

РЕШЕНИЕ №РНП-59-182

по обращению МБУ «Благоустройство» (вх. № 8638/23 от 09.06.2023 г.) о включении сведений об ИП Штромбергере А.А. в реестр недобросовестных поставщиков.

15.06.2023 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) рассмотрев обращение (вх. № 8638/23) МБУ «Благоустройство» (далее – Заказчик) о включении сведений об ИП Штромбергере А.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги (изв. № 0356500001423001955),

УСТАНОВИЛА:

Уведомлением Пермского УФАС России рассмотрение обращения было назначено на 15.06.2023 г. в 15:00 ч.

Резолютивная часть решения была оглашена в день рассмотрения обращения.

Исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках) установлено следующее.

Согласно извещению № 0356500001423001955 Заказчиком проводился электронный аукцион на поставку мебели. Начальная (максимальная) цена контракта – 5 430 385,59 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.05.2023 №ИЭА1 победителем закупки признан ИП Штромбергер А.А. (далее – Предприниматель), с предложением о цене контракта – 3 819 745,97 руб. Снижение НМЦК составило 29%.

В соответствии с ч. 1 ст. 51 Закона о закупках 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 пп. «а» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о закупках, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона (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 п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о закупках, не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 настоящей статьи, 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;

Согласно ч. 3 ст. 51 Закона о закупках не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с ч.2 ст. 51 Закона о закупках 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). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных ст. 37 Закона о закупках, 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 п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о закупках, 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 п. 2 ч. 2 ст. 51 Закона о закупках;

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 п. 1 ч. 17.2 ст. 95 Закона о закупках.

В соответствии с ч. 5 ст. 51 Закона о закупках не позднее одного рабочего дня, следующего за датой размещения заказчиком информации и документов в соответствии с п. 2 или 3 ч. 4 ст. 51 Закона о закупках, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные п. 1 ч. 3 ст. 51 Закона о закупках. 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 ч. 1 ст. 51 Закона о закупках). 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 ч. 5 ст. 103 Закона о закупках, такой подписанный контракт не размещается на официальном сайте.

Согласно ч. 6 ст. 51 Закона о закупках в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного п. 3 ч. 3 ст. 51 Закона о закупках, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный ч. 3 ст. 51 Закона о закупках, не выполнены требования п.3 ч. 3 ст. 51 Закона о закупках) и ч. 5 ст. 51 Закона о закупках:

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 ч. 3 и 5 ст. 51 Закона о закупках:

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 ч. 10 ст. 104 Закона о закупках, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного пп. «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 пп. «а» п. 2 ст. 51 Закона о закупках протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

В соответствии с пп. «а» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о закупках, 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, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта, заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи, 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;

Согласно пп. «б» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о закупках, 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, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта, заказчик 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 ч. 4 ст. 96 Закона о закупках установлено, что контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с ч. 7 ст. 45 Закона о закупках в случае отказа в принятии независимой гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее независимую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа, за исключением случаев, предусмотренных Законом о закупках, при которых заказчик информирует лицо, предоставившее независимую гарантию, путем указания таких причин в протоколах определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссией установлено, что 07.06.2023 Заказчик разместил в единой информационной системе доработанный проект контракта.

В силу ч. 5 ст. 51 Закона о закупках регламентированным сроком для подписания контракта является – 08.06.2023 г.

Протокол признания ИП Штромбергера А.А. уклонившимся от заключения контракта был размещен Заказчиком в ЕИС 09.06.2023 г.

09.06.2023 г. информация об уклонении ИП Штромбергера А.А. была направлена в Пермское УФАС России посредством функционала ЕИС.

Комиссией установлено, что в вышеуказанных действиях Заказчика нарушений Закона о закупках не выявлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 401 Гражданского кодекса РФ 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.

Согласно ч. 2 ст. 401 ГК РФ отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. В письменных пояснениях Предприниматель указал, что проект контракта не подписан в установленный Законом о закупках срок, поскольку сотрудником, ответственным за подписание контрактов, была допущена ошибка в расчетах срока на подписание контракта при размещении протокола разногласий и доработанного проекта контракта, предусмотренного ч. 5 ст. 51 Закона о закупках.

Предприниматель поясняет, что намерений на уклонение от подписания проекта контракта не было, поскольку Предпринимателем заключен договор поставки нерудных материалов №68/06 от 01.06.2023. Также Предпринимателем велась переписка с Заказчиком по согласованию материалов для выполнения работ по контракту. Предпринимателем переведена сумма обеспечения исполнения контракта на счет Заказчика, что подтверждается платежным поручением.

Комиссия отмечает, что при принятии решения о включении победителя закупки в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не ограничивается формальной констатацией, а в рамках выполнения возложенной на него функции выясняет все обстоятельства, определяет вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решает вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение.

С учетом конкретных обстоятельств дела Комиссия полагает, что в действиях ИП Штромбергера А.А. отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное уклонение от заключения контракта ввиду того, что участником, осуществлялись действия, направленные на подписание проекта контракта, о чем свидетельствует представленные в адрес Комиссии: платежное поручение № 326 от 09.06.2023 на сумму 381 974 руб. в качестве обеспечения исполнения контракта; договор поставки нерудных материалов №68/06 от 01.06.2023; переписка с Заказчиком, свидетельствующая о заинтересованности Предпринимателя в исполнении обязательств по контракту; паспорта технических средств, указывающие на готовность и техническую возможность исполнить обязательства по контракту. Таким образом, участником были совершены действия, направленные на заключение Контракта.

При помощи использования функционала ЕИС, Комиссией установлено также, что ИП Штромбергером А.А. исполнено 28 контрактов за период с 2016 г., следовательно, ИП Штромбергер А.А. добросовестно исполняет взятые на себя обязательства и имеет положительную репутацию.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном исполнителе, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выразившееся, например, в намеренном уклонении от заключения контракта. Вместе с тем, доказательства намеренного уклонения от заключения контракта в материалах дела отсутствуют.

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность Предпринимателя в их совокупности и взаимосвязи, с учетом письменных пояснений сторон, с учетом обстоятельств данного конкретного дела, пришла к выводу о том, что Предприниматель не были совершены действия, которые могли бы свидетельствовать о недобросовестности участника закупки, и, как следствие, сведения об ИП Штромбергере А.А. не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ИП Штромбергере А.А. в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.