

Решение № РНП-55-83/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

17 сентября 2018 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев представленные Администрацией Усть-Ишимского муниципального района Омской области (далее – заказчик) сведения об индивидуальном предпринимателе «...» для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта на приобретение и установку резервного источника электроснабжения на котельную по ул. Новая, № 2 "А" с. Никольск Усть-Ишимского муниципального района Омской области по результатам проведения электронного аукциона (извещение № [0152300048318000018](#)) (далее - электронный аукцион, муниципальный контракт, контракт),

в присутствии представителя заказчика – «...» (доверенность № УСТШ-64 от 13.09.2018),

в отсутствие индивидуального предпринимателя «...», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения сведений,

У С Т А Н О

1. В соответствии с частью 5 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. № 7702э от 04.09.2018) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ИП «...» от заключения муниципального контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 30.07.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение № [0152300048318000018](#) и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 351 826,56 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 08.08.2018 на участие в электронном аукционе было подано две заявки, оба участника закупки были допущены к участию в аукционе.

Протоколом проведения электронного аукциона от 13.08.2018 указано, что в процедуре

проведения электронного аукциона приняли участие два участника закупки, наименьшее ценовое предложение 321921,18 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 103598363.

15.08.2018 на официальном сайте ЕИС был размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, в соответствии с которым победителем аукциона признан ИП «...».

30.08.2018 размещен протокол отказа от заключения контракта ИП «...» в связи с признанием предпринимателя уклонившимся от заключения контракта.

Из представленной (вх. № 7773э от 05.09.2018) на запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7591э от 05.09.2018) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» хронологии заключения контракта следует:

20.08.2018 – участнику (победителю) направлен на подпись проект контракта;

27.08.2018 – участник не подписал контракт в регламентированный срок;

28.08.2018 – участником создан протокол разногласий; опубликован протокол разногласий по проекту контракта; истек тринадцатидневный срок для направления протокола разногласий;

30.08.2018 – участник признан уклонившимся от заключения контракта; размещен протокол отказа от заключения контракта;

31.08.2018 – перевод обеспечения заявки на участие заказчику по причине признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта.

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителей сторон, в результате проверки представленных заказчиком сведений об уклонении ИП «...» от заключения муниципального контракта 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 15.08.2018 был размещен на официальном сайте ЕИС **15.08.2018**.

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Федерального 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 8 статьи 82.4, 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 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.

Во исполнение названной нормы **20.08.2018** заказчиком был направлен проект муниципального контракта победителю.

На основании части 3 статьи 83.2 Федерального 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 силу части 4 указанной статьи **в течение пяти дней** с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта **победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий,** подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Согласно 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 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В связи с тем, что последний день срока направления подписанного проекта муниципального контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, либо протокола разногласий приходился на нерабочий день (25.08.2018), последним днем, когда могли быть исполнены названные требования Федерального закона о контрактной системе, являлся **27.08.2018**.

Таким образом, учитывая положения частей 3 и 4 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона в срок до **27.08.2018 включительно** должен был разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, либо протокол разногласий, однако указанные действия не были совершены предпринимателем.

Согласно части 13 статьи 83.2 Федерального 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.

В соответствии с указанной нормой **30.08.2018** ИП «...» признан уклонившимся от заключения контракта, заказчиком был размещен протокол отказа от заключения контракта (далее – протокол от 30.08.2018).

В протоколе от 30.08.2018 указана причина отказа от заключения контракта: *«В связи с признанием участника закупки уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 13 ст. 83.2 Закона 44-ФЗ».*

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 поставщика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

В целях проверки факта уклонения общества от заключения муниципального контракта Омским УФАС России было направлено в адрес ИП «...» письмо (исх. № 03-7592 от

05.09.2018) с предложением о представлении письменных пояснений о причинах уклонения от подписания контракта и приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 17.09.2018 в 11:40 часов настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос предпринимателем были представлены (вх. № 8059 от 14.09.2018) пояснения следующего содержания: «По итогам электронного аукциона (№ [0152300048318000018](#)) на поставку и установку резервного источника электроснабжения на котельную по ул. Новая, д.2 «А», с. Никольск Усть-Ишимского муниципального района Омской области и электронного аукциона (№ 0152300048318000017) на поставку и установку резервного источника электроснабжения на котельную по ул. Пушкина, № 34 п. Аксеново Усть-Ишимского муниципального района я, индивидуальный предприниматель «...», был признан победителем.

Сообщаю об отсутствии намерения уклонения от заключения муниципальных контрактов с Администрацией Усть-Ишимского муниципального района (далее – Заказчик).

Протокол разногласий по контракту мною подготовлен (прилагается), но не направлен Заказчику, в установленные законом сроки, по причине невозможности доступа к электронной площадке РТС-тендер в результате моего нахождения в это время на обследовании в Омском областном диспансере № 3 (прилагается). Доверенного лица, на право пользования моей электронно-цифровой подписью нет.

По вышеизложенным фактам выполнение данной процедуры было просрочено на 1 день по уважительной причине. В связи с этим прошу пояснительные материалы к делу приложить и в данном случае в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) не включать».

К вышеуказанным письменным пояснениям ИП «...» были приложены копии следующих документов:

- протокол разногласий по проекту муниципального контракта;
- справка из учреждения здравоохранения.

Комиссией установлено, что предпринимателем **28.08.2018** (за пределами регламентированного законом срока) был создан и размещен протокол разногласий по проекту муниципального контракта, в котором в нарушение части 4 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе не содержалось замечаний к положениям проекта контракта, не соответствующим **документации и (или) извещению о закупке и своей заявке** на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Также предпринимателем не представлено Комиссии документальных доказательств того, что у него отсутствовала возможность подписания проекта контракта и предоставления обеспечения исполнения контракта в течение установленного пятидневного срока.

В соответствии с абзацем третьим 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.

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.

В силу пункта 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, паводок, аномальные атмосферные осадки, 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 **чрезвычайностью** (исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого в конкретных условиях является необычным) и **непредотвратимостью** (любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий).

Таким образом, доказательств возникновения у ИП Максименко Д.Н. каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект муниципального контракта, не представлено.

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 закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Совершая действия (бездействие) в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов, 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 закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения муниципального контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 83.2 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки предприниматель в адрес заказчика не представил подписанный проект муниципального контракта.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении предпринимателя 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

Р Е Ш И Л А:

Сведения об индивидуальном предпринимателе «...», представленные Администрацией Усть-Ишимского муниципального района Омской области в связи с уклонением от заключения муниципального контракта на приобретение и установку резервного источника электроснабжения на котельную по ул. Новая, №2 "А" с. Никольск Усть-Ишимского муниципального района Омской области по результатам проведения электронного аукциона (извещение № [01523000048318000018](#)) , **включить** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

«...»

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»