

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-466/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«3» июля 2023 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии индивидуального предпринимателя Дурсаева Иосифа Юрьевича, в отсутствие представителя ФКУ «Следственный изолятор № 1 УФСИН России по Республике Бурятия», уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения обращения,

рассмотрев обращение ФКУ «Следственный изолятор № 1 УФСИН России по Республике Бурятия» (далее – Заказчик) (вх. от 26.06.2023 № 2014-эп/23) о включении сведений в отношении индивидуального предпринимателя Дурсаева Иосифа Юрьевича (далее – ИП Дурсаев И.Ю., Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением участника закупки от заключения контракта по результатам проведенного электронного аукциона на замену распределительного устройства 0,4 кВ, № [0302100005323000027](#) (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 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 – Закон о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 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",

У С Т А Н О В И Л А:

26.06.2023 Заказчиком в адрес антимонопольного органа направлено обращение о включение в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП Дурсаеве И.Ю. Согласно протоколу признания участника уклонившимся от заключения контракта от 26.06.2023 ИП Дурсаев И.Ю. признан уклонившимся от заключения контракта, в связи с невыполнением участником закупки требований части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, а именно неподписание проекта государственного контракта в установленные законом сроки.

ИП Дурсаев И.Ю. представил письменное пояснение, из которого следует, что Подрядчик не уклонялся от заключения контракта, желал его заключить и исполнить, однако в регламентированный срок не подписал контракт, в связи с тем, что 22.06.2023 обнаружил, что ноутбук не включался. Ноутбук был сдан в ремонт и получен из сервисного центра 23.06.2023, однако, срок для подписания контракта истек. Вместе с тем, 22.06.2023 Подрядчиком в качестве обеспечения исполнения контракта получена независимая гарантия. Также поясняет, что 20.06.2023 заходил на объект Заказчика, зарисовал схему расположения вводно-распределительного устройства и 2-х котлов, с целью исполнения контракта. 21.06.2023 им был сформирован протокол разногласий, который Заказчиком в этот же день

был доработан и размещен в ЕИС. Просит сведения об ИП Дурсаеве И.Ю. не включать в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев документы, представленные сторонами, установила следующее:

08.06.2023 на официальном сайте Единой информационной системы размещено извещение о проведении Аукциона № [0302100005323000027](#). Начальная (максимальная) цена контракта – 152 000,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 19.06.2023 победителем Аукциона признан участник закупки с идентификационным номером заявки – 192 (ИП Дурсаев И.Ю.), заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки.

В соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 настоящей статьи 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, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 настоящего Федерального закона.

Согласно части 3 статьи 51 настоящего закона не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) 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 настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом).

2) 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.

Частями 4, 5, 6 статьи 51 Закона о контрактной системе установлено, что не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения участником закупки, с которым заключается контракт, информации и документов в соответствии с частью 3 настоящей статьи, заказчик осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 настоящей статьи) в случае, если участник закупки, с которым заключается контракт, разместил информацию и документы в соответствии с пунктом 1 части 3 настоящей статьи. Если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта, действия, предусмотренные настоящим пунктом, осуществляются заказчиком при условии поступления на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются

операции со средствами, поступающими заказчику, денежных средств в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт;

(в ред. Федерального закона от 04.11.2022 N 420-ФЗ)

2) 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 с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 настоящей статьи;

3) 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 без учета либо с частичным учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 настоящей статьи. При таком размещении заказчик также формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) информацию о причинах отказа учесть полностью или частично информацию, содержащуюся в протоколе разногласий. При этом информация, предусмотренная подпунктом "б" пункта 2 части 3 настоящей статьи, подлежит обязательному учету.

Не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 настоящей статьи, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 настоящей статьи. Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем осуществления таких действий участником закупки, размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 настоящей статьи). Контракт считается заключенным в день размещения контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такой подписанный контракт не размещается на официальном сайте.

В случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 настоящей статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 настоящей статьи) и частью 5 настоящей статьи:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер

заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом "а" пункта 2 настоящей части протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

19.06.2023 Заказчиком в ЕИС размещен итоговый протокол и направлен проект контракта ИП Дурсаеву И.Ю. на подписание. В регламентированный срок, 21.06.2023 Подрядчиком направлен протокол разногласий, который в этот же день Заказчиком доработан и направлен вновь победителю на подписание. 23.06.2023 от оператора электронной площадки поступает уведомление об уклонении победителя от заключения контракта. 26.06.2023 Заказчик признает победителя Аукциона – ИП Дурсаева И.Ю. уклонившимся от заключения контракта.

Комиссия Бурятского УФАС России выслушав пояснения сторон, изучив представленные материалы приходит к следующему выводу:

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Признание участника закупки уклонившимся от заключения контракта является в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе одним из оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в торгах, административным органом наряду с фактом отказа от

заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения в действиях ИП Дурсаева И.Ю., выраженного в умышленном незаключении контракта в установленный срок.

О добросовестности намерений участника закупки свидетельствует тот факт, что им в установленный законом срок 22.06.2023 в качестве обеспечения исполнения контракта получена независимая гарантия от 22.06.2023 № F046932, выданная ООО КБ «Кубань Кредит», что свидетельствует о намерении заключить и исполнить контракт. Кроме того, Подрядчиком представлен акт приемки от 22.06.2023 № 76 на сервисное обслуживание, выданный ИП Абидуевым А.А. о том, что по 22.06.2023 ноутбук сдан в ремонт и получен 23.06.2023, признаки неисправности: выключается без причины, вентилятор не крутится. В результате ремонта заменен вентилятор охлаждения. Продувка от пыли, замена термопасты процессора.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от заключения контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от заключения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт незаключения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 Гражданского кодекса РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с заключением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП Дурсаеве И.Ю. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривает намерения в уклонении от заключения контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078, а также проведя внеплановую проверку в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 "Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – ФКУ «Следственный изолятор № 1 УФСИН России по Республике Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об индивидуальном предпринимателе Дурсаеве Иосифе Юрьевиче (ИНН – 032614526310, адрес (место нахождения): <...>).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.