

**Решение**  
**по делу №06/3526-16-РНП**  
**о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков**  
**(подрядчиков, исполнителей)**

19.01.2017

г. Симферополь

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

филиала «Крымаэронавигация» Федерального государственного унитарного предприятия «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» (далее — Заказчик, Филиал «Крымаэронавигация», Заявитель) Е. С. Буняевой (по доверенности), Т. Ю. Лысюк (по доверенности),

закрытого акционерного общества «РИКА ИНЖИНИРИНГ» (далее — Ответчик, ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ») А. У. Корнаушкина (по доверенности), -

рассмотрев обращение Филиала «Крымаэронавигация» о включении информации об ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения открытого конкурса на право заключения договора по созданию автоматизированной системы коммерческого учета электроэнергии, в соответствии со [статьей 5](#) Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211 (далее – Правила №1211),

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение Заявителя от 30.12.2016 №01.11-5769 (вх. №5769 от 30.12.2016) о включении информации об ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ» - победителе Конкурса «Открытый конкурс на право заключения договора по созданию автоматизированной системы коммерческого учета электроэнергии (АИИСКУЭ) филиала и созданию автоматизированной системы управления и диспетчеризации инженерными системами, внутренним и внешним освещением, электроснабжением (АСУЭ) 0,4 кВ (в том числе, технический учет электроэнергии), отоплением, водоснабжением, вентиляцией и кондиционированием» (извещение № 31604147793) (далее – Конкурс) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением Ответчика от заключения контракта.

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений,

представленных Заявителем, Комиссия установила следующее.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В силу части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](#) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3](#) статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», утвержденного приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (редакция 07) от 25.04.2016 №240 (далее - Положение о закупках).

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных [частями 15](#) и [16](#) статьи 4 Закона о закупках.

Согласно извещению об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- 1) извещение об осуществлении закупки размещено на официальном сайте 28.09.2016;
- 2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – открытый конкурс;
- 3) дата и время окончания подачи заявок: 20.10.2016 в 16:00, дата и время вскрытия конвертов – 21.10.2016 11:00; дата и время рассмотрения заявок: 28.10.2016 в 09:00, дата и время подведения итогов: 02.11.2016 в 09:00;
- 4) начальная (максимальная) цена контракта – 156 809 245,88 рублей;
- 5) на участие поданы 3 заявки, 1 заявка отклонена, победителем определено ООО «РИКА ИНЖИНИРИНГ» с ценой договора 155 873 261,53 российских рублей.

Протокол оценки размещен Заказчиком на официальном сайте 03.11.2016.

Из обращения Заявителя следует: «... Участником в качестве обеспечения исполнения договора была предоставлена Филиалу Банковская гарантия №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016, выданная АО «ГЕНБАНК» на сумму 46 761 978 рублей 46 копеек.

Филиалом в целях подтверждения факта предоставления Банковской гарантии Участнику, был сделан соответствующий запрос в адрес Генбанка. Генбанк официально своим письмом от 07.12.2016 №5809 (вх. Филиал №4575 от 21.12.2016) не подтвердил факт предоставления Банковской гарантии Участнику.

22.12.2016 Филиал своим письмом №01.11-5675 в оперативном порядке уведомил Участника о том, что Участник признан таким, который не предоставил обеспечение исполнения договора и который уклонился от заключения Договора...» (цитата из обращения).

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что в соответствии с условиями закупочной документации участник закупки, выигравший торги, в течение десяти дней с момента подведения итогов закупки (подписания протокола по итогам закупки) предоставляет Заказчику обеспечение исполнения договора денежные средства или банковскую гарантию. В установленные сроки Ответчиком предоставлен оригинал банковской гарантии, выданной АО «ГЕНБАНК» №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016. В целях подтверждения подлинности предоставленного финансового документа, Заказчиком направлен запрос в банк, выдавший данную гарантию. АО «ГЕНБАНК» письмом от 21.12.2016 №4575 не подтвердил выдачу банковской гарантии в пользу ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ». Руководствуясь статьей 44 Положения о закупках Заказчиком комиссионно принято решение о признании участника уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением обеспечения исполнения договора (протокол №Н16-134 от 27.12.2016).

