

## **РЕШЕНИЕ**

*Резолютивная часть решения объявлена 28.10.2022 года.*

*Решение в полном объеме изготовлено 31.10.2022 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 Муниципального казенного общеобразовательного учреждения «Начальная общеобразовательная школа с. Кривошапкино» (далее - Заказчик) ходатайство № 112 от 26.10.2022 года,

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Б» (далее – ООО «Б», Общество) – «...» (доверенность от 24 октября 2022 г.), при участии единолично исполнительного органа ООО «Б» «...»,

рассмотрев обращение заказчика о включении информации в отношении ООО «Б» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением победителя от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по устройству скважины и водонапорной башни Рожновского 15 м<sup>3</sup> на территории МКОУ НОШ с. Кривошапкино (извещение № 0334300180822000007) и в результате осуществления проверки в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон № 44-ФЗ), 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 от 31 июня 2021 года № 1078),

#### УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 21 октября 2022 года поступило обращение заказчика о включении информации в отношении ООО «Б» в Реестр.

В своем обращении заказчик указывает, что ООО «Б» являясь победителем электронного аукциона, уклоняется от заключения контракта, в связи с чем Заказчиком принято решение о направлении рассматриваемого обращения о включении информации в Реестр.

ООО «Б» представлены письменные пояснения о причинах уклонения от заключения контракта по результатам проведенного электронного аукциона, запрашиваемые в уведомлении № 038/1225/22 от 21 октября 2022 года.

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 позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, 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 о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в Реестр.

В ходе проведения проверки установлено, что 29.09.2022г. на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещен документ «Извещение о проведении электронного аукциона от 29.09.2022 №0334300180822000007».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 4 702 146 руб. 00 коп.

10 октября 2022 года заказчиком в ЕИС размещен Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.10.2022 №ИЭА1, согласно которому на участие в данной закупке поступило 2 заявки участников закупки, заявки признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

Согласно Протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.10.2022 №ИЭА1 победителем данной закупки признано ООО «Б».

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 **12 октября 2022 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);

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 4 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ, контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Таким образом, с учетом положения части 4 статьи 96 Федерального закона № 44-ФЗ, ООО «Б» необходимо было подписать представленный проект контракта и представить обеспечение исполнения контракта до 19 октября 2022 года.

Комиссией установлено, что 19 октября 2022 года ООО «Б» не был подписан проект контракта, не было представлено обеспечение исполнения контракта.

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.

20 октября 2022 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 непреодолимой силой, 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 «Б» принимая участие в закупке, должно осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для нее неблагоприятных последствий в случае не подписания проекта контракта.

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

Из пояснений ООО «Б» следует, что у него присутствовало намерение заключить контракт и исполнить его в полном объеме.

ООО «Б» на рассмотрении пояснило, что ранее в закупках не участвовало и не располагало в штате квалифицированным специалистом в области закупок, в связи с этим Общество заключило договор с привлеченным специалистом в области закупок № ЕИС01-26-09/22 от 26 сентября 2022 г. согласно п. 1.1. которого привлеченный специалист своими силами оказывает Заказчику комплекс тендерных услуг, связанных с:

- *поиском закупок в информационно-коммуникационной сети «Интернет» по средствам анализа Официального сайт Единой информационной системы в сфере закупок (ЕИС) и электронных торговых площадок для участия Заказчика в тендерах по направлению деятельности Заказчика;*

- *и участием Заказчика в тендерах, включая, но не ограничиваясь: подготовкой заявки, подачей заявки, подготовкой и размещением протокола разногласий (если таковые имеются) к соответствующей закупки, подписанием контракта от имени Заказчика, размещение актов выполненных работ и иных документов, связанных с исполнением соответствующего контракта, находящегося на исполнении Заказчиком, заключенного по итогам соответствующей закупочной процедуры (тендера), в рамках действующего законодательства Российской Федерации (Федеральный закон «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ, Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ), - далее «услуги».*

Привлеченный специалист, не поставив в известность руководство ООО «Б» о каких-либо возникших сложностях, не подписал в срок до 19 октября 2022 г. проект Контракта, о чем ООО «Б» узнало, получив документ «Уведомление об уклонении победителя от заключения контракта» с электронной площадки РТС-тендер <http://www.rts-tender.ru>.

20 октября 2022 г. ООО «Б» осуществило попытку подписать проект Контракта своей электронной цифровой подписью, однако функционал торговой площадки не позволил этого сделать.

20 октября 2022 г. Муниципальным казенным общеобразовательным учреждением «Начальная общеобразовательная школа С. Кривошапкино» размещен Протокол признания участника (ООО «Б») уклонившимся от заключения контракта от 20.10.2022 №ППУ20\_1.

При этом ООО «Б» не подозревая о возможности возникновения вышеуказанной ситуации занималось подготовительными работами для подписания и исполнения Контракта, в том числе приобрело следующие материалы:

1. Труба ГОСТ 10705-80 127x4,5 (12),
2. Труба ГОСТ 10705-80 159x4,5 (12),

на общую сумму 123 620 (сто двадцать три тысячи шестьсот двадцать) рублей по счету на оплату № 14717 от 12 октября 2022 г., что подтверждается платежным поручением № 55 от 12 октября 2022 г.

10 октября 2022 г. ООО «Б» заключило договор поставки № 323 водонапорной башни Рожновского 15 м<sup>3</sup> и внесло аванс 30% в размере 229 221 (двести двадцать девять тысяч двести двадцать один) рубль, что подтверждается платежным поручением № 56 от 19 октября 2022 г.

Пытаясь исправить сложившуюся ситуацию:

21 октября 2022 г. ООО «Б» было сформировано платежное поручение № 64 и оплачено обеспечение исполнения Контракта, в том числе с учетом положений статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ, в размере 307 990, 57 руб. в форме денежных средств на расчетный счет Заказчика.

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 «Б» 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 «Б» в реестр недобросовестных поставщиков.

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 от 31 июня 2021 года № 1078), Комиссия

#### РЕШИЛА:

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

2. Сведения об учредителях Общества с ограниченной ответственностью «Б» («...»), о лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа Общества с ограниченной ответственностью «Б» («...») 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

«...»