ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010
тел. (3812) 32-06-96, факс (3812) 32-06-96
e-mail: to55@fas.gov.ru

27.05.2022 № 03-4396

На № _____ от _____

Департамент контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска
Гагарина ул., д. 32, корп. 1, 644099
zakaz@admomsk.ru

Департамент строительства Администрации города Омска
Карла Либкнехта ул., д. 33, г. Омск, 644099
stroiomsk@mail.ru

ООО «ДСК-3»
3-я Молодежная, д. 2, оф. 21, г. Омск, 644117
priem@dsk-omsk.ru, apmakarov27@gmail.com

Оператор электронной площадки ООО «РТС-тендер»
KO@rts-tender.ru

Решение № РНП-55-85/2022
по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

24 мая 2022 г. г. Омск

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

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Миняевой А.О. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Страхолетовой А.В. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные департаментом строительства Администрации города Омска (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Домостроительный комбинат-3» (далее – ООО «ДСК-3», общество, участник закупки, победитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объектов: «Строительство многоквартирных домов в районе ул. 6-я Станционная для переселения граждан из аварийного жилищного фонда. Жилой дом № 1» (Реестровый номер 33.0401.22) (извещение № 0152300011922000388) (далее – электронный аукцион), размещенной департаментом контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее – уполномоченный орган),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей:

уполномоченного органа – Трегубенко Анастасии Ивановны (доверенность № 2 от 12.04.2022),

заказчика – Лось Сергея Юрьевича (доверенность б/н от 14.04.2022),

победителя – Удаловой Екатерины Алексеевны (доверенность от 20.05.2022, выданная ООО «Контрактные системы» в порядке передоверия)

УСТАНОВИЛА:

1. В соответствии с частями 2 и 4 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. № 4922 от 18.05.2022) обращение заказчика о включении информации об обществе в Реестр и протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 12.04.2022 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом размещено извещение о проведении электронного аукциона с начальной (максимальной) ценой контракта 596621047,16 руб.

Из протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 22.04.2022 следует, что электронный аукцион признан несостоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в закупке была подана только одна заявка на участие в закупке. По результатам рассмотрения заявки на участие в электронном аукционе принято решение о соответствии заявки требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, присвоении ей первого порядкового номера и заключении контракта с участником закупки с идентификационным номером заявки 111743802 (ООО «ДСК-3»).

Информация о процедуре заключения контракта заказчика с победителем, размещенная на официальном сайте ЕИС в разделе «Сведения процедуры заключения контракта», свидетельствует о следующем:

ДАТА И ВРЕМЯ	СОБЫТИЕ
17.05.2022 15:12 (МСК)	Размещен документ «Информация об отмене процедуры заключения контракта» от 17.05.2022
17.05.2022 15:12 (МСК)	На электронную площадку http://www.rts-tender.ru передан документ «Информация об отмене процедуры заключения контракта» от 17.05.2022
17.05.2022 15:12 (МСК+3)	Процедура заключения контракта № 0152300011922000388000l переведена на этап «Контракт не заключен»
12.05.2022 17:45 (МСК)	От электронной площадки http://www.rts-tender.ru получен документ «Подписанный победителем проект контракта» от 12.05.2022
11.05.2022 14:27 (МСК+3)	Размещен документ «Доработанный проект контракта» от 11.05.2022
11.05.2022 14:27 (МСК+3)	На электронную площадку http://www.rts-tender.ru передан документ «Доработанный проект контракта» от 11.05.2022
05.05.2022 15:14 (МСК)	От электронной площадки http://www.rts-tender.ru получен документ «Протокол разногласий» от 05.05.2022
26.04.2022 05:36 (МСК+3)	Процедура заключения контракта № 0152300011922000388000l переведена на этап «Подписание поставщиком»
26.04.2022 05:36 (МСК+3)	На электронную площадку http://www.rts-tender.ru передан документ «Проект контракта» от 26.04.2022
26.04.2022 05:36 (МСК+3)	Размещен документ «Проект контракта» от 26.04.2022

