

Дело № РНП-29-56

029/06/104-394/2021

Заказчик:

ФБУ «Администрация Северо-Двинского бассейна внутренних водных путей»

165300, Архангельская область, г. Котлас, ул. К. Маркса, д.9

E-mail: okobur@mail.ru

АО «Единая электронная торговая площадка»

117312, г. Москва, ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

E-mail: info@roseltorg.ru

Участник закупки:

ИП Х.

РЕШЕНИЕ

16 апреля 2021 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Малышева О.С. Заместитель начальника отдела контроля закупок;

Кузнецова Е.Н. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 13.07.2020 №172,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Белых М.О. (Доверенность от 23.12.2020 №5-8/248);

Участника закупки: Тороховой Е.И. (Доверенность от 13.04.2021 №1);

УСТАНОВИЛА:

09 апреля 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ФБУ «Администрация Северо-Двинского бассейна внутренних водных путей» (далее - Заказчик) о включении сведений об ИП Х. в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению ФБУ «Администрация Северо-Двинского бассейна внутренних водных путей», участник электронного аукциона – ИП Х., уклонилась от заключения государственного контракта на поставку спецодежды (извещение №0324100010421000039).

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта уклонения от заключения государственного контракта с учетом следующего.

09.03.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0324100010421000039 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения государственного контракта на поставку спецодежды (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 1 114 986,80 рублей.

Оператор электронной площадки – АО «Единая электронная торговая площадка».

22.03.2021 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ИП Х., предложивший цену контракта 713 591,48 рубль, что является снижением более двадцати пяти процентов от начальной (максимальной) цены контракта.

Вышеуказанный протокол размещен на официальном сайте 22.03.2021.

Согласно части 2 статьи 83.2 ФЗ «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 указанного 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 указанной статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 указанного

Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с указанным 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 данного Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедур.

26.03.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы без подписи Заказчика размещен проект контракта.

Дата направления оператором электронной площадки проекта победителю аукциона - ИП Х. – 26.03.2021.

В соответствии с частью 3 статьи 83.2 ФЗ «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 указанной статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 указанного Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 указанного Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 указанного Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

31.03.2021 ИП Х.. направлен протокол разногласий (в реквизитах Поставщика изменили адрес: вместо одного адреса, указали два адреса: почтовый и места жительства).

02.04.2021 Заказчиком размещен на электронной площадке без подписи Заказчика доработанный проект контракта.

В соответствии с частью 6 статьи 83.2 ФЗ «О контрактной системе», в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 указанной статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 указанной статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Заказчиком в пункте 62 раздела 3 «Информационная катра электронного аукциона» документации об аукционе установлено требование об обеспечении исполнения контракта в размере 5% от цены, по которой заключается контракт, что с учетом требований статьи 37 ФЗ «О контрактной системе» составляет – 53 519,36 рублей.

В установленный срок – до 07.04.2021 23:59 (время московское) ИП Х. не размещены на электронной площадке документы, предусмотренные частью 6 статьи 83.2 ФЗ «О контрактной системе», а именно: 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.

08.04.2021 оператор электронной площадки направил Заказчику уведомление об уклонении участника аукциона от заключения контракта.

08.04.2021 Заказчиком был сформирован протокол об уклонении победителя от заключения контракта по итогам аукциона в электронной форме, данный протокол размещен на официальном сайте 08.04.2021.

13.04.2021 Заказчиком направлен проект контракта следующему участнику аукциона, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем аукциона (ИП К.). Однако данный участник 16.04.2021 отказался от заключения контракта.

Государственный контракт по итогам электронного аукциона заключен не был.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ИП Х. пояснил, что контракт не был заключен в связи с нахождением ИП с 01.04.2021 по 08.04.2021 на больничном (больничный лист). Для подписания контракта на электронной площадке необходима была электронно-цифровая подпись (далее – ЭЦП), которая находилась на рабочем месте ИП Х. в офисе. Возможность подписать проект контракта из дома у ИП отсутствовала. Для обеспечения исполнения контракта Индивидуальным предпринимателем была получена банковская гарантия от 30.03.2021 №10140313 на сумму 53 519,36 рублей. Кроме того, часть товаров для поставки во исполнение контракта была уже закуплена.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из указанного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 данного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать указанному Федеральному закону.

