



ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление по Кировской области

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

Заказчик – Территориальное управление администрации города Кирова по Ленинскому району 610017, г. Киров, ул. Воровского, д. 76

Победитель – ИП

«09» января 2023 г.

РЕШЕНИЕ РНП № 043/06/104-1084/2022

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

Зам. председателя комиссии:

– заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

Членов комиссии:

– ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

– ведущего специалиста-эксперта отдела КЗ Кировского УФАС России;

при участии посредством ВКС:

– представителя ИП, по доверенности от 23.12.2022 г.,

рассмотрев материалы Территориального управления администрации города Кирова по Ленинскому району о включении сведений об ИП в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

УСТАНОВИЛА:

26.12.2022 г. в Единой информационной системе в сфере закупок размещено обращение Территориального управления администрации города Кирова по Ленинскому району (далее – Заказчик) о включении сведений об ИП (далее – Победитель, ИП) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения Контракта по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по содержанию территорий зон отдыха, мест общего пользования в населенных пунктах Ленинского района г. Кирова (извещение 0140300040822001957) .

В соответствии с ч. 7 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) рассмотрение данного материала назначено на 09.01.2023 г. Стороны уведомлены по адресам электронной почты.

В целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращения злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков) **Законом** о контрактной системе предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее также - реестр недобросовестных

поставщиков) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля (надзора) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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».

В силу ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения Контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий Контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения Контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Согласно представленным документам Заказчика установлено, что победителем электронного аукциона в регламентированные сроки не был подписан проект Контракта, в связи с чем, 26.12.2022 г. Заказчиком принято решение о признании ИП уклонившимся от заключения Контракта. Заказчиком направлено ходатайство о рассмотрении материалов РНП в отсутствие своего представителя.

Представитель ИП пояснил, что невозможность подписания Контракта в регламентированный срок вызвана технической поломкой компьютера. В целях оперативной диагностики ИП обратился в сервисный центр, в материалы дела представил приемный акт на ремонт техники от 23.12.2022 г. № 5. Сообщает, что Контракт был подписан 24.12.2022 г. в 09 час. 32 мин., но уже за пределами установленного срока. Просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, т.к. отсутствовал умысел на уклонение от заключения Контракта.

В результате осуществления проверки факта уклонения от заключения Контракта установлено следующее.

05.12.2022 года на официальном сайте закупок zakupki.gov.ru размещено извещение № 0140300040822001957 о проведении электронного аукциона на

на оказание услуг по содержанию территорий зон отдыха, мест общего пользования в населенных пунктах Ленинского района г. Кирова.

Начальная (максимальная) цена Контракта – 300 000,00 руб. Дата окончания подачи заявок – 13.12.2022 г.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 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).

В силу п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в **части 1** настоящей статьи, формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект Контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 настоящего Федерального закона.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 14.12.2022 №ИЭА1, победителем электронного аукциона признан участник закупки с идентификационным № 1 (ИП), с ценовым предложением 291 000,00 руб.

Во исполнение п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе 16.12.2022 г. Заказчик сформировал и разместил в Единой информационной системе и на электронной площадке проект Контракта для подписания Победителем закупки в срок до 23-59 ч. 23.12.2022 г.

В соответствии с ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе 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: 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); 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.

Согласно ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается Контракт, не выполнены требования, предусмотренные **частью 3** и **частью 5** настоящей статьи, то такой участник закупки считается уклонившимся от заключения Контракта и заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных **частями 3** и **5** настоящей 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** настоящего Федерального закона, 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).

24.12.2022 г. от электронной площадки <http://www.tektorg.ru/> Заказчиком получен документ «Уведомление об уклонении победителя от заключения контракта».

24.12.2022 г. в 09 час. 32 мин. Заказчиком от электронной площадки <http://www.tektorg.ru/> получен «Подписанный победителем проект контракта».

Вместе с тем, 26.12.2022 г. Заказчиком размещен протокол признания участника уклонившимся от заключения Контракта.

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

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, направлена Заказчиком в адрес Кировского УФАС России в установленный законом срок – 26.12.2022 г.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения Контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

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

В постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П Конституционным Судом Российской Федерации указано, что применяемые государственными органами санкции 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 Определению Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 12 июля 2013 г. N ВАС-8371/13, при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному государственному заказчику.

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

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

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

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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

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

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

Согласно п.п. б) п. 14 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 N 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)») орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения Контракта.

Представленные в материалах дела пояснения и документы ИП свидетельствуют об отсутствии умысла у Победителя закупки на уклонение от заключения Контракта, что подтверждается, в том числе, информацией из ЕИС, согласно которой ИП со своей стороны подписал проект Контракта 24.12.2022 в 09 час. 32 мин., т. е. до принятия решения о признании его уклонившимся от заключения Контракта.

Нарушение Победителем электронного аукциона своих обязательств по подписанию Контракта при отсутствии недобросовестного поведения со стороны ИП, не может являться основанием для включения сведений о таком лице в Реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, ИП является субъектом малого предпринимательства, для которого участие в закупках представляет собой возможность стабильного продолжения осуществления предпринимательской деятельности, сохранив рабочие места.

Учитывая представленные документы, информацию и пояснения Победителя закупки, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ИП в Реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ст. 99, 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Территориальным управлением администрации города Кирова по Ленинскому району, в связи с уклонением ИП от заключения Контракта по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по содержанию территорий зон отдыха, мест общего пользования в населенных пунктах Ленинского района г. Кирова (извещение 0140300040822001957), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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