РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 18.08.2023 года.
Решение в полном объеме изготовлено 18.08.2023 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: «…»;

Члены Комиссии: «…»;

в отсутствие представителей Комитета по управлению муниципальным имуществом, строительству, архитектуре и жилищно-коммунальному хозяйству администрации Тайшетского района (далее – Заказчик) – ходатайство №2481 от 16 августа 2023 г.,

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Парус» (далее – ООО «Парус», Общество) – «…» (доверенность от 17 августа 2023 г.);

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении ООО «Парус» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с уклонением победителя от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на капитальный ремонт здания МКДОУ Бирюсинский детский сад, расположенного по адресу: Иркутская область, Тайшетский район, с. Бирюса ул. Бурлова, д.63, извещение № 0134300026323000169, в соответствии со статьей 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 – Федеральный закона № 44-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – постановление Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078), и в результате проведения внеплановой проверки в соответствии пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона № 44-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 15 августа 2023 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении ООО «Парус» в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что ООО «Парус» в предусмотренные Федеральным законом № 44-ФЗ сроки не подписан проект контракта и не представлено обеспечение исполнения контракта, в связи с чем Заказчиком принято решение о признании ООО «Парус» уклонившимся от заключения Контракта и направлении рассматриваемого обращения о включении информации в Реестр.

ООО «Парус» представлены письменные пояснения о причинах уклонения от заключения контракта по результатам электронного аукциона с приложением подтверждающих документов, запрашиваемые в уведомлении Иркутского УФАС России. Согласно представленным пояснениям, у участника закупки отсутствовал умысел на уклонение от заключения контракта.

Кроме того, ООО «Парус» представлено обращение, в котором Общество просило вернуть контракт на стадию его подписания.

Порядок рассмотрения обращения о включении сведений в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) установлен статьей 104 Федерального закона № 44-ФЗ, а также Постановлением Правительства РФ № 1078.

Часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007г. № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

Пункт 13 Постановления Правительства РФ № 1078 определяет, что орган контроля осуществляет не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона, при этом.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации,

указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в Реестр.

В ходе рассмотрения обращения Комиссией установлено, что Заказчиком 03 августа 2023 года в единой информационной системе в сфере закупок, на сайте www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещен документ «Извещение о проведении электронного аукциона от 03.08.2023 №0134300026323000169» (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 647 769 руб. 39 коп.

Датой окончания срока подачи заявок является 11 августа 2023 года.

Согласно Протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 11.08.2023 №ИЭА1 на участие в закупке поступило 2 заявки, признанные соответствующими требованиям извещения. Минимальное ценовое предложение поступило от участника № 114755422 (ООО «Парус») и составило 6 194 693 руб. 09 коп, тем самым снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 19%.

Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 11.08.2023 №ИЭА1 заявка ООО «Парус» признана победителем.

Порядок заключения контракта по результатам электронного аукциона урегулирован статьей 51 Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 частью 2 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 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.

Во исполнение указанной нормы Заказчиком **14 августа 2023 года** в единой информационной системе и на электронной площадке размещен проект контракта для подписания его Обществом.

Частью 3 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи 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 настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона, 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 настоящим Федеральным законом 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;

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 настоящего Федерального закона.

Согласно части 8.1 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ, 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, 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 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, с учетом положений Федерального закона № 44-ФЗ, ООО «Парус», необходимо было подписать представленный проект контракта и предоставить информацию, содержащуюся 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) до 21 августа 2023 года.

Комиссией установлено, что **14 августа 2023 года** участником закупки подписан проект контракта, в качестве подтверждения добросовестности предоставил 3 реестровые записи контрактов: 3383800087922000015, 3383800087923000010, 3383800189722000068.

Установлено, что контракт с реестровым номером 3383800087923000010 находится в статусе «*Исполнение*», таким образом данный контракт не может быть рассмотрен в качестве добросовестности участника закупки.

В соответствии с частью 6 статьи 51 Федерального закона № 44-ФЗ в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 и частью 5 настоящей статьи, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

Следовательно, ООО «Парус» является уклонившимся от заключения контракта так как им не предоставлена информация, содержащаяся 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).

15 августа 2023 года Заказчиком был опубликован протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 8 постановления от 24 марта 2016 года № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» разъясняет, что требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях; что, если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. При этом Пленум Верховного Суда Российской Федерации указывает, что не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при

каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2015 года № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Таким образом, ООО «Парус» принимая участие в закупке, должно осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае непредставления обоснования предлагаемой цены контракта.

Вместе с тем, Комиссия не находит оснований для включения информации в отношении ООО «Парус» в Реестр, поскольку его недобросовестность и отсутствие у него намерения на заключение контракта не подтверждается имеющимися материалами дела.

Из пояснений ООО «Парус» следует, что у него присутствовало намерение заключить контракт и исполнить его в полном объеме, о чем свидетельствует подписанный проект контракта и представленные в качестве подтверждения добросовестности 3 реестровые записи контрактов, вместе с тем, Обществом ошибочно было представлена реестровая запись контракта, находящегося в статусе «*Исполнение*».

Кроме того, ООО «Парус» была получена независимая гарантия от 15 августа 2023 г. №1345866, в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту.

Таким образом, Комиссия полагает, что указанное свидетельствует о намерении участника закупки заключить контракт и исполнить по нему обязательства в полном объеме.

Из смысла статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ следует, что реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу об отсутствии доказательств, подтверждающих намерение ООО «Парус» отказаться от заключения контракта и недобросовестности его поведения.

На основании изложенного, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении ООО «Парус» в реестр недобросовестных поставщиков.

Относительно обращения Общества о возврате контракта на стадию его подписания, Комиссия Иркутского УФАС России отмечает следующее.

На основании пп. «б» пункта 13 постановления Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078 по результатам рассмотрения обращения и проведения проверки заказчик принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо об

отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, **в случае выявления нарушений законодательства** Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Таким образом, выдать обязательное для Заказчика предписание о возврате контракта на стадию его подписания возможно только в случае установления нарушений со стороны Заказчика, связанных с заключением государственного контракта.

Иных оснований для вынесения предписания ни указанным постановлением Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078, ни Федеральным законом № 44-ФЗ по результатам рассмотрения обращений заказчиков не предусмотрено, вследствие чего, Комиссия Иркутского УФАС России не имеет оснований для возврата контракта на стадию его подписания.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 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», постановлением Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – постановление Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Парус» («…»), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2. Сведения об учредителе Общества с ограниченной ответственностью «Парус» («…»), о лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа Общества с ограниченной ответственностью «Парус» («…») в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

3. Копии решения направить сторонам по обращению.

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии «…»
Члены комиссии «…»