

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 049/10/5-437/2020

о проверке необходимости включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

24.12.2020

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия) в составе:

при участии представителей:

- Заказчика - филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД»;

- ООО «Магстрой»,

рассмотрела материалы (вх. № 01/4004 от 16.12.2020), поступившие от Заказчика для решения вопроса о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки – ООО «Магстрой», в связи с уклонением от заключения договора при проведении конкурса «Реконструкция и техническое перевооружение комплекса средств УВД, РТОП и электросвязи аэропорта Кеппервеем, включая строительство КДП, оснащение оборудованием УВД и связи, КСА ПИВП, учебного класса, г. Кеппервеем, Чукотский автономный округ, в части СМР КДП» (32009481982).

Комиссия в результате осуществления проверки представленных заказчиком документов на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правил 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, Приказа ФАС России № 164/13 от 18.03.2013

УСТАНОВИЛА:

1 .23.10.2020 Федеральным государственным унитарным предприятием «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» на

официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении конкурса в электронной форме «Реконструкция и техническое перевооружение комплекса средств УВД, РТОП и электросвязи аэропорта Кепервеем, включая строительство КДП, оснащение оборудованием УВД и связи, КСА ПИВП, учебного класса, г. Кепервеем, Чукотский автономный округ, в части СМР КДП» (реестровый номер извещения 32009481982).

Начальная (максимальная) цена договора – 251 555 576 (двести пятьдесят один миллион пятьсот пятьдесят пять тысяч пятьсот семьдесят шесть) рублей 00 копеек, включая НДС 20%.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе в электронной форме	«02» ноября 2020 г. 02:00 (время московское)
Дата и время рассмотрения заявок на участие в конкурсе в электронной форме	«03» ноября 2020 г. 03:00 (время московское)
Дата и время подведения итогов конкурса в электронной форме	«04» ноября 2020 г. 03:00 (время московское)

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки от 03.11.2020 № 199 на участие в конкурсе в электронной форме поступила одна заявка ООО «Магстрой», соответствующая требованиям закупочной документации.

Согласно указанному протоколу договор решено заключить с ООО «Магстрой» - единственным участником закупки по цене 251 555 576 руб.

Из представленных материалов следует, что 19.11.2020 Заказчиком в адрес Участника направлен проект договора, который подлежал подписанию в срок до 22.11.2020 с предоставлением обеспечения исполнения обязательств по данному договору в размере 62 888 894 рублей.

22.11.2020 ООО «Магстрой» на ЭТП Сбербанк-АСТ подписан договор.

В качестве обеспечения исполнения обязательств по данному договору Подрядчиком размещена банковская гарантия от **23.11.2020** № 020ZP2R001, выданная АО «Альфа-Банк».

Учитывая наличие объективных сомнений в действительности представленного обеспечения, Заказчик потребовал у Участника предъявить договор на предоставление банковской гарантии, заключенный с банком - гарантом. Участник не представил Заказчику данный договор.

Как установила Комиссия, 23.11.2020 Заказчиком направлен запрос № 1-4437 в АО «Альфа-Банк» о подтверждении выдачи ООО «Магстрой» указанной банковской гарантии. Согласно ответу АО «Альфа-Банк» от 24.11.2020 №

38/37790 Банк не подтвердил ее действительность.

Также согласно письмам АО «Альфа-Банк» от 02.12.2020 исх. 38/37838 в адрес Заказчика и от 10.12.2020 исх. № 38/37914 в адрес ООО «Магстрой» указанный банк не выдавал Обществу «Магстрой» банковскую гарантию от 23.11.2020 № 020ZP2R001.

Из представленных филиалом «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» материалов следует, что ООО «Магстрой» в адрес Заказчика представлен ответ АО «Альфа-Банк» (исх. № 38/37899 от 26.11.2020), которым Банк подтверждает факт выдачи указанной банковской гарантии. Вместе с тем, официально указанный ответ непосредственно от Банка в адрес Заказчика не поступал.

Как следует из материалов, представленных в антимонопольный орган Заказчиком, в период с 22.11.2020 по 27.11.2020 Участником не предпринимались меры по предоставлению Заказчику надлежащего обеспечения исполнения договора, подлежащего заключению. Учитывая, что Участником в установленный срок не представлено надлежащее обеспечение исполнения договора, 27.11.2020 Заказчиком «Магстрой» признано уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представитель Заказчика в полном объеме поддержала позицию, изложенную в направленных в антимонопольный орган материалах.

2.23.12.2020 года в Магаданское УФАС России от ООО «Магстрой» поступили письменные пояснения (вх. № 01/4101) с приложением подтверждающих позицию Общества копий документов.

