ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление по Кировской области

610020 г. Киров, ул.К.Либкнехта, 55, тел: 64-73-31

«13» ноября 2023 года

РЕШЕНИЕ РНП 043/10/104-1190/2023

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

Зам. председателя комиссии:

– и. о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области;

Членов комиссии:

– главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

– специалиста-эксперта отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

при участии посредством ВКС:

– представителя по доверенности ФГКУ «Западный Увал»;

– представителя по доверенности ООО «Строй Плюс»;

рассмотрев материалы ФГКУ «Западный Увал» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Строй Плюс» (далее – Победитель, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

07.11.2023 г. в Единой информационной системе в сфере закупок размещены материалы ФГКУ «Западный Увал» о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Строй Плюс» в связи с уклонением от заключения контракта на поставку поддонов деревянных (извещение № 0340100008123000020).

В соответствии с ч. 7 ст. 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) рассмотрение данного материала назначено на 13.11.2023 г., стороны уведомлены надлежащим образом.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В силу ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой

проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Представитель Заказчика пояснил, что ООО «Строй Плюс» было признано уклонившимся от заключения контракта, поскольку им в регламентированный срок не был подписан проект контракта. 09.11.2023 г. Заказчик получил письмо от Общества с объяснением причины не подписания контракта.

Представитель Общества пояснил, что контракт не был подписан в связи с тем, что ответственный сотрудник допустил ошибку, он полагал, что к поставке требуется бывший в употреблении товар, а не новый. После обнаружения ошибки сотрудник, без уведомления руководства, стал искать новый товар, в следствии чего упустил из виду срок подписания контракта. Для недопущения повтора подобной ситуации, данный сотрудник был уволен (приказ от 03.11.2023 г. № 4). Обществом, до признания участника уклонившимся, было оплачено обеспечение исполнения контракта в размере 38 418,68 руб. (платежное поручение от 03.11.2023 г. № 426). Кроме того, у Поставщика имеются предложения на требуемый к поставке товар, он готов их оплатить (счет на оплату от 01.11.2023 г. № 178; счет на оплату от 03.11.2023 г. № 9). Просит не включать сведения об ООО «Строй Плюс» в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате осуществления проверки факта уклонения Общества от заключения контракта установлено следующее:

16.10.2023 г. Заказчиком на официальном сайте закупок – zakupki.gov.ru. размещено извещение № 0340100008123000020 на проведение электронного аукциона на поставку поддонов деревянных. Установлено преимущество для СМП. Начальная (максимальная) цена контракта – 485 331,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 25.10.2023 № 0340100008123000020 Победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 115154591 (ООО «Строй Плюс»), с ценовым предложением 384 186,82 руб.

В соответствии с п. 1 части 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.

27.10.2023 г. Заказчиком размещен проект контракта без своей подписи и направлен Победителю электронного аукциона на подписание в срок до 03.11.2023 г. 23:59 ч.

Согласно ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, 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, либо 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. При этом такой участник закупки в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе.

Согласно п.п. а) п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи 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.

В регламентированные Законом о контрактной системе сроки, 03.11.2023 г. Обществом не был подписан проект контракта.

Учитывая, что Победителем в регламентированный срок не был подписан проект контракта, 07.11.2023 г. Заказчик признал Общество уклонившимся от подписания контракта.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, направлена Заказчиком в адрес Кировского УФАС России – 07.11.2023 г.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Согласно Определению Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 12 июля 2013 г. N ВАС-8371/13, при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному государственному заказчику.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Согласно части 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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно пп. б) п. 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. N 1078 орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Не подписание контракта связано с ошибочными действиями сотрудника Победителя, что не может расцениваться как умышленное действие со стороны Победителя.

Представленные документы свидетельствуют об отсутствии умысла Победителя электронного аукциона на уклонение от заключения контракта, что подтверждается оплатой обеспечения исполнения контракта до признания участника уклонившимся (платежное поручение от 03.11.2023 г. № 426), намерением приобрести необходимый к поставке товар (счет на оплату от 01.11.2023 г. № 178; счет на оплату от 03.11.2023 г. № 9).

Как неоднократно указывал Конституционный Суд Российской Федерации, применяемые государственными органами санкции должны назначаться с учетом характера допущенного нарушения, размера причиненного вреда, наличия и степени вины нарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым

целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

Комиссия учитывает тот факт, что Общество является субъектом малого предпринимательства, для которого участие в закупках представляет собой возможность стабильного продолжения осуществления предпринимательской деятельности, сохранив рабочие места.

Руководствуясь ст. 99, ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФГКУ «Западный Увал» в отношении ООО «Строй Плюс» в связи с уклонением от заключения контракта на поставку поддонов деревянных (извещение № 0340100008123000020), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ *от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*