Согласно Протоколу №Н16-134 от 27.12.2016, размещенному на официальном сайте закупочной комиссией Заказчика принято следующее: «...победителем Конкурса было признано Закрытое акционерное общество «РИКА Инжиниринг» (далее – Участник). Цена, предложенная Участником: 155 873 261 (сто пятьдесят пять миллионов восемьсот семьдесят три тысячи двести шестьдесят один) рубль 53 копейки. В предложенном проекте Договора, Участником был предусмотрен аванс 30% в размере: 46 761 978 (Сорок шесть миллионов семьсот шестьдесят одна тысяча девятьсот семьдесят восемь) рублей 46 копеек.

Участником в качестве обеспечения исполнения договора была предоставлена Филиалу Банковская гарантия №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016, выданная Акционерным обществом «ГЕНБАНК» (далее - Генбанк) на сумму 46 761 978 (Сорок шесть миллионов семьсот шестьдесят одна тысяча девятьсот семьдесят восемь) рублей 46 копеек (далее – Банковская гарантия).

Филиалом в целях подтверждения факта предоставления Банковской гарантии Участнику, был сделан соответствующий запрос в адрес Генбанка. Генбанк официально своим письмом от 07.12.2016 №5809 (вх. Филиал №4575 от 21.12.2016) не подтвердил факт предоставления Банковской гарантии Участнику.

Учитывая то, что Генбанком не подтвержден факт предоставления Банковской гарантии Участнику, Участник признается таким, который не предоставил

обеспечение исполнения договора в срок, предусмотренный ч. 4 ст. 41 Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (редакция 07), утвержденного приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 25.04.2016г. №240 (далее – Положение о закупках) и который уклонился от заключения Договора по результатам проведения Конкурса...» (цитата).

На заседании Комиссии представитель Ответчика в доводы обращения Заявителя пояснил: «..

В целях обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями конкурсной документации 17.11.2016 Заявитель заключил с АО «ГЕНБАНК» соглашение о выдаче банковской гарантии (приложения № 3, 4), полностью оплатил стоимость банковской гарантии (приложения №5, 6, 7), получил надлежащим образом оформленную банковскую гарантию №0145-BG-K-000-16 (приложение № 8) и представил ее Заказчику. Указанная банковская гарантия содержит все предусмотренные законодательством реквизиты, подписана должностным лицом банка, скреплена печатью и не имеет признаков подделки, в связи с чем Заявитель, проявив должную осмотрительность, на момент представления банковской гарантии Заказчику объективно не имел возможности выявить факт не проведения банковской гарантии по учетам банка. В целях надлежащего исполнения своих обязанностей победителя конкурса Заявитель 05.12.2016 направил в АО «ГЕНБАНК» запрос о подтверждении выдачи банковской гарантии № 0145-BG-K-000-16. Получив отрицательный ответ (приложение №9) 12.12.2016 Заявитель обратился в правоохранительные органы с заявлением о возбуждении уголовного дела (приложение №10). По своей инициативе 13.12.2016 исх. №С Д-3-12/672 Заявитель уведомил Заказчика об указанных событиях и проинформировал об оформлении новой банковской гарантии в другом банке (приложение № 11). Заявителем заключен договор о предоставлении банковской гарантии с ПАО «Объединенный коммерческий банк» (приложение №12), банковская гарантия полностью оплачена (приложение №13), и направлена Заказчику письмом от 20.12.2016 г. №С-2-12/16/693 (приложение № 14).