17.05.2022 общество было признано уклонившимся от заключения контракта, о чем в этот же день департамент строительства Администрации города Омска на официальном сайте ЕИС и электронной площадке разместил протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта № ППУ20_1, **сформированный как с использованием технических и программных средств единой информационной системы в сфере закупок, так и в форме прикрепленного файла в виде отсканированного документа, составленного на бумажном носителе.**

Согласно протоколу на бумажном носителе причиной признания победителя уклонившимся от заключения контракта является **непредоставление обеспечения исполнения контракта**, а именно указано:

«Вместе с проектом контракта, подписанным ООО «ДСК—3» на электронной площадке (РТС – тендер) в качестве документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, был размещен файл в формате pdf, названный БГ. Техническая возможность просмотра данного файла отсутствует.

Банковская гарантия не размещена в реестре банковских гарантий, размещенном на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее ЕИС), иные документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта, отсутствуют.

В соответствии с пунктами 1,2,3 части 6 статьи 45 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» основанием для отказа в принятии банковской гарантии муниципальным заказчиком в качестве обеспечения исполнения контракта является отсутствие информации о независимой гарантии в реестре независимых гарантий, размещенном в ЕИС, а также невозможность проверить независимую гарантию на соответствие требованиям действующего законодательства».

2. Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения представителей уполномоченного органа, заказчика и общества, в результате проверки фактов представленных сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ДСК-3» не подлежат включению в Реестр**, исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры **контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя)**, а в случаях, предусмотренных данным законом, с иным участником закупки (далее в такой статье – участник закупки, с которым заключается контракт) **не ранее чем через десять дней** (если данным 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 такой статьи, **после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта** в соответствии с требованиями Федерального закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не отозваны в соответствии с данным законом, обязаны подписать контракт в порядке, установленном такой статьей.

Частью 2 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе установлено, что не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 данной статьи:

1) 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 Федерального закона о контрактной системе,

а) информацию, предусмотренную частью 6 статьи 30, пунктами 1, 2, 5 - 8, 10, 17, 18 и 20 части 1 статьи 42 такого закона;

б) цену контракта, соответствующую цене контракта, предложенной в соответствии с данным законом участником закупки, с которым заключается контракт, с учетом положений нормативных правовых актов, принятых в соответствии со статьей 14 Федерального закона о контрактной системе, положений статей 28 и 29 такого закона, цену каждого отдельного этапа исполнения контракта, определенную в соответствии с частью 2 статьи 34 данного закона (если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения). Предусмотренная таким подпунктом информация включается в проект контракта, за исключением случаев включения в него информации, предусмотренной подпунктами «в» или «г» такого пункта;

в) максимальное значение цены контракта и цену единицы товара, работы, услуги, соответствующие максимальному значению цены контракта, указанному в извещении об осуществлении закупки, с учетом положений нормативных правовых актов, принятых в соответствии со статьей 14 Федерального закона о контрактной системе, положений статей 28 и 29 данного закона (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 такого закона). При этом цена единицы товара, работы, услуги определяется путем уменьшения начальной цены такой единицы, указанной в извещении об осуществлении закупки, пропорционально снижению начальной суммы цен единиц товаров, работ, услуг, предложенному участником закупки, с которым заключается контракт;

г) размер платы, подлежащей внесению в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, за заключение контракта на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику (в случаях, предусмотренных данным законом);

д) информацию, предусмотренную подпунктами «а», «б», «г», «е» и «п» пункта 1, подпунктами «а» и «б» пункта 2 части 1 статьи 43 Федерального закона о контрактной системе, а также информацию, предусмотренную подпунктом «г» пункта 2 указанной части, в случае проведения электронного конкурса. При этом информация, предусмотренная подпунктами «а», «б», «г» и «е» пункта 1 части 1 статьи 43 данного закона, указывается с использованием единой информационной системы по состоянию на дату и время формирования проекта контракта;

е) иные документы (при наличии);

Во исполнение части 2 указанной нормы заказчиком **26.04.2022** был сформирован и размещен проект контракта.

