

Управление дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска

454008, г. Челябинск,

Комсомольский пр., 4

Управление муниципальных закупок Администрации города Челябинска

454080, г. Челябинск,

ул. Сони Кривой, д.32

ООО ТПК «ЯКК»

454010, г. Челябинск,

ул. Енисейская, д.71

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-468/2019

(№ РНП-74-128/2019)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 07 мая 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 14 мая 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: <...> - <...>

Членов Комиссии: <...> - <...>

<...> - <...>

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Управление дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска (далее – Управление, заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью Торгово-промышленная компания «ЯКК» (далее – участник закупки, ООО ТПК «ЯКК», Общество), его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции

единоличного исполнительного органа ООО ТПК «ЯКК», в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона 19-72785Э на выполнение работ по ремонту объектов улично-дорожной сети города Челябинска, в рамках национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» (извещение №0169300000119000074) (далее – аукцион, закупка), в присутствии:

- представителя Управления дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска (далее – заказчик) <...>, действующего на основании доверенности № 6 от 06.02.2019;

- представителя Управления муниципальных закупок Администрации города Челябинска (далее – уполномоченный орган) <...> (до объявления перерыва), действующего на основании доверенности № 6 от 06.02.2019;

- представителей ООО ТПК «ЯКК» <...>, действующих на основании доверенностей № 6 от 08.04.2019, № 7 от 24.04.2019, решения № 18 от 08.11.2018;

- слушателя <...>.

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) 10.04.2019 поступило обращение Управления дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТПК «ЯКК» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона 19-72785Э на выполнение работ по ремонту объектов улично-дорожной сети города Челябинска, в рамках национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» (извещение № 0169300000119000074).

Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0169300000119000074 опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 22.02.2019 в 11:34.

Начальная (максимальная) цена контракта на выполнение работ по ремонту объектов улично-дорожной сети города Челябинска, в рамках национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» – 248 319 328,80 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №0169300000119000074 от 12.03.2019.

Протокол проведения электронного аукциона от 15.03.2019.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по результатам проведенного аукциона составило 17%.

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0169300000119000074 от 18.03.2019.

Протокол № 1 признания участника уклонившимся от заключения контракта от 08.04.2019.

В заседании Комиссии 24.04.2019 объявлялся перерыв до 07.05.2019.

Согласно материалам дела, в соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона №0169300000119000074 от 18.03.2019 победителем закупки признано ООО ТПК «ЯКК». В связи с тем, что предоставленная Обществом с подписанным проектом контракта банковская гарантия не подтверждена наличием реестровой записи в реестре банковских гарантий, при этом, на запрос Управления в банк получен ответ, что такая банковская гарантия не выдавалась, 05.04.2019 Общество проинформировано об отказе в принятии банковской гарантии. Заказчиком принято решение о признании участника электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта путем составления и подписания протокола от 08.04.2019.

Из пояснений представителей ООО ТПК «ЯКК» следует, что участником закупки подписан контракт, предоставлен документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта. Однако, в связи с отсутствием в реестре банковских гарантий, банковская гарантия, представленная Обществом, не принята заказчиком. Протоколом от 08.04.2019 участник закупки признан уклонившимся от заключения контракта. ООО ТПК «ЯКК» направляло запросы в банк о выдаче банковской гарантии. В связи с неполучением ответа на запрос до 24.04.2019, Обществом заявлено устное ходатайство о переносе заседания в связи с необходимостью получения ответа из ПАО «Банк СГБ».

Заслушав пояснения, изучив представленные сторонами документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Исходя из требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены

контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

В силу части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем (часть 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе).

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, он не направил заказчику проект контракта,

подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона контрактной системе.

В силу части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 1 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определено, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей 45 Закона о контрактной системе реестрах банковских гарантий.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Согласно сведениям, содержащимся в единой информационной системе, протокол подведения итогов электронного аукциона размещен на электронной площадке (ЭП) 18.03.2019 13:33 (МСК+2), размещен в ЕИС 18.03.2019 13:34 (МСК+2).

Проект контракта создан 26.03.2019 14:51 (МСК+2), отправлен на контроль 26.03.2019 16:46 (МСК+2), размещен в ЕИС 26.03.2019 17:30 (МСК+2).

Протокол разногласий размещен на ЭП 01.04.2019 16:10 (МСК), получен в ЕИС 01.04.2019 16:16 (МСК).

Доработанный проект контракта создан 04.04.2019 14:26 (МСК+2), отправлен на контроль 04.04.2019 14:26 (МСК+2), размещен в ЕИС 04.04.2019 14:38 (МСК+2).

Проект контракта, подписанный победителем, размещен на ЭП 04.04.2019 15:04 (МСК), получен в ЕИС 04.04.2019 15:15 (МСК).

Согласно имеющимся в материалах дела информации и документам, Публичным акционерным обществом «СЕВЕРГАЗБАНК» (ПАО «БАНК СГБ», Банк) выдана банковская гарантия № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019 ООО ТПК «ЯКК».

Обществом представлены копии: договора № 25/845-31091ЭГ-19 о предоставлении банковской гарантии; платежного поручения № 178 от 02.04.2019 на сумму 2 483 193,29 рубля; выписки из реестра банковских гарантий от 03.04.2019.

В адрес ПАО «БАНК СГБ» заказчиком направлен запрос № 01-05/2275 от 03.04.2019 о подтверждении подлинности выданной банковской гарантии № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019.

В ответе на указанный запрос 04.04.2019 № 3411/ОД000044 Банком указано, что банковская гарантия № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019 принципалу ООО ТПК «ЯКК» банком не выдавалась.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель заказчика, письмом № 01-05/2358 от 05.04.2019 Управление дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска уведомило ООО ТПК «ЯКК» о принятом заказчиком решении об отказе в принятии банковской гарантии в соответствии с пунктом 1 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Протоколом № 1 признания участника электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта от 08.04.2019 ООО ТПК «ЯКК» на основании части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе признано уклонившимся от заключения контракта.

Обществом направлялись следующие запросы:

- в ПАО «БАНК СГБ» (исх. № 56 от 10.04.2019) о предоставлении разъяснений по вопросу выдачи банковской гарантии № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019;

- в ООО Тендер (исх. № 57 от 10.04.2019) о причинах отсутствия банковской гарантии № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019 в реестре банковских гарантий;

- в ПАО «БАНК СГБ» (исх. № 58 от 12.04.2019) о разъяснении сложившейся ситуации, при которой ООО ТПК «ЯКК» для помощи в получении банковской гарантии по рассматриваемой закупке обратилось в ООО «Тендер», 02.04.2019 участником закупки получен ответ об одобрении выдачи банковской гарантии и счет для оплаты в сумме 2 483 193,29 рублей, указанные денежные средства 02.04.2019 перечислены, но возвращены в связи с отсутствием оснований для принятия.

Из представленных в материалы дела ответов следует, что письмом № 3802/ОД000044 от 11.04.2019 ПАО «БАНК СГБ» уведомил Общество, что банковская гарантия № 25/845-31091ЭГ-19 от 02.04.2019 Банком не выдавалась.

Ответом № 4257/5 от 24.04.2019 ПАО «БАНК СГБ» повторно разъяснил Обществу, что решение о выдаче банковской гарантии Банком не принималось, банковская гарантия не предоставлялась, реестр банковских гарантий информацию о выдаче Банком гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств ООО ТПК «ЯКК» не содержит.

Челябинским УФАС России 25.04.2019 направлен запрос № 5507/09 в ПАО «БАНК СГБ». В ответе Банком предоставлена информация, согласно которой, решение ПАО «БАНК СГБ» о выдаче в пользу ООО ТПК «ЯКК» банковской гарантии не принималось и, соответственно, банковская гарантия не предоставлялась. ООО ТПК «ЯКК» не обращалось в Банк с заявкой о выдаче банковской гарантии (ни самостоятельно, ни через агентов, с которыми у Банка заключены соответствующие договоры). На внутрибанковский счет Банка 02.04.2019 поступили денежные средства в размере 2 483 193 рубля, 29 копеек в качестве оплаты комиссионного вознаграждения за выдачу банковской гарантии. В связи с тем, что Банком гарантия по заявлению ООО ТПК «ЯКК» не выдавалась, у Банка отсутствовали основания для приема перечисленных денежных средств. Перечисленные ООО ТПК «ЯКК» денежные средства Банк возвратил плательщику незамедлительно. Также ПАО «БАНК СГБ» обратил внимание, что Банк не

осуществляет взаимодействия в части привлечения на обслуживание в целях выдачи банковских гарантий с ООО «Тендер». Реестр банковских гарантий не содержит информации о выдаче Банком гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств ООО ТПК «ЯКК». При этом, механизм формирования номера гарантии, якобы представленной Банком ООО ТПК «ЯКК», очень похож на механизм формирования номеров гарантий, предоставляемых Банком. Однако содержание отдельных элементов номера не соответствует содержанию номеров гарантий, выдаваемых Банком.

Комиссия антимонопольного органа отмечает действия Управления дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска уклонившимся от заключения контракта надлежащим исполнением требований законодательства о контрактной системе.

Вместе с тем, необходимо отметить, что Челябинским УФАС России 08.04.2019 вынесены решение и предписание по делу № 206-ж/2019, которыми в действиях Управления дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска при проведении электронного аукциона 19-72785Э на выполнение работ по ремонту объектов улично-дорожной сети города Челябинска, в рамках национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» признаны нарушения законодательства о контрактной системе. В соответствии с указанным предписанием аукционной комиссии надлежало принять решение об отмене протоколов, составленных в ходе проведения электронного аукциона. Так, во исполнение предписания № 206-ж/2019 от 08.04.2019, аукционной комиссией 12.04.2019 принят протокол об отмене протоколов аукциона в электронной форме № 0169300000119000074 19-72785Э Выполнение работ по ремонту объектов улично-дорожной сети города Челябинска, в рамках национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги», которым отменены протоколы рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и подведения итогов электронного аукциона в электронной форме № 0169300000119000074.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Вместе с тем, 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, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно

условий и срока исполнения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

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 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

В рассматриваемой закупке Обществом предприняты меры, направленные на заключение контракта. Так, совершены действия, направленные на получение банковской гарантии (заключение договора, 02.04.2019 перечисление денежных средств), 02.04.2019 подписан проект контракта. Кроме того, согласно решению и предписанию ФАС России № 206-ж/2019 от 08.04.2019, протокол подведения итогов электронного аукциона № 0169300000119000074 от 18.03.2019, которым ООО ТПК «ЯКК» признано участником электронного аукциона, предложившим наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие которого соответствует требованиям, установленным документацией об аукционе, с которым заключается контракт, отменен. В ходе осуществления рассматриваемого электронного аукциона Управлением дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска составлен протокол подведения итогов электронного аукциона № 0169300000119000074 от 29.04.2019, которым участником закупки, с которым заключается контракт, признано ООО «Нижавтодорстрой».

Таким образом, ввиду отмены заказчиком протокола, которым определено заключить контракт с ООО ТПК «ЯКК», не представляется возможным принять решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 96, 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Управлением дорожного хозяйства Администрации г. Челябинска, в отношении ООО ТПК «ЯКК» (ИНН 7451071906), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО ТПК «ЯКК» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>