

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-09/РНП-51-95

25 ноября 2015 года

город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее по тексту решения – Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

председатель Комиссии Мурманского УФАС: Калитина Н.А. - заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области;

члены Комиссии Мурманского УФАС:

Воронина К.Ф. – начальник отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Фирсова Н.М. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

представителя Мурманского муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» - <...> (доверенность от 25.08.2015 г. № 06-05/2429),

директора общества с ограниченной ответственностью «АСТРАСТРОЙ» - <...>.,

представителей общества с ограниченной ответственностью «АСТРАСТРОЙ» - <...> (доверенность 25.11.2015 г. б/н), <...> (доверенность 25.11.2015 г. б/н),

рассмотрев обращение, представленное Мурманским муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства» (далее по тексту решения – ММКУ «УКС», Заказчик) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «АСТРАСТРОЙ» (далее по тексту решения – ООО «АСТРАСТРОЙ», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков, и в результате внеплановой проверки, проведённой в соответствии с частью 7 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 по тексту решения – Закон о контрактной системе), пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

### УСТАНОВИЛА:

12 ноября 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по

Мурманской области от Заказчика поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «АСТРАСТРОЙ» (ИНН юридического лица: 5110002120, ИНН учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица: 511005652876; адрес: 184635, Мурманская обл., г. Североморск, пгт Росляково, ул. Зелёная, д.3а-1) в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением Общества от заключения муниципального контракта по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение аварийно-восстановительных работ объекта: «Нежилое здание (сооружение), расположенное на земельном участке во дворе дома 4 по проезду Капитана Тарана (внутри застройки гаражно-строительного кооператива №18» (номер закупки: 0849300004915001580) (далее по тексту решения – Электронный аукцион).

Комиссия Мурманского УФАС в результате осуществления проверки факта уклонения Общества от заключения муниципального контракта при проведении Электронного аукциона и проведения на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки установила следующее.

Из существа дела следует, что 09 сентября 2015 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещены извещение о проведении Электронного аукциона и аукционная документация.

Организация, осуществляющая закупку: Мурманское муниципальное казенное учреждение «Управление закупок».

Заказчик: Мурманское муниципальное казенное учреждение «Управление капитального строительства».

Наименование объекта закупки: выполнение аварийно-восстановительных работ объекта: «Нежилое здание (сооружение), расположенное на земельном участке во дворе дома 4 по проезду Капитана Тарана (внутри застройки гаражно-строительного кооператива №18) в городе Мурманске»

Начальная (максимальная) цена контракта: 690 740.00 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 70 Закона о контрактной системе, по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 25.09.2015 года, победителем признано ООО «АСТРАСТРОЙ» (порядковый номер заявки 1) с ценой контракта 562 944,40 (Пятьсот шестьдесят две тысячи девятьсот сорок четыре) рубля 40 копеек.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе 30.09.2015 года Заказчик посредством торговой электронной площадки направил Обществу проект контракта.

Согласно части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе победитель

электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

05.10.2015 года ООО «АСТРАСТРОЙ» направило Заказчику протокол разногласий по контракту.

Заказчик рассмотрел протокол разногласий и в регламентированный срок – 08.10.2015 года повторно направил Обществу доработанный проект контракта.

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

В силу части 1 статьи 45 Закона о контрактной системе, заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный статьей 176.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

Частью 2 статьи 45 Закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных частью 13 статьи 44 настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской 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 банковской 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 банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона;
- 6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим

из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Согласно части 5 статьи 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи.

В силу 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.

Согласно пункту 6.3 части 6 раздела 4 аукционной документации подрядчиком обеспечивается надлежащее исполнение следующих обязательств по контракту:

Обязательства подрядчика, связанные с выполнением работ по контракту;

Гарантийные обязательства подрядчика;

Возмещение убытков, причинённых неисполнением, просрочкой исполнения или ненадлежащим исполнением обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 10.1.1 части 10 раздела 1, а также пунктом 6.2 части 6 раздела 4 аукционной документации размер обеспечения исполнения контракта составляет 20 % (двадцать процентов) начальной (максимальной) цены контракта – 138 148 (сто тридцать восемь тысяч сто сорок восемь) рублей 00 копеек, в том числе:

- по обязательствам, связанным с выполнением работ по контракту – 10% (двадцать процентов) начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 69 074 (шестьдесят девять тысяч семьдесят четыре) рубля 00 копеек.

