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

23.10.2023 № ВЛ/14604/23

На № _____ от _____

Управление капитального строительства и благоустройства администрации Озерского городского округа Челябинской области

456780, Челябинская область,
г. Озерск, ул. Индустриальная, д. 3

Общество с ограниченной ответственностью «Спецтехплюс»

456785, Челябинская область,
г. Озерск, Гайдара бульвар, д. 16, кв. 94

Директору и участнику
ООО «Спецтехплюс»
В.А. Земцову

456785, Челябинская область,
г. Озерск, Гайдара бульвар, д. 16, кв. 94

АО «Сбербанк-АСТ»

119435, г. Москва,
Большой Саввинский переулок,
д. 12, стр. 9

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2418/2023
об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)
по делу № 387-РНП/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 18 октября 2023 года.
В полном объеме решение изготовлено 23 октября 2023 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: Гареевой Д.Ф. – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

Сарсенбаевой Е.Н. – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Управления капитального строительства и благоустройства администрации Озерского городского округа Челябинской области (далее – Управление капстроительства администрации, заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Спецтехплюс», его участниках, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа (далее – ООО «Спецтехплюс», участник закупки, общество) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по содержанию территории сквера в районе ДК "Энергетик" по ул. Театральная, 1, пос. Новогорный (извещение № 0169300044223000251) (далее – аукцион, закупка), при участии посредством видео-конференц-связи:

– представителя Управления капстроительства администрации Филюковой Д.И., действующего на основании доверенности от 25.08.2023 № 9;

– представителя ООО «Спецтехплюс» Торлак Д.В., действующего на основании доверенности от 09.10.2023.

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 Управления капстроительства администрации о включении сведений об ООО «Спецтехплюс», его директоре и участнике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 21.09.2023 объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок https://zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) извещения о проведении электронного аукциона.

Из извещения о проведении электронного аукциона следует, что закупка проводилась с преимуществом для субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Начальная (максимальная) цена контракта – 144 912 рублей 06 копеек.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по итогам подачи ценовых предложений составило – 0,5%.

Обеспечение исполнения контракта – 20% от цены контракта, по которой заключается контракт.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 02.10.2023 №ИЭА1 контракт заключается с ООО «Спецтехплюс».

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС и электронной площадки (с использованием ЕИС) – 03.10.2023.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 10.10.2023.

Согласно Протоколу признания участника уклонившимся от заключения контракта от 11.10.2023 №ППУ20_1, размещенному в ЕИС – 11.10.2023, участник закупки не исполнил требования части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Сведения о признании участника уклонившимся от заключения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган – 11.10.2023.

Из письменных пояснений ООО «Спецтехплюс» следует, что общество планировало в регламентированные сроки подписать и разместить в ЕИС проект контракта, однако ответственным сотрудником была допущена ошибка – неверно подсчитан срок, предусмотренный Законом о контрактной системе для подписания контракта со стороны участника закупки, в связи с чем контракт не был подписан.

В качестве подтверждения намерения заключить контракт, ООО «Спецтехплюс» 12.10.2023 получена Независимая гарантия № ЭГ-1201707/23, представлены сведения о заключении договора подряда от 10.10.2023 № 5 на уборку помещений и территории.

Таким образом, по мнению представителя ООО «Спецтехплюс», участник закупки не уклонялся от заключения контракта, а наоборот совершал действия, направленные на заключение контракта.

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 в настоящей статье - 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 настоящей статьи, 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 настоящим Федеральным законом, обязаны подписать контракт в порядке, установленном настоящей статьей.

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе, формирует с использованием ЕИС и размещает в ЕИС (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием ЕИС) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 Закона о контрактной системе.

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 статьей 37 Закона о контрактной системе;

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.

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) статьи 51 Закона о контрактной системе, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

Частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе предусмотрено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается

только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении о проведении электронного аукциона, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

Как следует из части 6 статьи 37 Закона о контрактной системе обеспечение, указанное в части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта.