Письмом от 22.12.2016 №01.11-56785 (приложение №15) Заказчик уведомил Заявителя о признании его уклонившемся от заключения контракта (без оформления соответствующего решения и размещения его на официальном сайте), на что Заявитель письмом от 23.12.2016 СД-3-12/697 (приложение №16) вновь сообщил Заказчику о получении новой банковской гарантии (приложение № 17) и своем твердом намерении заключить контракт. 27.12.2016 протоколом комиссии по закупкам №Н16-134 оформлено решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта. ... Заявитель надлежащим образом и в срок выполнил все предусмотренные законодательством и положением о закупках Заказчика действия и процедуры. Соответственно умышленные недобросовестные действия со стороны Заявителя, а, следовательно, и сам факт уклонения от заключения контракта отсутствуют. Сложившаяся ситуация явилась следствием не действий (бездействий) Заявителя, а совершения преступления третьими лицами (сотрудниками банка либо агента). При этом Заявитель объективно не имел возможности своевременно выявить эти противоправные деяния, они были совершены тайно. Заявитель предпринял исчерпывающий комплекс мер, направленных на надлежащее исполнение своих обязанностей по обеспечению исполнения контракта, добровольно, по собственной инициативе осуществил проверку банковской гарантии АО «ГЕНБАНК», и незамедлительно

проинформировал о сложившейся ситуации правоохранительные органы и Заказчика. При этом, официальный ответ из АО «ГЕНБАНК» Заказчик получил только 21.12.2016 (вх. № 4575, см. штамп на приложении к приложению № 15), Заявитель уведомил Заказчика о сложившейся ситуации на 8 дней раньше (13.12.2016), а на 21.12.2016 уже оформил новую банковскую гарантию. В целях безусловного соблюдения требований законодательства Заявитель дважды оплатил стоимость банковской гарантии (см. приложения №6 и 13) в связи с чем понес убытки. Активные действия Заявителя и прилагаемая переписка однозначно свидетельствуют о его добросовестности и твердом намерении заключить и исполнить контракт. В связи с этим решение Заказчика о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта принято по формальному признаку, неправомерно и необоснованно. На момент принятия этого решения Заказчику был представлен пакет документов о получении новой банковской гарантии (см. приложения №12, 13), основания для принятия такого решения отсутствовали. ...» (цитаты).

На заседании Комиссии представители Заказчика сообщили, что Ответчик действительно направлял в адрес Заказчика информационные письма с предложениями о проведении переговоров, предоставлении новой банковской гарантии, однако Заказчик в силу п. 2, 4 ст. 15 Положения о закупочной документации, не имеет правовых оснований принимать от участников закупки документы, не предусмотренные закупочной документацией. В частности, банковская гарантия АО «ГЕНБАНК» №0145-BG-K-000-16 от 17.11.2016 была направлена в ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ» в установленные закупочной документацией сроки, т.е. была квалифицирована комиссией по закупкам как достаточный документ, свидетельствующий об исполнении обязательств участника. Возможности предоставления повторной банковской гарантии ст. 15 Положения о закупках и закупочная документация по торгам № 31604147793, не предусматривает. Учитывая сложившиеся обстоятельства, участник ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ» было уведомлено о признании его уклонившимся от заключения договора. В результате Заказчиком предложено заключить договор ООО «МАКСИ-СТРОЙ», заявке которого присвоен второй порядковый номер.

В соответствии с [частью 2 статьи 5](#) Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Исходя из положений приведенной [нормы](#), реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны 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.

В силу пункта 2 Правил №1211 в случае уклонения от заключения договора победителя закупки, заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке направляет в уполномоченный орган сведения о данном участнике.

Комиссия, заслушав пояснения представителей Заказчика и Ответчика, приходит к выводу о не доведенности Заявителем в действиях Ответчика умышленности в уклонении от заключения договора.

Учитывая изложенное, руководствуясь [статьей 5](#) Закона о закупках, Правилами №1211, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать Филиалу «Крымаэронавигация» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об ЗАО «РИКА ИНЖИНИРИНГ».

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