В силу части 3 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе участник закупки, с которым заключается контракт, не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 такой статьи проекта контракта, 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 данным законом (за исключением случаев, предусмотренных Федеральным законом о контрактной системе). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 такого 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 данным 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** в одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с пунктом 1 части 2 данной статьи, 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 такой статьи;

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 Федерального закона о контрактной системе.

05.05.2022, участник закупки, реализуя право, предусмотренное пунктом 2 части 3 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе, разместил протокол разногласий по проекту контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения участником закупки, с которым заключается контракт, информации и документов в соответствии с частью 3 такой статьи, заказчик осуществляет одно из следующих действий:

1) размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 данной статьи) в случае, если участник закупки, с которым заключается контракт, разместил информацию и документы в соответствии с пунктом 1 части 3 настоящей статьи. Если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта, действия, предусмотренные настоящим пунктом, осуществляются заказчиком при условии поступления на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежных средств в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт;

2) 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 с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 такой статьи;

3) 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 без учета либо с частичным учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном участником закупки, с которым заключается контракт, в соответствии с пунктом 2 части 3 данной статьи. При таком размещении заказчик также формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) информацию о причинах отказа учесть полностью или частично информацию, содержащуюся в протоколе разногласий. При этом

информация, предусмотренная подпунктом «б» пункта 2 части 3 данной статьи, подлежит обязательному учету.

Департаментом строительства Администрации города Омска **11.05.2022** был повторно направлен на подпись проект контракта с учетом информации, содержащейся в протоколе разногласий, размещенном обществом.

Согласно части 5 статьи 51 Федерального 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 такой статьи, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 данной статьи. Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем осуществления таких действий участником закупки, размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, контракт (за исключением случаев, установленных таким законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 данной статьи). Контракт считается заключенным в день размещения контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 такого закона, такой подписанный контракт не размещается на официальном сайте.

На основании части 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта** в соответствии с таким законом.

При этом согласно представленной электронной площадкой ООО «РТС-тендер» (вх. № 5012э от 19.05.2022) на запрос Омского УФАС России (исх. № 03-4147 от 19.05.2022) хронологии заключения контракта участником закупки **12.05.2022** в целях заключения контракта **были размещены подписанный проект контракт, а также документ «обеспечение исполнения контракта»**.

В нарушение требований части 5 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе общество в сроки, регламентированные указанной нормой (по **12.05.2022** включительно), **фактически не осуществило действия по подписанию и размещению документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта,** поскольку при подписании проекта контракта обществом был предоставлен проект банковской гарантии, а не надлежащая банковская гарантия, сведения о которой должны были содержаться в реестре банковский гарантий.

В соответствии с частью 6 статьи 51 Федерального 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 такой статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 данной статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 такой статьи) и частью 5 данной статьи:

1) **такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;**

2) **заказчик** не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 такой статьи:

а) **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;

б) **формирует и направляет** в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» данного пункта, **обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков** (подрядчиков, исполнителей);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 такой части протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

В силу частей 2 и 4 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, 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.

Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 данного 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 **не позднее чем через три рабочих дня с даты признания** в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе **участника закупки уклонившимся от заключения контракта**, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 такой статьи.

Постановлением Правительства Российской Федерации «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» от 30.06.2021 № 1078 утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил не позднее 5 рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки 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.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Согласно пункту 14 Правил 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 Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) **участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.**

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении сведений об участнике закупки, поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку обстоятельствам, свидетельствующим направленности действий поставщика (подрядчика, исполнителя) на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения. Включение сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр является исключительной мерой ответственности за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя).

Омским УФАС России было направлено по адресам электронной почты общества: priem@dsk-omsk.ru, apmakarov27@gmail.com и по адресу, указанному в заявке на участие в закупке: 3-я Молодежная ул., д. 2, оф. 21, г. Омск, 644117, письмо (исх. № 03-4147 от 19.05.2022) с предложением о представлении в срок не позднее 23.05.2022 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений об ООО «ДСК-3» в Реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 24.05.2022 в 10 час. 40 мин. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Омского УФАС России победителем представлены (вх. №№ 5077э, 5096э от 23.05.2022) ходатайство о заключении контракта, а также пояснения по вышеизложенным фактам, указывающие на осуществление им действий, направленных на заключение и последующее исполнение контракта, состоящие в следующем.

Из содержания пояснений следует, что в период, отведенный для подписания проекта контракта, обществом предпринимались меры по получению независимой гарантии для целей предоставления обеспечения исполнения контракта, о чем свидетельствуют скриншоты поданных заявок в такие в банки,

как АКБ «Абсолют Банк» (ПАО), Банк «Зенит» (ПАО), ПАО «АК БАРС» БАНК, однако в выдаче банковской гарантии указанными банками было отказано.

12.05.2022 АО КБ «Руснарбанк» предоставил обществу **проект** банковской гарантии № ЭГ-46501/22-Г, файл с которым и был размещен победителем при подписании проекта контракта.

18.05.2022 (то есть за пределами регламентированного законом срока подписания проекта контракта) АО КБ «Руснарбанк» уведомило ООО «ДСК-3» о готовности к выпуску банковской гарантии, о чем обществом также было сообщено заказчику.

Следует отметить, что к объяснениям ООО «ДСК-3» были также приложены договор поставки железобетонных изделий от 27.04.2022 и договор № 2022-04 на создание рабочей документации от 28.04.2022, заключенные обществом во исполнение спорного контракта.

Кроме того, в представленных пояснениях победителем указано о намерении заключить контракт и о готовности выполнить работы, предусмотренные таким контрактом.

В соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) **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 ГК РФ 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 ГК РФ, 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 не является обычным в конкретных условиях) и непредотвратимостью (любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий).

Доказательств возникновения у ООО «ДСК-3» каких-либо обстоятельств, объективно препятствовавших подписанию контракта, возникших вследствие именно непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России 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 контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленный частью 5 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе процессуальный срок, **общество обеспечение исполнения контракта не представило.**

Кроме того, Комиссия отмечает следующее.

В Обзоре судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, указано, что 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.

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.**

Неподписание проекта контракта и **непредоставление обеспечения исполнения контракта** в срок **(каждое из указанных обстоятельств является самостоятельным основанием для включения в Реестр)**, свидетельствует о небрежности и неприменении необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Комиссией установлено, что о возникновении каких-либо обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих подписанию контракта, победитель электронного аукциона заказчика не уведомлял.

Однако при этом Комиссия не усматривает в действиях (бездействии) участника закупки намерения уклониться от заключения контракта, а равно недобросовестного поведения, поскольку материалами дела подтверждено, что обществом предпринимались меры по получению независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта, в целях исполнения контракта им также были заключены договоры со сторонними организациями.

Комиссия считает, что ООО «ДСК-3» **в срок до признания его уклонившимся от заключения контракта были осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта**, которые по смыслу пункта 14 Правил являются основанием для принятия решения контрольным органом в сфере закупок об отказе во включении информации об участнике закупки в Реестр.

3. Комиссией при осуществлении внеплановой проверки в рамках рассмотрения настоящих сведений были выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

В силу части 7 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе в случае отказа в принятии независимой гарантии **заказчик** в срок, установленный частью 5 такой статьи, **информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо**, предоставившее независимую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при которых заказчик информирует лицо, предоставившее независимую гарантию, путем указания таких причин в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из пояснений департамента строительства Администрации города Омска следует, что письмо, содержащее отказ в принятии независимой гарантии в адрес поставщика было направлено в форме сканированной копии документа посредством электронной почты.

Между тем такой способ информирования лица нельзя признать надлежащим в связи со следующим.

В соответствии с пунктом 11.1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» под **электронным документом** понимается документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

В пункте 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 26.12.2017 № 57 «О некоторых вопросах применения законодательства, регулирующего использование документов в электронном виде в деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов» дается следующее определение данного понятия: **электронный документ** – документ, созданный в электронной форме без предварительного документирования на бумажном носителе, **подписанный электронной подписью** в порядке, установленном законодательством РФ.

