ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Челябинской области

пр. Ленина, 59, г. Челябинск, 454091
тел. (351) 263-88-71, факс (351) 263-18-39
e-mail: to74@fas.gov.ru

14.04.2022 № ВЛ/4179/22

На № ____ от ____

Администрация Сосновского
муниципального района

456510, Челябинская область,
с. Долгодеревенское, ул. 50 лет ВЛКСМ, 21

Индивидуальному предпринимателю
Хачатряну Наири Гургеновичу

454091,Челябинская область,
г. Челябинск, ул. Монакова, д. 33, кв. 34

АО «ЕЭТП»

115114, Москва,
ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-851/2022
об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков
по делу № 129-РНП/2022

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 12 апреля 2022 года.
В полном объеме решение изготовлено 14 апреля 2022 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	–	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	Черенковой Е.Б.	–	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Сарсенбаевой Е.Н.	–	старшего специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Администрации Сосновского муниципального района (далее – заказчик) о включении индивидуального предпринимателя Хачатряна Наири Гургеновича (далее – ИП Хачатрян Н.Г., участник закупки) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на ремонт дорожного полотна по ул. Березовая 800х8м в д. Глинка (извещение № 0169300005022000056) (далее – аукцион, закупка), при участии посредством видеоконференц-связи:

– представителя Администрации Сосновского муниципального района Ковач Н.Б., действующего на основании доверенности от 22.02.2022;

– представителя Администрации Сосновского муниципального района Бубновой М.К., действующего на основании доверенности от 07.04.2022;

– представителя ИП Хачатряна Н.Г. Удаловой Е.А., действующего на основании доверенности от 06.04.2022,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) поступило обращение Администрации Сосновского муниципального района о включении сведений об ИП Хачатряне Н.Г. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 15.03.2022 объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок https://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) извещения о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 258 860 рублей 80 копеек.

Снижение начальной (максимальной) цены по итогам подачи ценовых предложений составило – 26%.

Обеспечение исполнения контракта – 20 % от цены контракта, по которой в соответствии с Законом о контрактной системе заключается контракт.

Из извещения о проведении электронного аукциона № 0169300005022000056 от 15.03.2022 следует, что закупка проводилась с преимуществом для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № ИЭА1 от 24.03.2022 контракт заключается с ИП Хачатряном Н.Г.

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС (без размещения на официальном сайте) и электронной площадки (с использованием ЕИС) – 28.03.2022.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 04.04.2022.

Как следует из сведений, размещенных в ЕИС, участник закупки 29.03.2022 разместил на электронной площадке и в ЕИС (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) подписанный проект контракта и реестровые записи исполненных контрактов (№ 3740300156021000012, 3742600129221000005, 3742600168721000008) в качестве обеспечения исполнения контракта.

Из Протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта на «Ремонт дорожного полотна по ул. Березовая 800х8м в д. Глинка» от 05.04.2022, представленного в материалы дела, следует, что ИП Хачатрян Н.Г. в срок,

предусмотренный законодательством о контрактной системе, не исполнил требование Закона о контрактной системе в части предоставления обеспечения исполнения контракта, так как две реестровые записи, представленные в качестве обеспечения исполнения контракта, не соответствовали требованиям части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе, а именно к контрактам с реестровыми записями № 3740300156021000012, 3742600129221000005 применена неустойка (штраф, пеня).

Представитель ИП Хачатряна Н.Г. с доводами, изложенными в обращении заказчика согласился, указал, что намерения уклониться от заключения контракта отсутствовали. Контракт не заключен ввиду того, что сотрудник участника закупки при размещении сведений на электронной площадке ошибочно указал реестровые записи контрактов, к которым применена неустойка (штраф, пеня).

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если настоящим Федеральным законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не отозваны в соответствии с Законом о контрактной системе, обязаны подписать контракт в порядке, установленном настоящей статьей.

Частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе 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 подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные указанной статьей;

б) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной таким участником закупки (если по результатам определения

поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с Законом о контрактной системе определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта);

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 в одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные пунктом 2 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном пунктом 1 части 17.2 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 4 статьи 51 Закона о контрактной системе заказчик 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, осуществляет одно из действий, предусмотренное частью 4 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе (часть 5 статьи 51 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Частью 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе установлено, что участник закупки, с которым заключается контракт по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 30 Закона о контрактной системе, освобождается от предоставления обеспечения исполнения контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 Закона о контрактной системе, от обеспечения 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 Законом о контрактной системе 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.