Принимая решение об участии в закупочной процедуре и подавая соответствующую заявку, участник закупки несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных ФЗ «О контрактной системе», в случае совершения им действий (бездействия) противоречащих требованиям этого Закона и документации об аукционе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем

аукциона. При этом такими действиями (бездействием) не соблюдаются права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

Вина участника закупки может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий – участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

Согласно установленной ФЗ «О контрактной системе» специфики документооборота на электронной площадке невыполнение участником закупки таких требований является правовым риском признания его уклонившимся от заключения контракта, поскольку наличие у него соответствующего волеизъявления на заключение контракта должно быть реализовано в установленном законом порядке и сроки.

Процедура заключения контракта по результатам электронного аукциона в электронной форме обязывает участника закупки подписать проект контракта посредством использования усиленной электронной цифровой подписи уполномоченного лица победителя закупки.

В силу пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, претендуя на заключение контракта путем участия в закупке, индивидуальный предприниматель обязана была учитывать специфику заключения контракта на электронной площадке.

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.

К обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены предпринимательские риски, к которым относится решение о необходимости расширения перечня лиц, имеющих право подписания контракта, поскольку, имея в наличии единственную электронную цифровую подпись, предприятие могло и должно было предвидеть наступление необходимости ее использования в отсутствие генерального директора (отпуск, временная нетрудоспособность, служебная командировка, увольнение, смерть). При этом решение об использовании того или иного сетевого оборудования, равно как и решение об отсутствии дополнительного оборудования являются следствием прямого волеизъявления самого участника закупки.

Доказательств возникновения у индивидуального предпринимателя каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта, в Архангельское УФАС России не направлено.

В материалы дела не представлены доказательства того, что у ИП Х. в сроки, установленные для подписания проекта контракта, отсутствовал доступ к ЭЦП для подписания проекта контракта. Также отсутствуют доказательства приобретения товара для исполнения обязательств по контракту.

Уклонение от заключения 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 его подписания.

Названный правовой подход наиболее полно обеспечивает соблюдение баланса частных и публичных интересов и направлен на защиту заказчика как стороны с наибольшим объемом публично-правовой ответственности в части исполнения контракта.

Невыполнение участником закупки требований ФЗ «О контрактной системе» повлекло невозможность заключения контракта в определенные заказчиком сроки, что, в свою очередь, влечет не только нарушение интересов заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой закупки. Участник аукциона, будучи профессиональным участником рынка, неоднократно принимавшим участие в процедурах закупки для нужд муниципальных и государственных заказчиков, должен был осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем аукциона и уклонения от заключения контракта в дальнейшем и предпринимать надлежащие и достаточные меры для своевременного исполнения обязанностей.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные статьей 83.2 ФЗ «О контрактной системе» процессуальные сроки ИП Х. в адрес заказчика не было направлено ни одного документа, предусмотренного данными нормами: ни подписанного проекта контракта, ни подписанных документов, подтверждающих предоставление обеспечения исполнения контракта.

Кроме того, в заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ИП Х. не подтвердил намерение заключить контракт на условиях документации и с учетом своего ценового предложения. Представитель индивидуального предпринимателя указал на то, что с момента признания ИП победителем, вырос курс доллара, цены у поставщиков на предлагаемый к поставке товар также изменились, поэтому возможность поставить товар по тем ценам, с учетом которых делалось предложение в электронном аукционе, у ИП Х. отсутствует.

С учетом рискованного характера предпринимательской деятельности (статья 2 Гражданского кодекса Российской Федерации), принимая решение об участии в закупочной процедуре и направляя соответствующую заявку, участник закупки несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, связанных с конъюнктурой рынка, а также должен осознавать последствия поведения, не соответствующего установленным для закупочных процедур требованиям. При этом ИП, полагая обоснованными свои доводы об убыточности заключения контракта на условиях закупки, не принимает во внимание необходимость соблюдения также прав заказчика на заключение контракта на условиях, выявленных им как лучшие.

Согласно части 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что указанные выше обстоятельства не могут рассматриваться в качестве действий, подтверждающих намерение заключить контракт и исполнить на условиях, указанных в документации об аукционе. ИП имела возможность исполнить, предусмотренные статьей 83.2 ФЗ «О контрактной системе», положения по заключению контракта, уважительных причин, препятствующих соблюдению данных положений, Комиссией Архангельского УФАС России не установлено.

Таким образом, в соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» сведения об ИП Х. подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь частями 2, 7 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - ФБУ «Администрация Северо-Двинского бассейна внутренних водных путей» в отношении ИП Х. в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с уклонением от заключения государственного контракта на поставку спецодежды (извещение №0324100010421000039).

2. Датой включения сведений в отношении ИП Х. в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно -

телекоммуникационной сети «Интернет».

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии О.С. Малышева

Е.Н. Кузнецова