

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-042

по делу №037/06/104-249/2023 (07-02/2023-042)

**об отказе включения сведений о недобросовестном подрядчике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 03 мая 2023 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 10 мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ООО «Спецстройгарант» (далее – Общество, Победитель закупки) – <...>

МКУ городского округа Тейково «Служба Заказчика» (далее – Заявитель) – <...>

в отсутствие представителей Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (информация о дате, времени и месте рассмотрения обращения была своевременно направлена указанному лицу),

на основании ст. 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), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее – Правила),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 25.04.2023 от МКУ городского округа Тейково «Служба Заказчика» поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «Спецстройгарант» <...>, уклонившимся от заключения контракта на строительство Центра культурного развития в г.о. Тейково по адресу: Ивановская область, г. Тейково, ул. Молодежная, д. 7А (номер извещения 0133200001723001043) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные Заявителем, Обществом, АО «ЕЭТП», АКБ «Абсолют Банк» (ПАО), документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении обращения, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

19.03.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001723001043 о проведении открытого конкурса в электронной форме на строительство Центра культурного развития в г.о. Тейково по адресу: Ивановская область, г. Тейково, ул. Молодежная, д.7А.

Начальная (максимальная) цена контракта – 114 384 967,45 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 14.04.2023 №ПРОИ1 по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме было подано 2 заявки на участие в нем, все участники закупки и их заявки были признаны соответствующими извещению об осуществлении закупки и Закону о контрактной системе.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 14.04.2023 №ИЭОК1 победителем открытого

конкурса в электронной форме был признан участник с идентификационным номером 2 (ООО «Спецстройгарант»), предложивший цену контракта – 112 097 268,10 руб.

Ч. 1 ст. 51 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее в настоящей статье - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если настоящим Федеральным законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом "а" пункта 2 части 6 настоящей статьи, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки).

На основании п. 1 ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), Заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в п. 5 ч. 2 ст. 42 Закона о контрактной системе.

Как следует из представленных документов, а также информации, размещенной на официальном сайте, 17.04.2023 МКУ городского округа Тейково «Служба Заказчика» своевременно была исполнена обязанность по размещению проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с ч. 2 ст. 51 Закона о контрактной системе проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе);

2) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном п. 1 ч. 17.2 ст. 95 Закона о контрактной системе.

24.04.2023 Общество разместило подписанный усиленной электронной подписью проект контракта и информацию о предоставлении обеспечения исполнения контракта в виде независимой гарантии от 21.04.2023, выданной АКБ «Абсолют Банк» (ПАО) (далее – Независимая гарантия).

В силу ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе независимая гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1) сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных ч. 15 ст. 44 Закона о контрактной системе случаях, или сумму независимой гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со ст. 96 Закона о контрактной системе, а также идентификационный код закупки, при осуществлении которой предоставляется такая независимая гарантия;

2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается независимой гарантией;

3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;

4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по независимой гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику;

5) срок действия независимой гарантии с учетом требований ст. 44 и 96 Закона о контрактной системе;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления независимой гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления независимой гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком гаранту одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по независимой

гарантии.

В силу ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, 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, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. **При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона.**

Согласно ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую независимую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления, если настоящим Федеральным законом не установлено иное.

На основании ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах независимых гарантий;
- 2) несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 настоящей статьи;
- 3) несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Заказчик в принятии вышеуказанной Независимой гарантии отказал, составив протокол признания Победителя закупки уклонившимся от заключения контракта от 25.04.2023 №ППУ20_1 (далее – Протокол). Данный Протокол был размещен на официальном сайте 25.04.2023.

В соответствии с п. 1, 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные ч. 3 (за исключением случая, предусмотренного п. 3 ч. 3 ст. 51 Закона о контрактной системе, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный ч. 3 настоящей

статьи, не выполнены требования п. 3 ч. 3 настоящей статьи) и ч. 5 настоящей статьи:

- 1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;
- 2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:
 - а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки.