Таким образом, участник закупки на стадии подписания проекта контракта должен разместить на электронной площадке подписанный проект контракта и обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении о проведении электронного аукциона, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 статьи Закона о контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

Как установлено на заседании Комиссии проект контракта направлен участнику закупки посредством электронного документооборота – 03.10.2023, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

Регламентированный срок размещения подписанного проекта контракта со стороны участника закупки – 10.10.2023.

Факт неисполнения участником закупки требований законодательства о контрактной системе зафиксирован заказчиком в Протоколе признания участника уклонившимся от заключения контракта от 11.10.2023 №ППУ20_1, который размещен в ЕИС – 11.10.2023.

В соответствии с пунктом 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 Закона о контрактной системе, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, 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.

Согласно пункту 2 части 6 статьи 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 статьи 51 Закона о контрактной системе:

а) формирует с использованием ЕИС и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в ЕИС и на электронной площадке (с использованием ЕИС) 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 Закона о контрактной системе, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом "а" настоящего 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 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

Таким образом, действия заказчика по размещению протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта соответствуют требованиям подпункта «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 14 Постановлению Правительства РФ от 30.06.2021 № 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)) Комиссия Челябинского УФАС России 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 Законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Относительно совершения участником закупки действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии установлено, что ООО «Спецтехплюс» в срок, установленный Законом о контрактной системе для заключения контракта, не разместило на электронной площадке подписанный проект контракта и не представило обеспечение исполнения контракта.

По факту не размещения на электронной площадке подписанного проекта контракта и документа, подтверждающего предоставления исполнения контракта, представитель ООО «Спецтехплюс» пояснил, что указанные действия не были совершены участником закупки вследствие невнимательности сотрудника компании, ответственного за заключение контракта, который неверно рассчитал срок заключения контракта со стороны участника закупки.

После обнаружения факта неисполнения требований части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки принял меры, направленные на заключение контракта. Так, 12.10.2023 в Реестре независимых гарантий размещена Независимая гарантия № ЭГ-1201707/23. Также, обществом представлены сведения о заключении 10.10.2023 договора подряда на уборку помещений и территории.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание на то, что участником закупки в нарушением требований действующего законодательства о контрактной системе действия, направленные на заключения контракта совершены после истечения срока, установленного для заключения контракта, и после размещения протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта.

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.

По мнению Комиссии Челябинского УФАС России, обстоятельства, указанные представителем ООО «Спецтехплюс» на заседании Комиссии и указанные в письменных пояснениях, не являются обстоятельствами, препятствующими 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 контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что от участников, заявляющихся на подобные аукционы, требует большей степени 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.

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).

Учитывая изложенное, 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).

Учитывая изложенное, а также обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «Спецтехплюс», его директоре и участнике 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 Управлением капитального строительства и благоустройства администрации Озерского городского округа Челябинской области, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Спецтехплюс» (ИНН 7413027568), его участников, членов коллегиального органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по содержанию территории сквера в районе ДК "Энергетик" по

ул. Театральная, 1, пос. Новогорный (извещение № 0169300044223000251), 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

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России

СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП

Кому выдан: **Ливончик Влада Анатольевна**
Сертификат № 008AD8B8CCDA507F4D7686BCA8A57D08F
Действителен с 21.02.2023 по 16.05.2024

Члены комиссии:

Д.Ф. Гареева

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России

СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП

Кому выдан: **Гареева Динара Флариковна**
Сертификат № 00F6486CC7FC9AC3D0A8A53CACF0FC3F0
Действителен с 14.02.2023 по 09.05.2024

Е.Н. Сарсенбаева

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России

СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП

Кому выдан: **Сарсенбаева Екатерина Николаевна**
Сертификат № 00BA77FF376BDE59C49F61EF26B79A7B07
Действителен с 14.02.2023 по 09.05.2024