- по гарантийным обязательствам – 10% (десять процентов) начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 69 074 (шестьдесят девять тысяч семьдесят четыре) рубля 00 копеек.

Пунктом 3.4 части 3 раздела 1, а также пунктом 4.3 части 4 раздела 4 аукционной документации установлены сроки завершения работы: срок выполнения работ – 36 рабочих дней (при пятидневной рабочей неделе) от даты заключения контракта. Начало работ: дата заключения контракта. Окончание работ: в течение 36 рабочих дней (при пятидневной рабочей неделе) от даты заключения контракта.

Согласно пункту 7.8 части 7 раздела 4 аукционной документации работы по настоящему контракту считаются выполненными окончательно и в полном объеме после комиссионной приемки выполненных в полном объеме работ на основании Акта приемки объекта.

В соответствии с пунктом 8.4 части 8 раздела 4 аукционной документации гарантийный срок составляет 2 года от даты подписания сторонами Акта приемки объекта.

Согласно пункту 10.2.2 части 10 раздела 1 и пункту 6.7.6 части 6 раздела 4 аукционной документации срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Таким образом, исходя из установленных Заказчиком требований, следует, что банковская гарантия должна действовать не менее чем до 07.01.2018 года.

ООО «АСТРАСТРОЙ» 13 октября 2015 года направило Заказчику подписанный электронно-цифровой подписью проект контракта и банковскую гарантию, выданную Акционерным коммерческим банком «Держава» публичное акционерное общество (далее по тексту решения – Банк Держава) № БГ-16560/2015 от 13.10.2015 года.

14 октября 2015 года Заказчик посредством электронной почты направил Обществу уведомление об отказе в принятии банковской гарантии, поскольку представленная банковская гарантия не соответствует требованиям аукционной документации. ММКУ «УКС» также указало, что ООО «АСТРАСТРОЙ» необходимо представить надлежащую банковскую гарантию в срок до 13 часов 00 минут 16 октября 2015 года.

Согласно протоколу признания победителя Электронного аукциона уклонившимся от заключения муниципального контракта от 16.10.2015 года Заказчиком по результатам рассмотрения представленной ООО «АСТРАСТРОЙ» банковской гарантии принято решение об отказе в принятии банковской гарантии, так как указанная банковская гарантия не соответствует требованиям аукционной документации, а именно:

- банковская гарантия не содержит указание на предусмотренные пунктом 6.3 части 6 раздела 4 аукционной документации обязательства принципала, подлежащие обеспечению;

- установленный банковской гарантией срок действия банковской гарантии не соответствует сроку исполнения контракта, содержащемуся в аукционной документации.

Комиссия Мурманского УФАС, изучив указанную банковскую гарантию, установила нижеследующее.

В пункте 1.2 банковской гарантии указано: «Настоящая Гарантия обеспечивает исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по Контракту, в том числе, обязательств по возврату авансового платежа, уплате неустоек (пеней, штрафов), предусмотренных Контрактом, возмещению убытков (при их наличии)».

При таких обстоятельствах Комиссия Мурманского УФАС пришла к выводу, что

указанная банковская гарантия содержит обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией.

Следовательно, по данному обстоятельству Заказчик не мог признать банковскую гарантию несоответствующей требованиям аукционной документации.

При этом пунктом 1.4 банковской гарантии установлено, что: «Настоящая Гарантия вступает в силу 13.10.2015 и действует по 01.11.2017 включительно».

Как было указано ранее, исходя из установленных Заказчиком в аукционной документации требований, следует, что банковская гарантия должна действовать не менее чем до 07.01.2018 года.

Следовательно, представленная Обществом банковская гарантия не соответствует требованиям аукционной документации.

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.

Частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Учитывая изложенное, Комиссия Мурманского УФАС приходит к выводу, что составление протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта обосновано, действия Заказчика правомерны.