По смыслу пп. «б» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе заказчик в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного пп. «а» п. 2 ч. 6 ст. 51 Закона о контрактной системе, формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 ст. 104 Закона о контрактной системе, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании указанной нормы, Заказчик 25.04.2023 разместил в единой информационной системе обращение в соответствии с порядком, предусмотренным ч. 10 ст. 104 Закона о контрактной системе.

В Протоколе указано, что основанием для отказа в принятии Независимой гарантии является её несоответствие требованиям ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе. Так Заявитель указал, что срок действия Независимой гарантии – 31.01.2024. При этом в п. 3.3 проекта контракта извещения о проведении закупки указано, что срок выполнения работ (оказания услуг) – с момента заключения контракта до 30.11.2024. Таким образом, срок Независимой гарантии не только не превышает срок исполнения обязательств по контракту, но и на 10 месяцев менее, чем срок выполнения работ.

Согласно письменным пояснениям Общества, а также пояснениям его представителей, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, ООО «Спецстройгарант» не имело умысла на уклонение от заключения контракта. Предоставление некорректной Независимой гарантии является следствием неосмотрительных действий сотрудника Общества, ответственного за заключение контракта по итогам рассматриваемой закупки. Так 14.04.2023 указанный сотрудник направил брокеру заявку на

получение независимой гарантии на срок с 18.04.2023 по 13.12.2024. После изучения положений проекта контракта извещения о закупке Обществом было принято решение о продлении срока Независимой гарантии на 1 месяц, о чем было сообщено брокеру. Срок должен был стать с 18.04.2023 по 31.01.2025. Победителю закупки 17.04.2023 от брокера поступил макет Независимой гарантии, в которой указан некорректный срок действия – 31.01.2024. При этом указанный сотрудник Общества недостаточно осмотрительно проверил представленный макет Независимой гарантии и не выявил указанное несоответствие. Впоследствии данный макет был направлен в АКБ «Абсолют Банк» (ПАО) для получения Независимой гарантии. Общество сообщило, что данный сотрудник был привлечен к дисциплинарной ответственности.

Кроме того, Общество отметило, что 20.04.2023 ООО «Спецстройгарант», в целях согласования текста, а также сроков Независимой гарантии, направило Заказчику по электронной почте проект Независимой гарантии. 20.04.2023 со стороны Заказчика поступил ответ о том, что предварительная проверка (согласование) Независимой гарантии, представляемой в качестве обеспечения исполнения, не предусмотрена действующим законодательством. После размещения Заказчиком на официальном сайте Протокола, Общество обратилось к брокеру, с целью внесения соответствующих изменений в Независимую гарантию, что подтверждается скриншотами с электронной почты. Кроме того, ООО «Спецстройгарант» были предприняты попытки получения независимой гарантии в других банках. Однако со стороны банков поступили многочисленные отказы, что подтверждается скриншотами с электронной почты. Вместе с тем, ООО «Спецстройгарант» был закуплен необходимый для исполнения контракта товар (в качестве подтверждения Обществом представлены платежные поручения). В действиях Общества отсутствуют признаки недобросовестного поведения и намерения уклониться от подписания контракта. На основании изложенного, ООО «Спецстройгарант» просило не включать его в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Анализ вышеприведенного положения Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения победителем тех или иных нормативных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В силу пп. «б» п. 14 Правил орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если 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.

В данном случае, действия ООО «Спецстройгарант» по оформлению и получению Независимой гарантии, заблаговременной попытки согласовать проект Независимой гарантии с Заказчиком, а также фактическое подписание проекта контракта подтверждают намерение Победителя закупки заключить контракт с Заказчиком, в связи с чем, Комиссия Ивановского УФАС России не имеет достаточных оснований для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные МКУ городского округа Тейково «Служба Заказчика», в отношении ООО «Спецстройгарант» <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта на строительство Центра культурного развития в г.о. Тейково по адресу: Ивановская область, г. Тейково, ул. Молодежная, д. 7А (номер извещения 0133200001723001043), не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии