



ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление по Кировской области

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

Заказчик –

Победитель

«09» июня 2023 г.

РЕШЕНИЕ РНП № 043/10/104-571/2023

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:

главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Кировского УФАС России;

с участием представителя по доверенности;

в отсутствие Заказчика

рассмотрев материалы о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

02.06.2023 г. в Единой информационной системе в сфере закупок размещено обращение Заказчика о включении сведений об Обществе (далее – Победитель) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведенного аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий (извещение № 0740100000123000036).

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 указанного заявления и материалов назначено на 09.03.2023 г., в соответствии с п.п. «д» п. 9 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (утв. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078) (далее - Правила) стороны извещены надлежащим образом.

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.

Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок размещено обращение об уклонении Общества от заключения контракта, ввиду не предоставления документа, подтверждающего обеспечение исполнения контракта, в связи с чем, 02.06.2023 г. Заказчик признал его уклонившимися от заключения контракта.

Победитель письменно пояснил, что в регламентированные сроки проект контракта не был подписан, в связи с тем, что сотрудник Общества ответственный за производство действий, направленных на участие в электронном аукционе и подписание контракта неверно рассчитал сумму обеспечения исполнения Контракта. В связи с допущенным нарушением, указанный сотрудник привлечен к дисциплинарной ответственности. Общество, ввиду сложившейся ситуации, направило в адрес Заказчика письмо, в котором принесены извинения, высказана просьба продления срока подписания Контракта и намерение в его подписании. Кроме того, ранее Общество направляло Заказчику информационное письмо, в котором сообщалось о наличии продукции на складе и готовности поставить ее в полном объеме и указанные сроки согласно спецификации заключаемого Контракта. В качестве подтверждения своих намерений на расчетный счет Заказчика переведена вся необходимая сумма в качестве обеспечения исполнения Контракта (платежные поручения № 418 от 24.05.2023, № 467 от 02.06.2023). Помимо этого, в качестве подтверждения факта добросовестности указано на общее количество госконтрактов в рамках Закона о контрактной системе – 191, их исполнении – 100 и находящихся на исполнении – 85. Просит не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

02.06.2023 года Заказчиком на официальном сайте закупок – zakupki.gov.ru. размещено извещение № 0740100000123000036 о проведении электронного аукциона на поставку медицинских изделий. Начальная (максимальная) цена контракта – 227 291,00 рублей.

Согласно извещению о закупке установлено обеспечение исполнения контракта в размере 11 364, 55 руб.

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 22.05.2023 №ИЭА1, победителем электронного аукциона признан участник

закупки с идентификационным номером 114247489 (Общество) с ценой 148 867,85 руб. (снижение начальной максимальной цены контракта на 34, 5 %).

Во исполнение п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе 24.05.2023 г. Заказчик сформировал и разместил в Единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта для подписания Победителем закупки в срок до 31.05.2023 г. 23-59.

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:

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.

Платежным поручением № 418 от 24.05.2023 г. Обществом произведена оплата обеспечения исполнения контракта в полуторакратном размере 17 046, 83 руб.

29.05.2023 г. в регламентированные Законом о контрактной системе сроки Победителем закупки подписан проект контракта, прикреплено платежное поручение № 418 от 24.05.2023.

Согласно ч. 6 ст. 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 настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 настоящей статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 настоящей статьи) и частью 5 настоящей 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 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).

В соответствии с ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе, 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, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в **части 1** настоящей статьи, или информации,

подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке).

Согласно ч.1 ст. 37 Закона о контрактной системе, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, либо предложена сумма цен единиц товара, работы, услуги, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной суммы цен указанных единиц, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), но не менее чем десять процентов от начальной (максимальной) цены контракта или от цены заключаемого контракта (если контракт заключается по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с [пунктом 1 части 1 статьи 30](#) настоящего Федерального закона) и не менее размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

В соответствии с ч. 6 ст. 37 Закона о контрактной системе обеспечение, указанное в [частях 1 и 2](#) настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Таким образом, исходя из требований ч. 1, 2 ст. 37 Закона о контрактной системе по закупке № 0740100000123000036 обеспечение должно быть произведено в полуторакратном размере, но не менее чем 22 729,1 руб. При этом платежным поручением № 418 Обществом произведена оплата обеспечения исполнения контракта только в полуторакратном размере, в связи с чем, протоколом от 02.06.2023 № ППУ20_1 Заказчик признал Общество 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 – 02.06.2023.

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, ущерб, 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.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Согласно представленным пояснениям победителя закупки, в регламентированные сроки проект контракта не был подписан, в связи с тем, что сотрудник Общества, ответственный за произведение действий, направленных на участие в электронном аукционе и подписание контракта неверно рассчитал сумму обеспечения исполнения Контракта. Указанные пояснения не могут свидетельствовать о намеренном уклонении Общества от подписания контракта, и не подтверждают его недобросовестности.

Представленные в материалах дела пояснения и документы Общества свидетельствуют об отсутствии умысла Победителя на уклонение от подписания контракта, что подтверждается оплатой обеспечения контракта в полуторакратном размере и подписание проекта контракта в регламентированные сроки; информирование Заказчика о возникшей ситуации, попытках урегулировать возникшую ситуацию, привлечение сотрудника Общества к дисциплинарной ответственности, оплатой обеспечения в полном размере после установления факта неполного перечисления.

Нарушение Обществом своих обязательств по подписанию контракта при отсутствии у него намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в Реестр недобросовестных поставщиков.

Общество относится к субъектам малого предпринимательства, для которого участие в закупках представляет собой возможность стабильного продолжения осуществления предпринимательской деятельности, сохранив рабочие места. Согласно информации из ЕИС Победитель является участником закупок и имеет 185 контрактов, которые исполнены или находятся на стадии исполнения, в том числе с данным Заказчиком, что свидетельствует об опыте выполнения аналогичных работ.

Учитывая представленные документы, информацию и пояснения Общества, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об Обществе 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 Заказчиком об уклонении Общества от заключения контракта по результатам проведенного аукциона в электронной форме на поставку медицинских изделий (извещение № 07401000001230000036), 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.

Зам. председателя комиссии

Члены комиссии