Согласно части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, в случае, если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> заказчик в течение трех рабочих дней с даты заключения контракта с указанным участником направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также выписку из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке или из протокола о результатах закупки в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя), участника закупки, заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> и иные свидетельствующие об отказе победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта документы.

Установлено, что в соответствии с частью 14 статьи 70 Закона о контрактной

системе, Заказчик принял решение заключить государственный контракт с участником предложение о цене контракта, которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующее после предложенных победителем, уклонившегося от заключения контракта.

Муниципальный контракт заключен 10 ноября 2015 года с ООО «БИЗНЕС-СТИЛЬ».

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.

Из смысла данной нормы права следует, что в реестр недобросовестных поставщиков, могут быть включены лишь те участники размещения закупки, которые осуществляли умышленные действия по уклонению от заключения контракта. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по сути является санкцией за недобросовестное поведение (злоупотребление и умышленность) поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Комиссия Мурманского УФАС полагает, что для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков необходимо подходить в каждом случае индивидуально, учитывая все обстоятельства дела.

ООО «АСТРАСТРОЙ» представило письменные объяснения, в которых указало, что Общество является добросовестным участником торгов, и от подписания контракта не уклонялось.

В доказательство своих доводов Общество указывает, что первоначально ООО «АСТРАСТРОЙ» с целью получения банковской гарантии обратилось в общество с ограниченной ответственностью «Консалт Групп» (далее по тексту решения – ООО «Консалт Групп»), которое оказывает содействие по выдаче банковских гарантий. В связи с чем, между ООО «АСТРАСТРОЙ» и ООО «Консалт Групп» заключен договор на оказание услуг по подбору кредитной организации №18-15-О от 09.10.2015 года (далее по тексту решения - Договор).

Согласно пункту 1.2 Договора срок выполнения работ/оказания услуг по контракту: до 08.01.2018 года.

Следовательно, при направлении заявки на получение банковской гарантии Общество представило необходимую информацию относительно требуемого периода предоставления гарантии.

В ходе заседания представители ООО «АСТРАСТРОЙ» пояснили, что после получения указанной банковской гарантии, в которой указан срок действия по 01.11.2017 Общество 15.10.2015 года самостоятельно обратилось в Банк Держава с просьбой увеличить срок действия банковской гарантии. Из ответа Банка Держава следовало, что данный банк не предоставляет банковскую гарантию, срок действия которой превышает 762 дня.

Таким образом, Общество после получения отказа от Заказчика в принятии

банковской гарантии пыталось устранить недостатки банковской гарантии. При направлении заявки на получение банковской гарантии ООО «АСТРАСТРОЙ» представило полную информацию о требованиях, которые должна содержать банковская гарантия.

Комиссия Мурманского УФАС по результатам рассмотрения представленных информации и документов, проведения проверки достоверности фактов, подтверждающих недобросовестность Общества, пришла к выводу, что формальный факт уклонения ООО «АСТРАСТРОЙ» от заключения контракта, выразившийся в предоставлении ненадлежащей банковской гарантии, не свидетельствует о совершении юридическим лицом именно виновных, недобросовестных действий, а потому включение ООО «АСТРАСТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков не является необходимой мерой ответственности и несоразмерно характеру допущенного нарушения.

Таким образом, осуществленное в соответствии с частью 18 статьи 44 Закона о контрактной системе блокирование операций по счету для проведения операций по обеспечению участия в аукционе в электронной форме участника закупки – ООО «АСТРАСТРОЙ» (ИНН юридического лица: 5110002120, ИНН учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица: 511005652876; адрес: 184635, Мурманская обл., г. Североморск, пгт Росляково, ул. Зелёная, д.3а-1), подавшего заявку на участие в Электронном аукционе, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Электронном аукционе, подлежит прекращению.

Руководствуясь статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Мурманского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «АСТРАСТРОЙ» (ИНН юридического лица: 5110002120, ИНН учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа юридического лица: 511005652876; адрес: 184635, Мурманская обл., г. Североморск, пгт Росляково, ул. Зелёная, д.3а-1) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке.