

Норильский городской Совет депутатов
kans_ngsd@norilsk-city.ru

ИП Саакян А.А.
malina.norilsk@gmail.com

ЭТП «Фабрикант»
sfo@etpz.ru

Закупка № 0319300010122000902

Решение № 024/10/104-3690/2022

09 января 2023 года

г. Красноярск

Комиссия Красноярского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе: Председателя Комиссии – М.А. Дударевой, заместителя руководителя управления - начальника аналитического отдела, членов Комиссии – М.А. Грицай, заместителя начальника отдела, Е.В. Котовой, ведущего специалиста-эксперта (далее – Комиссия), рассмотрев обращение заказчика – Норильский городской Совет депутатов (далее – заказчик) о внесении сведений об ИП Саакян А.А. (далее – подрядчик, предприниматель, ИП) в реестр недобросовестных поставщиков (далее – РНП) установила следующее.

В адрес Красноярского УФАС России поступило обращение заказчика – Норильский городской Совет депутатов (далее – заказчик) о внесении сведений об ИП Саакян А.А. в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением победителя от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Услуги по организации общественного питания, в том числе вне помещений, в приемной руководителя в рамках текущих совещаний, встреч, торжественных, общественно значимых мероприятий и приёмов, наградных мероприятий, чествований ветеранов, лиц, награждаемых наградами Норильского городского Совета депутатов и других категорий лиц, внесших большой личный вклад в развитие муниципального образования город Норильск, а также участников российских и иностранных делегаций, представителей органов государственной власти, других муниципальных образований, иных органов, представителей и доверенных лиц, российских и иностранных предприятий, учреждений, организаций, включая официальных лиц, определённых для работы с делегациям», номер извещения 0319300010122000902.

На основании 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) и Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее также – Правила ведения РНП) Красноярским УФАС России было принято

решение о проведении проверки факта признания заказчиком ИП Саакяна А.А. уклонившимся от заключения контракта.

Красноярским УФАС России по адресам местонахождения заказчика и ИП было направлено уведомление о проведении внеплановой проверки РНП № 024/10/104-3710/2022, в котором содержалось требование о представлении необходимой информации для рассмотрения обращения по существу, а также сообщалось о месте и времени проведения заседания Комиссии. Кроме того, указанное уведомление в силу требований Постановления Правительства РФ № 1078 было размещено в ЕИС. Таким образом, лица, привлеченные к рассмотрению вышеуказанного обращения, считаются надлежащим образом уведомленными о его рассмотрении и о проведении внеплановой проверки.

В указанные в уведомлении о проведении проверки по включению в РНП дату и время присутствовал представитель ИП Саакян А.А. (на основании доверенности), заказчик участие своего представителя не обеспечил.

Рассмотрев обращение и приложенные к нему материалы, иные материалы и сведения, представленные сторонами и содержащиеся в единой информационной системе, проведя внеплановую проверку, Комиссия установила следующее.

На официальном сайте zakupki.gov.ru 05.12.2022 было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Услуги по организации общественного питания, в том числе вне помещений, в приемной руководителя в рамках текущих совещаний, встреч, торжественных, общественно значимых мероприятий и приёмов, наградных мероприятий, чествований ветеранов, лиц, награждаемых наградами Норильского городского Совета депутатов и других категорий лиц, внесших большой личный вклад в развитие муниципального образования город Норильск, а также участников российских и иностранных делегаций, представителей органов государственной власти, других муниципальных образований, иных органов, представителей и доверенных лиц, российских и иностранных предприятий, учреждений, организаций, включая официальных лиц, определённых для работы с делегациям», номер извещения 0319300010122000902.

Комиссия отмечает, что ИП Саакян А.А. добровольно принял участие в электронном аукционе, выразил согласие на оказание услуг, предусмотренных извещением. Таким образом, соизмерив свои возможности с потребностями заказчика, ИП, подав заявку на участие в закупке, в полном объеме осознавал в каком именно объеме и на каких именно условиях будет необходимо выполнить работы, являющиеся предметом контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником закупки (далее в настоящей статье - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, 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 отзываны в соответствии с Законом о контрактной системе, обязаны подписать контракт в порядке, установленном статьей 51 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частями 2, 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе:

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 51 Закона о контрактной системе.

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 вышеуказанным 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 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 настоящим 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 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.

В силу части 4 статьи 51 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 статьи 51 Закона о контрактной системе, 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 статьи 51 Закона о контрактной системе) в случае, если участник закупки, с которым заключается контракт, разместил информацию и документы в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе. 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 статьи 51 Закона о контрактной системе;

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 статьи 51 Закона о контрактной системе. 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 статьи 51 Закона о контрактной системе, подлежит обязательному учету.

В части 5 статьи 51 Закона о контрактной системе установлено, что не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с пунктом 2 или 3 части 4 статьи 51 Закона о контрактной системе, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе. 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 настоящим Федеральным законом, и не ранее срока, предусмотренного частью 1 статьи 51 Закона о контрактной системе). 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 Закона о контрактной системе, такой подписанный контракт не размещается на официальном сайте.

Согласно части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе (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 выполнены требования пункта 3 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе:

- 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 статьи 51 Закона о контрактной системе:

- 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 Закона о контрактной системе, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 51 Закона о контрактной системе Заказчик заключает контракт с участником закупки, заявке которого присвоен следующий порядковый номер и который не отозвал такую заявку в соответствии с настоящим Федеральным законом, в случае:

1) если участник закупки в соответствии с частью 6 статьи 51 Закона о контрактной системе признан уклонившимся от заключения контракта;

2) отказа заказчика от заключения контракта в соответствии с частями 9 и 10 статьи 31 Закона о контрактной системе.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, 19.12.2022 победителю с помощью средств электронной площадки заказчиком направлен на подпись проект контракта. ИП Саакян А.А. 23.12.2022 подписал проект контракта. Однако при этом ИП 26.12.2022 был признан заказчиком уклонившемся от заключения контракта по причине непредставления обеспечения исполнения контракта.

Комиссией было установлено, что ИП Саакян А.А. полагал, что подписание и опубликование проекта контракта, а также документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта можно осуществить одновременно, ввиду чего, исполнитель подписал проект контракта 23.12.2022, однако совершил внесения обеспечения исполнения контракта 26.12.2022, что подтверждается платежным поручением № 153 от 26.12.2022.

Изложенное свидетельствует о нарушении ИП Саакяном А.А. при заключении контракта с заказчиком требований статьи 51 Закона о контрактной системе и о правомерности признания заказчиком ИП уклонившимся от заключения контракта. Вместе с тем ИП пояснил, что данная ситуация произошла ввиду неверного толкования нормы права и просил рассмотреть возможность заключить данный контракт, поскольку по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка на участие в закупке.

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» (далее – Постановление №1078) 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, выявлено хотя бы одно из следующих обстоятельств:

а) заказчиком нарушены установленные законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требования:

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;

в) участником закупки не выполнены требования, предусмотренные Законом о контрактной системе для заключения контракта, вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится невыполнение требований, предусмотренных Законом о контрактной системе для заключения контракта, по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

ИП Саакян А.А. внёс обеспечение исполнения контракта, ввиду чего, Комиссия отмечает, что указанная информация, не может свидетельствовать о намерениях целенаправленно уклониться от заключения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в непринятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

При этом включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную меру ответственности, установленную в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств, о чем указано, в том числе в Определениях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 №ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 №ВАС-8371/13.

Кроме того 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 25.02.2014 № 4-П, от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и при рассмотрении обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа (судебные акты по делам №№ ВАС-11617/12, А21-4381/2012, А70-11549/2015, А73-2000/2018).

При этом любые неустранимые сомнения в виновности лица должны толковаться в пользу такого лица.

Вместе с этим к моменту проведения заседания Комиссия не располагала бесспорными доказательствами, свидетельствующими об умышленном и намеренном уклонении ИП Саакяна А.А. от заключения контракта по результатам электронного аукциона.

Согласно пункту 136 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 №1078, по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в пункте 13а, контрольный орган правомочен (при необходимости) выдать предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Закона о контрактной системе, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия установила, что ИП Саакян А.А. при заключении контракта с заказчиком нарушил требования статьи 51 Закона о контрактной системе, однако Комиссия не установила, что предприниматель намеренно уклонился от заключения контракта.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, в том числе тот факт, что Комиссией было установлено, что предпринимателем (лицом, с которым контракт подлежит заключению) было совершено нарушение статьи 51 Закона о контрактной системе, Комиссия полагает возможным и необходимым, в том числе учитывая и тот факт, что заказчиком по результатам электронного аукциона не был заключен контракт с другим участником закупки, выдать с целью устранения допущенных нарушений субъекту контроля (заказчику) предписание об отмене протокола о признании ИП Саакяна А.А. уклонившимся от заключения контракта и о повторном совершении действий, направленных на заключение контракта с ИП Саакяном А.А.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением 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» Комиссия, решила:

1. Сведения в отношении ИП Саакяна А.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Выдать заказчику предписание об осуществлении действий, направленных на заключение контракта с ИП Саакяном А.А. по результатам проведения закупки, имеющей извещение № 0319300010122000902.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Красноярского края в течение трех месяцев с момента его принятия.

Председатель Комиссии

М.А. Дударева

Члены Комиссии

М.А. Грицай

Е.В. Котова