Как следует из части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе 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.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 статьи 51, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 статьи 51, не выполнены требования пункта 3 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

Следовательно, участник закупки на стадии подписания проекта контракта должен разместить на электронной площадке подписанный проект контракта, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, а также исполнить требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (в случае снижения при проведении электронного аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Как следует из документов, представленных в материалы дела, проект контракта размещен в ЕИС (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием ЕИС) – 28.03.2022, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС. Регламентированный срок подписания проекта контракта – 04.04.2022.

Вместе с тем, участник закупки не разместил в срок, предусмотренный Законом о контрактной системе, обеспечение исполнения контракта соответствующее требованиям части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Таким образом, участник закупки при заключении контракта не исполнил требования, предусмотренные подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, согласно которой участник закупки не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком проекта контракта, **обязан** одновременно с подписанным проектом контракта предоставить обеспечение исполнения контракта.

Факт уклонения участника закупки от заключения контракта зафиксирован заказчиком в Протоколе об уклонении участника закупки от заключения контракта на «Ремонт дорожного полотна по ул. Березовая 800х8м в д. Глинка» от 05.04.2022, который размещен в ЕИС – 05.04.2022.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем закупки, и, как следствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Согласно подпункту «б» пункта 13 раздела 3 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Правила), по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

На заседании Комиссии не выявлены нарушения со стороны заказчика. Относительно совершения участником действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии представитель ИП Хачатряна Н.Г. пояснил о том, что участник закупки планировал заключить контракт по результатам проведения электронного аукциона, однако из-за неумышленной ошибки сотрудника, ответственного за подписание контракта, при прикреплении информации об исполненных контрактах участник закупки не исполнил обязанность по представлению обеспечения исполнения контракта, в связи с чем, участник закупки был признан уклонившимся от заключения контракта.

Также представитель ИП Хачатрян Н.Г. пояснил о том, что участник закупки, как только узнал о неисполнении обязанности по представлению обеспечения исполнения контракта, совершил действия, направленные на выпуск независимой гарантии.

Независимая гарантия № ЭГ-440466/22 на сумму 501 467 рублей 00 копеек выпущена Акционерным коммерческим банком Трансстройбанк и размещена в Реестре независимых гарантий – 06.04.2022. Указанная независимая гарантия и информационные письмо направлены в адрес заказчика по электронной почте 06.04.2022.

В материалы дела участником закупки также представлен реестр исполненных ИП Хачатряном Н.Г. контрактов, из которого следует, что у ИП Хачатряна Н.Г. есть контракты, которые соответствуют требованиям части 8.1 статьи 96 Закона о контрактной системе, например, контракты с реестровыми номерами № 3742600168721000008, 3743802882020000022, 3742600190520000030.

Часть 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) устанавливает, что 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 части 3 статьи 401 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» для признания обстоятельства непреодолимой силой (в силу п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации) необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

В материалы дела не представлены сведения, свидетельствующие о наличии обстоятельств чрезвычайности и непредотвратимости, препятствующих заключению контракта.

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

Принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, любое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с ним как с лицом, признанным победителем закупки.

Действуя в рамках заключения и исполнения государственного (муниципального) контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, то от участников, заявляющихся на подобные аукционы, требуется большая степень ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки, принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств. Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений.

При этом реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

При этом Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его

заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков (пункт 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017).

Таким образом, нельзя не учитывать действия участника закупки по размещению на электронной площадке и в ЕИС (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) подписанного проекта контракта, действия по предоставлению обеспечения исполнения контракта в виде выпуска независимой гарантии.

Учитывая изложенное, а также обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не включать сведения об ИП Хачатряне Н.Г. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Сосновского муниципального района, в отношении индивидуального предпринимателя Хачатряна Наири Гургеновича (ИНН 745109666113), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на ремонт дорожного полотна по ул. Березовая 800х8м в д. Глинка (извещение № 0169300005022000056), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель Комиссии В.А. Ливончик

Члены Комиссии Е.Б. Черенкова

Е.Н. Сарсенбаева