <...> 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.

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.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные процессуальные сроки ИП <...> 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 ИП <...> от заключения контракта, следовательно, сведения об ИП <...> 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:

Сведения об индивидуальном предпринимателе <...>, представленные Администрацией Тюкалинского городского поселения Тюкалинского муниципального района Омской области в связи с уклонением от заключения муниципального контракта на содержание дорог на территории в 4 квартале 2016 г. по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0152300005316000021) 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.