МКУ «Агентство по строительству»

Города Ярославля

ул. Комсомольская, д. 14,

г. Ярославль, 150000

8 (4852) 40-97-00

must@city-yar.ru

ООО «АТЕК-Энерго»

проезд Автомобилистов, д. 2-2Б

Московская обл., г. Коломна, 140412

8 (496) 610-10-20

info@atek-energo.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03/144П-19 (76-124 РНП)

01 ноября 2019 года г. Ярославль

Инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее - также Инспекция) в составе: руководитель Инспекции - заместитель руководителя управления Гудкевич Е.В., члены Инспекции: начальник отдела контроля закупок Катричева Е.И., главный специалист-эксперт отдела контроля закупок Капралова Т.С.,

с участием:

от заказчика, Муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля (далее также — МКУ «Агентство по строительству», заказчик), представителя по доверенности Антонова Д.П.;

от общества с ограниченной ответственностью «АТЕК-Энерго» (далее также - ООО «АТЕК-Энерго», Общество), представителя по доверенности Паркиной А.В.,

рассмотрев сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, направленные МКУ «Агентство по строительству» в отношении ООО «АТЕК-Энерго», и осуществив в соответствии со статьей 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 также – Закон № 44-ФЗ) проверку факта уклонения ООО «АТЕК-Энерго» от заключения контракта на выполнение работ по организации строительства общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) (далее также - контракт) с

заказчиком, МКУ «Агентство по строительству» (извещение № 0171200001919001393), в соответствии с приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее также - Ярославское УФАС России) от 29.10.2019 № 388,

установила:

25.10.2019 в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 4 статьи 104 Закона № 44-ФЗ от муниципального казенного учреждения «Агентство по строительству» города Ярославля поступили сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков ООО «АТЕК-Энерго», уклонившегося, по мнению заказчика, от заключения контракта на выполнение работ по организации строительства общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) с заказчиком, МКУ «Агентство по строительству» (извещение № 0171200001919001393).

Изучив представленные материалы и сведения, а также заслушав пояснения представителей МКУ «Агентство по строительству», ООО «АТЕК-Энерго», Инспекция приходит к следующим выводам.

Уполномоченным органом, Департаментом государственного заказа Ярославской области, в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 13.08.2019 размещено извещение № 0171200001919001393 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по организации строительства общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 496 952 945,49 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с частью 10 статьи 69 Закона № 44-ФЗ участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Из протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 26.08.2019, размещенного в единой информационной системе 27.08.2019, следует, что электронный аукцион признан несостоявшимся на основании части 16 статьи 66 Закона № 44-ФЗ, и контракт заключается с ООО «АТЕК-Энерго».

Порядок заключения контракта определен статьей 83.2 Закона № 44-ФЗ.

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 № 44-ФЗ 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 № 44-ФЗ, 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 № 44-ФЗ, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры (часть 2 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

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 № 44-ФЗ (часть 3 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры; указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз; при этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов (часть 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона; при этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ не позднее чем в течение тринадцати дней с даты

размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона № 44-ФЗ (часть 5 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

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 № 44-ФЗ, 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 № 44-ФЗ, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица (часть 6 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика (часть 7 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

С момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным (часть 8 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

Как было отмечено выше, протокол рассмотрения единственной заявки на участие в рассматриваемом аукционе опубликован в единой информационной системе 27.08.2019.

Заказчиком представлена последовательность (хронология) действий по подписанию проекта контракта на электронной площадке с использованием единой информационной системы.

02.09.2019 заказчиком в единой информационной системе размещен без своей подписи проект муниципального контракта.

ООО «АТЕК-Энерго» 09.09.2019 на электронной площадке размещен протокол разногласий к проекту муниципального контракта.

Заказчиком рассмотрен протокол разногласий и 12.09.2019 размещен доработанный проект контракта.

В свою очередь, обществом 17.09.2019 подписан муниципальный контракт, а также прикреплена в качестве обеспечения исполнения контракта банковская гарантия № 97691 от 21.08.2019 г., выданная Акционерным обществом Коммерческий банк «Модульбанк».

Вместе с тем, 23.10.2019 заказчиком опубликован протокол о признании участника закупки уклонившимся от заключения контракта, а банковской гарантии не соответствующей требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ, Постановлению Правительства от 08.11.2013 «О контрактной системе в сере закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных служб» и Постановлению Правительства от 12.04.2018 «О требованиях к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов».

На заседании Инспекции представитель ООО «АТЕК-Энерго» пояснил, то общество не имело намерения уклоняться от заключения контракта, более того, имело намерение исполнить контракт применимо к рассматриваемой закупке, в подтверждение чего представлены скриншоты заявок более, чем в 10 банков, а также предпринята попытка получения кредита (заявление от 27.08.2019).

Согласно части 4 статьи 104 Закона № 44-ФЗ в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

Заказчиком во исполнение указанных выше требований в Ярославское УФАС России представлено заявление о включении сведений в отношении ООО «АТЕК-Энерго» в реестр недобросовестных поставщиков (вх. № 10542 от 25.10.2019).

Вместе с тем при рассмотрении Инспекцией вопроса о включении либо невключении сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков в связи с признанием такого участника уклонившимся от заключения контракта правовое значение имеет именно поведение участника аукциона на стадии заключения контракта.

Согласно частям 1, 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения государственного контракта, включаются уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти в реестр недобросовестных поставщиков.

Частью 7 статьи 104 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4-6 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждены соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Правила).

В соответствии с пунктами 11-12 Правил уполномоченный орган осуществляет

проверку информации и документов, указанных в пунктах 6-8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие поставщика, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ.

На заседании Инспекции было выявлено об отсутствии недобросовестного поведения со стороны участника закупки, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. общество впервые участвует в закупке в качестве самостоятельного подрядчика;
2. ранее добросовестно исполняли работы по договорам субподряда (благодарственные письма от ООО «Тандем», ООО «ТЭЛПРО», ООО «Ридана», ООО УК «Трансюжстрой»);
3. в целях получения банковской гарантии заблаговременно направляли запросы в такие банки, как «Совкомбанк», «Держава», «МеталлинвестБанк», «МКБ», «МСП», «Восточный Экспресс», работающие на одном электронно-финансовом сервисе «Банкон» (скриншот заявки от 23.08.2019 № 70629), ПАО «ВТБ», ПАО «Промсвязьбанк», ООО «Экспобанк», ПАО КБ «Восточный», АКБ «Абсолют Банк» (скриншоты заявки от 26.08.2019 № 26476).

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств; указанные меры не должны

подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционной право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целым и охраняемым законам интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного уполномоченный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Инспекция Ярославского УФАС России полагает, что фактические обстоятельства дела и представленные ООО «АТЕК-Энерго» доказательства и пояснения (в частности, факт подписания контракта, действия ООО «АТЕК-Энерго», направленные на получение банковской гарантии, на получение необходимой денежной суммы) свидетельствуют об отсутствии виновного и недобросовестного поведения со стороны участника рассматриваемого аукциона.

Таким образом, Инспекция приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения ООО «АТЕК-Энерго» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правилами, Инспекция управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок

решила:

сведения, представленные муниципальным казенным учреждением «Агентство по строительству» города Ярославля (ИНН 7606067599, ОГРН 1087606000294) в отношении ООО «АТЕК-Энерго» (ИНН 5022086970, ОГРН 1075022002879), адрес: ул. Комсомольская, д. 14, г. Ярославль, 150000, в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Руководитель Инспекции Гудкевич Е.В.

Члены Инспекции Катричева Е.И.

Капралова Т.С.