Согласно пункту 1.6.1 Регламента удостоверяющего центра Евразийской экономической комиссии (приложение к Положению об удостоверяющем центре Евразийской экономической комиссии, утв. решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 09.07.2018 № 110) под **электронным документом** понимается документ в электронном виде, **заверенный электронной цифровой подписью** и отвечающий требованиям общей инфраструктуры документирования информации в электронном виде.

Исходя из вышеприведенных дефиниций электронного документа, можно заключить, что одним из его системообразующих признаков является **заверение информации электронной цифровой подписью.**

Доказательств соблюдения заказчиком требований, предъявляемых к форме направленного документа, Комиссии не представлено.

Также установлено, что протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта № ППУ20_1 от 17.05.2022 на бумажном носителе, размещенный заказчиком на официальном сайте ЕИС, не в полной мере соответствовал одноименному протоколу, сформированному с использованием технических и программных средств единой информационной системы в сфере закупок.

Протокол, сформированный посредством функционала официального сайта ЕИС, не содержит указания на требования, которые были не выполнены обществом.

Кроме того, в нарушение подпункта «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе оба протокола не содержали сведений об идентификационном номере заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта.

Комиссия обращает внимание на то, что буквальное прочтение вышеприведенной нормы позволяет прийти к выводу о том, что протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта **формируется с использованием единой информационной системы** и **подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика**, следовательно, дублирование информации на бумажном носителе (двойной документооборот) не требуется.

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 утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Не включать в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «ДСК-3»: 644117, г. Омск, ул. 3-я Молодежная, д. 2, оф. 21, ИНН 5506146860, КПП 550601001,
- о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «ДСК-3» (размер доли (в процентах) – 100 % Макарове Александре Петровиче, ИНН 550705234469.

2. Признать в действиях департамента строительства Администрации города Омска нарушение части 7 статьи 45, подпункта «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Федерального закона о контрактной системе.

3. В соответствии с частью 22 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе выдать департаменту строительства Администрации города Омска, оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

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

Председатель Комиссии Т.П. Шмакова

Члены Комиссии: А.О. Миняева

А.В. Страхолетова

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Омской области

пр. Маркса, 12 а, г. Омск, 644010, e-mail: to55@fas.gov.ru тел. (3812) 32-06-96, факс(3812) 32-06-96

Предписание № РНП-55-85/2022

об устранении нарушений законодательства в сфере закупок

24 мая 2022 г. г. Омск

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

Шмаковой Т.П. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Миняевой А.О. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

Страхолетовой А.В. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные департаментом строительства Администрации города Омска сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ДСК-3» (далее – победитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения муниципального контракта по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по разработке рабочей документации и строительству объектов: «Строительство многоквартирных домов в районе ул. 6-я Станционная для переселения граждан из аварийного жилищного фонда. Жилой дом № 1» (Реестровый номер 33.0401.22) (извещение № 0152300011922000388),

в результате проведения внеплановой проверки в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частями 4 и 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» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) на основании своего Решения от 24.05.2022 № РНП-55-85/2022, руководствуясь пунктом 2 части 22, частью 23 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе,

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т :

1. Департаменту строительства Администрации города Омска **в срок до 06.06.2022:**

- отменить протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта № ППУ20_1 от 17.05.2022 и разместить на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт ЕИС) информацию об отмене такого протокола;

- осуществить действия, направленные на заключение контракта с победителем электронного аукциона обществом с ограниченной ответственностью «ДСК-3».

2. Оператору электронной площадки ООО «РТС-тендер» обеспечить департаменту строительства Администрации города Омска возможность исполнения пункта 1 настоящего предписания.

3. Департаменту строительства Администрации города Омска **проинформировать** Омское УФАС России об исполнении действий, указанных в пункте 1 настоящего предписания, **в срок до 07.06.2022** в **письменном виде с приложением подтверждающих документов.**

Контроль исполнения предписания возложить на члена Комиссии Миняеву А.О.

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

Невыполнение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, членом комиссии по осуществлению закупок, оператором электронной площадки, специализированной организацией **в установленный срок законного предписания влечет за собой административное наказание в виде административного штрафа** в соответствии с частью 7 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии Т.П. Шмакова

Члены Комиссии А.О. Миняева

А.В. Страхолетова