

РЕШЕНИЕ № 120-ВП, РНП-74-33/2013

о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

15 июля 2013 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	- начальника отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Воронковой Д.А.	- специалиста - эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России;
	Долгополовой К.А.	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля государственного и муниципального заказов Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Министерства социальных отношений Челябинской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО Компании «СПАРК», в связи с отказом от заключения государственного контракта по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме на поставку абсорбирующего белья (урологических прокладок для инвалидов) (извещение № 0169200000313002249) и проведя внеплановую проверку действий Министерства социальных отношений Челябинской области по соблюдению законодательства Российской Федерации при отказе от заключения контракта с ООО Компания «СПАРК», в присутствии:

- представителей Министерства социальных отношений Челябинской области, действующих на основании доверенностей от 03.06.2013 № 11-ю, от 02.07.2013 № 19-ю;
- представителя Главного управления материальных ресурсов Челябинской области, действующих на основании доверенностей от 15.05.2013 № 11, от 29.12.2012 № 38;
- представителя ООО Компании «СПАРК», действующего на основании решения учредителя общества № 6 от 04.09.2009,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 26.06.2013 поступила жалобы ООО Компании «СПАРК» (далее – победитель Аукциона, участник размещения заказа, общество) на действия государственного заказчика по отказу от заключения государственного контракта по итогам открытого аукциона в электронной форме на поставку абсорбирующего белья (урологических прокладок для инвалидов) (извещение № 0169200000313002249) (далее - Аукцион).

В соответствии с решением Комиссии Челябинского УФАС России от 28.06.2013 № 289-ж/2013 жалоба возвращена заявителю на основании пункта 5 части 1 статьи 59 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

28.06.2013 Министерству социальных отношений Челябинской области, Главному управлению материальных ресурсов Челябинской области, ООО Компании «СПАРК» Челябинским УФАС России посредством факсимильной связи направлено уведомление о проведении внеплановой проверки.

В соответствии со статьей 19 Закона о размещении заказов 01.07.2013 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Министерства социальных отношений Челябинской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО Компания «СПАРК», в связи с предоставлением поддельной банковской гарантии при заключении государственного контракта.

На заседании, состоявшемся 02.07.2013, Комиссией Челябинского УФАС России, на основании мнения сторон, принято решение о проведении внеплановой проверки и рассмотрении вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО Компании «СПАРК» в рамках одного дела.

Таким образом, стороны надлежащим образом уведомлены о начале рассмотрения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «СПАРК». Все необходимые документы представлены сторонами в соответствии с уведомлением о проведении внеплановой проверки Челябинского УФАС России (исх. № 6936/09 от 28.06.2013).

Согласно материалам дела, Министерством социальных отношений Челябинской области (далее - заказчик) и Главным управлением материальных ресурсов Челябинской области 07.05.2013 объявлено о проведении открытого аукциона в электронной форме путем опубликования на официальном сайте в сети «Интернет» извещения о проведении открытого аукциона в электронной форме в соответствии со статьей 41.5 Закона о размещении заказов.

Начальная (максимальная) цена контракта — 8 444 186,79 рублей.

Размер обеспечения заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме -

168 883, 73 рублей.

Размер обеспечения исполнения контракта – 2 533 256, 03 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме – 23.05.2013 10:00.

Дата окончания срока рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме – 27.05.2013.

Дата проведения открытого аукциона в электронной форме – 30.05.2013.

По состоянию на 15.07.2013 государственный контракт № 2013.102468 на поставку товаров для областных государственных нужд от 27.06.2013 заключен с ООО Компания «Интехпрод» на сумму 4 446 009, 85 рублей.

Согласно информации, содержащейся в жалобе ООО Компании «СПАРК», заявителем заключен договор на оказание консалтинговых услуг по подбору кредитной организации № 8-11613 от 11.06.2013 с ООО «Норма», в рамках которого ЗАО КБ «АРЗАМАС» выдана банковская гарантия № 0163/13 от 11.06.2013.

Заказчиком 19.06.2013 опубликован отказ от заключения контракта в связи с тем, что ЗАО КБ «Арзамас» не подтвердил выдачу банковской гарантии № 0163/13 от 11.06.2013.

В качестве правового обоснования своей позиции заявитель ссылается на положения части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Представители заказчика, уполномоченного органа с доводами жалобы не согласились, пояснили, что заказчик воспользовался правом направления запроса в банк о выдаче банковской гарантии, банком подтверждено, что банковская гарантия, представленная участником размещения заказа, не выдавалась. На основании имеющейся информации, заказчиком принято решение об отказе от заключения государственного контракта с заявителем.

Заслушав пояснения представителей сторон, изучив представленные документы и материалы, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Закона о размещении заказов в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов.

