

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-902/2020

02.10.2020

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев обращение территориального фонда обязательного медицинского страхования Тульской области (далее - Заказчик) исх. № 1525/11 от 25.09.2020 (вх. № 6210 от 25.09.2020) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе Луневе Максиме Александровиче (далее – ИП Лунев М.А.) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) вследствие признания уклонившимся от заключения контракта на поставку компьютерной техники (закупка № 0266100000320000029), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062), в присутствии:

УСТАНОВИЛА:

25.09.2020 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ИП Луневе М.А. в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения ИП Лунева М.А. от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на поставку компьютерной техники (закупка № 0266100000320000029) (далее - Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку компьютерной техники (закупка № 0266100000320000029) 26.08.2020 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС).

Начальная (максимальная) цена контракта 685 760,00 рублей.

Закупка осуществляется для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Пунктами 39-43 раздела I «Сведения о проводимом электронном аукционе» документации Электронного аукциона установлено, что «Размер обеспечения исполнения Государственного контракта устанавливается в размере 5% от цены, по которой в соответствии с Федеральным законом №44-ФЗ заключается Государственный контракт.

В рамках предоставления обеспечения Контракта должны быть обеспечены обязательства Поставщика (подрядчика, исполнителя) по Контракту по возмещению убытков Заказчика, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств по Контракту, а также обязанность выплаты неустойки, предусмотренной Контрактом.

Исполнение Контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона № 44-ФЗ, или внесением денежных средств на указанный в документации об электронном аукционе Заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими Заказчику.

Способ обеспечения исполнения Контракта, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Федерального закона № 44-ФЗ участником электронного аукциона, с которым заключается Контракт, самостоятельно.

Срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный Контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Участник электронного аукциона, с которым заключается Контракт, размещает на электронной площадке документ, подтверждающий

предоставление обеспечения исполнения Контракта (платежное поручение, подтверждающее перечисление денежных средств в качестве обеспечения исполнения Контракта с отметкой банка, или заверенная банком копия этого платежного поручения, либо включенная в реестр банковских гарантий безотзывная банковская гарантия), подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника электронного аукциона с которым заключается Контракт вместе с проектом Контракта, подписанным указанным лицом.

Контракт заключается после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается Контракт, обеспечения исполнения Контракта в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

В соответствии со ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ к порядку предоставления обеспечения Контракта применяются антидемпинговые меры в следующих случаях:

Если при проведении электронного аукциона начальная (максимальная) цена Контракта, указанная в п. 12 настоящего раздела документации об электронном аукционе оставляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником электронного аукциона, с которым заключается Контракт, предложена цена Контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены Контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, то обеспечение исполнения Контракта должно быть представлено в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения Контракта, указанный в пункте 39 настоящего раздела документации об электронном аукционе, но не менее чем в размере аванса (если Контрактом предусмотрена выплата аванса).

Если при проведении электронного аукциона начальная (максимальная) цена Контракта, указанная в пункте п. 12 настоящего раздела документации об электронном аукционе составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником электронного аукциона, с которым заключается Контракт, предложена цена Контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены Контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, Контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения Контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения Контракта, указанный в пункте 39 настоящего раздела документации об электронном аукционе, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения Контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации об электронном аукционе.

К информации, подтверждающей добросовестность участника электронного аукциона, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении электронного аукциона и документации об аукционе.

В случае если участником электронного аукциона, с которым заключается Контракт, является казенное учреждение, положения об обеспечении исполнения Контракта включая положения о предоставлении такого обеспечения с учетом положений ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ, к такому участнику не применяются.

В случае заключения Контракта по результатам определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотренный настоящим пунктом размер обеспечения исполнения Контракта, в том числе предоставляемого с учетом положений ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ, устанавливается от цены, по которой в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ заключается Контракт, но не может составлять менее чем размер аванса.

Участник электронного аукциона, с которым заключается Контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 ч. 1 ст. 30 Федерального закона № 44-ФЗ, освобождается от предоставления обеспечения исполнения Контракта, в том числе с учетом положений ст. 37 Федерального закона № 44-ФЗ, в случае предоставления таким участником закупки 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). Такая информация представляется участником закупки до заключения Контракта в случаях, установленных Федеральным законом № 44-ФЗ для предоставления обеспечения исполнения контракта. При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении электронного аукциона и документации об электронном аукционе.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и соответствовать требованиям ст. 45 Федерального закона № 44-ФЗ.

Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия Контракта не менее чем на один месяц».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 04.09.2020 на участие в Электронном аукционе подано 16 (шестнадцать) заявок участниками Электронного аукциона, по результатам рассмотрения которых все шестнадцать участников допущены к участию в Электронном аукционе.

Согласно протоколу по результатам рассмотрения вторых частей заявок от 08.09.2020 6 (шесть) заявок признаны соответствующими требованиям; наименьшее предложение о цене контракта сделал участник аукциона с идентификационным номером заявки 163 (индивидуальный предприниматель Лунев М.А.); наименьшее предложение о цене контракта составило – 407175,08 рублей (снижение составило 40,6 %). Индивидуальный предприниматель признан победителем Электронного аукциона.

Из части 2 статьи 83.2 Закона следует, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, 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, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях 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.

Комиссией установлено, что в сроки, предусмотренные частью 2 статьи 83.2 Закона (14.09.2020), Заказчик разместил в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта на поставку компьютерной техники (далее – Проект контракта).

Частью 3 статьи 83.2 Закона предусмотрено, что 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 установленный срок протокол разногласий, предусмотренный частью 4

статьи 83.2 Закона, от Индивидуального предпринимателя не поступил. Также в срок, предусмотренный статьей 83.2 Закона, победитель электронного аукциона – индивидуальный предприниматель Лунев Максим Александрович не направил Проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона.

В соответствии с частью 13 статьи 82.3 Закона 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).

Частью 4 статьи 96 Закона установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 5 статьи 96 Закона 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.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Согласно части 2 статьи 37 Закона 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, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать

пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех контрактов (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке (часть 2 статьи 37 Закона).

При этом согласно части 8.1 статьи 96 Закона участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 настоящего Федерального закона, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона, об обеспечении гарантийных обязательств в случае предоставления таким участником закупки 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). Такая информация представляется участником закупки до заключения контракта в случаях, установленных настоящим Федеральным законом для предоставления обеспечения исполнения контракта.

При этом сумма цен таких контрактов должна составлять не менее начальной (максимальной) цены контракта, указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Таким образом, в случае если НМЦК составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона, является субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, то перед заключением контракта предусматривается предоставление указанным участником закупки одного из:

- обеспечение исполнения контракта в размере, указанном в документации о закупке, установленном от цены, по которой в соответствии с Законом заключается контракт, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса);

- в случае если предлагаемая участником закупки, признанным победителем, цена контракта на двадцать пять и более процентов ниже НМЦК, то контракт заключается после предоставления участником обеспечения исполнения контракта в полуторном размере (установленном от цены контракта, по которой в соответствии с Законом заключается контракт) или после предоставления информации (три контракта без штрафных санкций, цена одного из таких контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов НМЦК) с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке, от цены контракта;

- предоставляется информация, подтверждающая 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) (сумма цен таких контрактов должна составлять не менее НМЦК), в том числе в случае если цена контракта на двадцать пять и более процентов ниже НМЦК.

Установлено, что индивидуальный предприниматель вышеуказанных положений Закона не исполнил.

Заказчиком 23.09.2020 был составлен Протокол о признании участника электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта.

Индивидуальный предприниматель не представил истребованные Тульским УФАС России пояснения по факту обращения Заказчика, участие своих представителей посредством видеоконференцсвязи в заседании Комиссии не обеспечил.

В свою очередь, наличие факта уклонения Индивидуального предпринимателя от заключения контракта является основанием для применения к нему меры государственного принуждения в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Принимая решение об участии в электронном аукционе и подавая соответствующую заявку, субъект хозяйственной деятельности несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и допускающих создание условий, влекущих за собой невозможность заключения контракта.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр

недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое поведение лица при заключении контракта, которое 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 создал условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Подаявая заявку на участие в электронном аукционе, лицо, ее подающее, должно осознавать наступление определенных последствий своих действий, в том числе и наступление неблагоприятных для него последствий.

Согласно части 2 статьи 104 Закона 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.

В соответствии с Правилами ведения реестра 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.

Согласно части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Комиссия считает, необходимым отметить, что реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. С другой стороны, анализ статьи 104 Закона позволяет

сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом предотвращения злоупотреблений в сфере контрактной системы, а, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что уклонение Индивидуального предпринимателя от заключения контракта произошло вследствие действия непреодолимых сил и их последствий или по вине третьих лиц, Индивидуальным предпринимателем также не предоставлено.

Таким образом, в соответствии с вышеуказанными нормами Закона информация об индивидуальном предпринимателе подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об индивидуальном предпринимателе Луневе Максиме Александровиче по причине уклонения от заключения контракта на поставку компьютерной техники (закупка № 0266100000320000029).

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: