

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-1062/2021

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«22» ноября 2021 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе: <...>,

в присутствии представителя заказчика МУ «Улан-Удэстройзаказчик» <...> (доверенность от 15.09.2021), директора ООО «Трансфера» <...>, с применением средств видеоконференцсвязи,

рассмотрев обращение МУ «Улан-Удэстройзаказчик» (вх. № 7290 от 15.11.2021) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Трансфера» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам открытого конкурса в электронной форме: «Ремонт автомобильной дороги по ул. Ермаковская; ремонт автомобильной дороги по ул. Комсомольская от ул. Спортивная до ул. Выборгская», номер извещения – 0102200001621003315 (далее – Конкурс), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104, а также проведения внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением 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",

у с т а н о в и л а:

Из обращения заказчика следует, что ООО «Трансфера», являясь победителем Конкурса, не исполнило требования положений части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в установленные сроки. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, заказчик направил обращение на рассмотрение в антимонопольный орган о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

ООО «Трансфера» представлены письменные пояснения, согласно которым обществом представлена банковская гарантия, которая соответствует всем требованиям, предусмотренным статьей 45 Закона о контрактной системе. Банковская гарантия от 27.10.2021 направлялась заказчику для согласования, по электронной почте поступил ответ о ее согласовании, гарантия внесена в реестр банковских гарантий. Контракт подписан в установленные сроки, представлена надлежащая банковская гарантия. ООО «Трансфера» является субъектом малого предпринимательства, с 2019 года участвует в закупках для обеспечения государственных и муниципальных нужд, исполняет контракты добросовестно и надлежаще. На основании изложенного просит не включать сведения об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, пришла к следующим выводам.

Дата размещения на официальном сайте в единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 09.09.2021. Начальная (максимальная) цена контракта – 16 658 737.00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 13.10.2021 № 0102200001621003315/3 в результате оценки заявок ООО «Трансфера» присвоен первый номер.

18.10.2021 на электронную площадку <http://www.rts-tender.ru> передан документ «Проект контракта» от 18.10.2021 и направлен на подписание подрядчику.

25.10.2021 от электронной площадки <http://www.rts-tender.ru> получен документ «Протокол разногласий» от 25.10.2021.

28.10.2021 размещен документ «Доработанный проект контракта» от 28.10.2021.

08.11.2021 от электронной площадки <http://www.rts-tender.ru> получен документ «Подписанный победителем проект контракта» от 08.11.2021.

11.11.2021 принят протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 11.11.2021 с связи с невыполнением участником закупки требования положений части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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 ч. 4 настоящей статьи.

Согласно части 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

В силу части 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 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.

Победителем закупки проект муниципального контракта был подписан в установленные сроки- 08.11.2021, а также в качестве обеспечения его исполнения представлена банковская гарантия №15-01-15-2021/036434-и от 27.10.2021, выданная АО «ОТП Банк» (далее - Банковская гарантия от 15.06.2021).

Частью 3 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

Согласно пункту 3 подраздела «Банковская гарантия, выданная банком, должна соответствовать требованиям» раздела 15 Конкурсной документации «в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии».

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;
- 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно части 7 статьи 45 Закона о контрактной системе в случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный частью 5 настоящей статьи, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

В письме от 11.11.2021 №47-42-И1173/2021 заказчик сообщил обществу о том, что отказывает в принятии банковской гарантии в связи с тем, что п. 2.8 банковской гарантии устанавливает, что моментом предъявления Требования со всеми прилагаемыми к нему документами является момент его получения Гарантом, что противоречит части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе.

Таким образом, представленная банковская гарантия не соответствует положениям конкурсной документации, а также Закону о контрактной системе.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона, и, как следствие, 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. 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.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на уклонение от подписания контракта.

В указанном случае Комиссия Бурятского УФАС России при оценке действий победителя закупки учитывает, что подрядчик не пытался совершить недобросовестные действия по уклонению от подписания муниципального контракта, сам контракт победителем закупки подписан в регламентированный срок, в рамках данного срока победителем закупки получена и банковская гарантия, представленная им вместе с подписанным проектом муниципального контракта в качестве его обеспечения, проект гарантии направлялся заказчику для предварительного согласования.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ООО «Транссфера», выраженного в умышленном неподписании контракта, в рассмотренном случае включение ООО «Транссфера» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и подпунктом "б" пункта 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

р е ш и л а:

отказать во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) ООО «Транссфера» (ИНН <...>, адрес: <...>) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с тем, что 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.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.