Согласно части 1 статьи 41.12 Закона о размещении заказов по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, а в случаях, предусмотренных статьей 41.12 Закона о размещении заказов, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого в соответствии со статьей 41.11 Закона о размещении заказов признана

соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов предусмотрено, что заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

В течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт (часть 3 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

В течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта или предусмотренный частью 4.1 статьи 41.12 Закона о размещении заказов протокол разногласий (часть 4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов).

В соответствии с частью 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

Согласно части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный частями 4, 4.4 и 4.6 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных настоящей статьей, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов протокола в случае, предусмотренном частью 4.4 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным

органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

В соответствии с пунктом 11 части 3 статьи 41.6 Закона о размещении заказов документация об аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок его предоставления в случае, если заказчиком, уполномоченным органом установлено требование обеспечения исполнения контракта. Заказчик вправе определить обязательства по контракту, которые должны быть обеспечены.

В разделе 25 Информационной карты документации об аукционе заказчиком предусмотрено обеспечение исполнения контракта в размере 30 % начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 2 533 256,04 (два миллиона пятьсот тридцать три тысячи двести пятьдесят шесть) рублей 04 копейки.

Обеспечение исполнения контракта в соответствии с документацией об аукционе может быть представлено в виде:

- безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией;
- передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации об аукционе

Способ обеспечения исполнения контракта из перечисленных в настоящей части способов определяется таким участником самостоятельно.

В случае предоставления обеспечения исполнения государственного контракта в виде банковской гарантии, Поставщик должен предоставить Заказчику оригинал банковской гарантии в течение 2 дней с момента заключения контракта.

Пунктом 7.2 проекта контракта, являющегося в соответствии с частью 5 статьи 34 Закона о размещении заказов, неотъемлемой частью документации об аукционе, установлено, что обеспечение исполнения Поставщиком своих обязательств по Контракту, представленное в форме банковской гарантии (оригинала), составленной с учетом требований ст. ст. 368 - 378 Гражданского кодекса РФ, должно отвечать условиям, предусмотренным в проекте контракта документации об аукционе.

Пунктом 7.2.3 проекта контракта документации об аукционе установлено, что при представлении Поставщиком банковской гарантии, в качестве документа об обеспечении исполнения контракта, Заказчик в сроки, установленные Законом о размещении заказов, вправе осуществить проверку представленной банковской гарантии, в том числе обратиться в соответствующий банк за подтверждением факта выдачи банковской гарантии и ее достоверности.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 27.05.2013 на участие в аукционе поступило 8 заявок от участников размещения заказа, все заявки допущены к участию.

Решением аукционной комиссии, содержащемся в протоколе подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 05.06.2013, в аукционе приняли участие 5 участников размещения заказа, победителем признано ООО Компания «СПАРК»

с ценой предложения 4 404 337, 21 рублей, участник с лучшим предложением после победителя – ООО Компания «Интехпрод» с предложением 4 446 558, 14 рублей.

Заказчиком 10.06.2013 в адрес ООО «Компания «СПАРК» через функционал электронной площадки направлен проект контракта для подписания.

ООО Компанией «СПАРК» 14.06.2013 проект государственного контракта подписан и направлен заказчику с приложением документа об обеспечении исполнения контракта в виде банковской гарантии № 0163/13 от 11.06.2013, выданной ЗАО Коммерческий банк «АРЗАМАС».

Заказчиком 17.06.2013 сделан запрос в ЗАО КБ «АРЗАМАС» с целью проверки действительности банковской гарантии, представленной победителем Аукциона при заключении государственного контракта.

В адрес заказчика 18.06.2013 посредством факсимильной связи поступил ответ ЗАО КБ «АРЗАМАС» (исх. № 1369 от 17.06.2013), согласно которому банковская гарантия № 0163/13 не выдавалась, договор банковской гарантии не заключался.

Заказчиком 19.06.2013 государственный контракт не подписан, на электронной площадке ООО «РТС-тендер» размещен протокол отказа от подписания государственного контракта ввиду отсутствия обеспечения исполнения контракта от ООО Компании «СПАРК».

В адрес ООО Компании «Интехпрод» 20.06.2013 заказчиком направлен проект контракта для подписания, который указанным участником размещения заказа 26.06.2013 подписал и в качестве документа об обеспечении исполнения контракта предоставило банковскую гарантию № БГ 30624-2465-2013 от 24.06.2013, выданную ООО КБ «Еврокапитал-Альянс». Действительность банковской гарантии, представленной ООО Компании «Интехпрод», подтверждается письмом ООО КБ «Еврокапитал-Альянс», имеющимся в материалах дела.

На основании изложенного, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что предоставление ООО Компанией «СПАРК» банковской гарантии, фактически не обеспечивающей основное обязательство по контракту в соответствии с требованиями аукционной документации не позволяет сделать вывод о надлежащем и добросовестном исполнении обществом требований законодательства о размещении заказов.

В соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом положений настоящего Федерального закона.

Лицо, претендующее на заключение контракта, знакомится с документацией об аукционе, в том числе с условиями обеспечения исполнения контракта, до подачи заявки на участие в аукционе. Подав заявку, участник размещения заказа выражает свое согласие исполнить контракт на условиях, установленных документацией об аукционе, в том числе и проекта контракта.

В соответствии с заявкой на участие в аукционе ООО Компания «СПАРК» согласилось исполнить условия, указанные в документации об аукционе, в том числе в части предоставления надлежащего документа об обеспечении

исполнения контракта.

Смысл нормы части 11 статьи 41.12 Закона о размещении заказов заключается в установлении дополнительных охранительных функций по обеспечению размещения заказа, когда нарушения государственного контракта возникают уже после состоявшегося аукциона. При этом материально-правовую ценность для заказчика представляет не только электронно-цифровая подпись уполномоченного лица победителя аукциона, а действительность документа об обеспечении исполнения контракта.

В соответствии со статьей 368 Гражданского Кодекса Российской Федерации в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Таким образом, банковская гарантия является односторонней сделкой, совершаемой по волеизъявлению банка и на основании просьбы принципала.

Гражданским законодательством не запрещено совершение односторонней сделки путем направления должником кредитору по обязательству, возникающему из односторонней сделки, соответствующего документа посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от лица, совершившего одностороннюю сделку, что подтверждается пунктом 3 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.03.2012 г. № 14.

В материалы дела ООО Компанией «СПАРК» не представлено доказательств выдачи указанной банковской гарантии от имени банка, что не позволяет подтвердить источник ее получения.

Кроме того, за выплату банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение (часть 2 статьи 369 Гражданского Кодекса Российской Федерации), однако доказательств перечисления банку денежных средств общество также не представило.

Доводы ООО Компании «СПАРК» о том, что общество действовало добросовестно при получении банковской гарантии, что, по мнению общества, подтверждается договором оказания консалтинговых услуг (по выдаче банковской гарантии) № 8-11613 от 11.06.2011, заключенным с ООО «Норма», счетом № 8-11613-С от 11.06.2013 на сумму 88 796, 99 рублей, платежным поручением № 363 от 13.06.2013, счетом-фактурой № 8-11613-Ф от 11.06.2013, договором о выдаче банковской гарантии № 0163/13 от 11.06.2013, заключенным с ЗАО КБ «АРЗАМАС», банковской гарантией № 0163/13 от 11.06.2013, не принимаются Комиссией Челябинского УФАС России во внимание по следующим обстоятельствам.

Челябинским УФАС России в адрес ЗАО Коммерческий банк «АРЗАМАС» 05.07.2013 официально направлен запрос о получении сведений относительно спорной банковской гарантии № 0163/13 от 11.06.2013, наличие правовых отношений между ООО «Норма» и банком.

Согласно ответу ЗАО КБ «Арзамас» (исх. № 1572 от 08.07.2013) банковская гарантия № 0163/13 от 11.06.2013 банком не выдавалась, договор банковской гарантии не заключался, правовых отношений с ООО «Норма» банк не имеет, банком подтверждена подлинность письма от 17.06.2013 № 1369, направленного в адрес Министерства социальных отношений Челябинской области.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица - от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о размещении заказов, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона и, как вследствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

ООО Компанией «СПАРК» не было проявлено надлежащей осмотрительности при получении банковской гарантии, а значит, не предпринято достаточных действий для заключения государственного контракта в соответствии с требованиями документации об аукционе.

Доказательств невозможности соблюдения обществом положений действующего законодательства по причинам, не зависящим от него, в материалы дела, не представлено.

Победителем аукциона не были предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения контракта, а при таких обстоятельствах, Комиссия Челябинского УФАС России правомерно и обоснованно приходит к выводу, что в действиях (поведении) общества содержатся признаки недобросовестности при исполнении обязанности по предоставлению надлежащего документа об обеспечении исполнения контракта, что является основанием для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 19, частью 4,5 статьи 17 Закона о размещении заказов и Постановлением Правительства РФ от 15 мая 2007 года № 292 «Об утверждении положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков»,

РЕШИЛА:

Включить сведения, представленные Министерством социальных отношений Челябинской области, в отношении ООО Компании «СПАРК» (454014, г. Челябинск, ул. Солнечная, 6В, ИНН 7449036245) в реестр недобросовестных поставщиков.

Датой включения сведений в отношении ООО Компании «СПАРК» в Реестр считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров,

выполнение работ, оказание услуг.

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

Председатель Комиссии

В.А. Ливончик

Члены Комиссии

Д.А. Воронкова

К.А. Долгополова