Как следует из представленных материалов для участия в данном аукционе ООО «МАГСТРОЙ» повысило свой лимит ответственности в СРО Ассоциации «Объединение строительных организаций Восточной Сибири, Ассоциация «ОСОВС» по договорам строительного подряда до 500 000 000 рублей. В качестве подтверждения Обществом представлена выписка из реестра с СРО Ассоциации «Объединение строительных организаций Восточной Сибири, Ассоциация «ОСОВС» от 28.10.2020 № 1100/03КО.

ООО «МАГСТРОЙ» осуществило оплату компенсационных взносов в фонд возмещения вреда и в фонд выполнения договорных обязательств (платежные поручения от 21.10.2020 № 1301, от 27.10.2020 № 1337).

2020. года по окончании срока подачи заявок ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Восток» принято решение о заключении договора на выполнение указанных работ с ООО «МАГСТРОЙ» как с единственным участником.

Положениями документации о закупке предусмотрено выплата аванса в размере 62 888 894 руб., также предусмотрено, что участник, с которым

заключен договор, обязан предоставить обеспечение на данную сумму или предоставить банковскую гарантию в указанном размере.

Из пояснений подрядчика следует, что 15.11.2020 года ООО «МАГСТРОЙ» для получения банковской гарантии на сумму 62 888 894 руб., на основании агентского договора от 15.11.2020 привлекло в качестве специалиста А., который, собрав все необходимые бухгалтерские документы, сообщил директору ООО «Магстрой», что он обратился в Акционерное общество «АЛЬФА-БАНК» для оформления договора о предоставлении банковских гарантий. На электронную почту ООО «МАГСТРОЙ» поступил договор о предоставлении банковской гарантии от 23.11.2020, а также банковская гарантия № 020ZP2R001 от 23.11.2020, подписанные со стороны АО «Альфа-Банк» директором по кредитованию клиентов базовых отраслей Блока «Корпоративно-Инвестиционный Банк».

По поручению А., ООО «Магстрой» были перечислены денежные средства в адрес ООО «СТРОЙПОДРЯДПРОЕКТ» в размере 5 875 000 руб., как за оказание услуг по получению банковской гарантии, но по указанию последнего в назначении платежа было указано «строительно-монтажные работы» (приложено платежное поручение от 20.11.2020 № 1426).

ООО «Магстрой» 22 ноября 2020 года на ЭТП Сбербанк-АСТ подписало договор и прикрепило необходимые документы (банковскую гарантию).

Как сообщило Общество, 27 ноября 2020 года ООО «МАГСТРОЙ» стало известно, что ФГУП «Госкорпорация по ОРВД в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» обратилось в ОМВД города Магадана с заявлением о возбуждении уголовного дела по факту предоставления фиктивной банковской гарантии.

ООО «МАГСТРОЙ» предприняло попытки по выяснению у представителей АО «Альфа-Банк» о выдаче банковской гарантии № 020ZP2R001, на что был получен ответ, что в системе Банка данная банковская гарантия не зарегистрирована.

Общество в пояснениях указало, что неоднократно обращалось в адрес Андреева Д.В. за информацией по вопросу действительности выдачи банковской гарантии № 020ZP2R001 АО «АЛЬФА-БАНК» и предоставления платежных документов за осуществление платежа в счёт вознаграждения за выдачу банковской гарантии, на что получило ответ, что данные документы имеются и будут предоставлены позднее.

Также ООО «Магстрой» обратилось непосредственно в АО «Альфа-Банк» с запросом о действительности рассматриваемой банковской гарантии В ответ на указанный запрос Банк сообщил (исх. № 38/37914 от 10.12.2020), что банковская гарантия с данными реквизитами не выдавалась.

Учитывая указанные обстоятельства ООО «Магстрой» 22.12.2020 обратилось с заявлением в ОМВД России по г. Магадану исх. № 97 (представлено в материалы дела) по факту совершения в отношении ООО «Магстрой»

действий, имеющих признаки состава преступления, предусмотренного ст. 159 УК РФ.

Согласно талону –уведомлению № 2387 указанное заявление принято ОМВД России по городу Магадану 22.12.2020 № КУСП 27794.

На заседании Комиссии представители ООО «Магстрой» в полном объеме поддержали позицию, изложенную в письменных пояснениях и сообщили, что ООО «Магстрой» не уклонялось от подписания данного договора, а планировало выполнить все условия в сроки указанные в договоре.

3. В силу части 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.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 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, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного

органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

При рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения договора, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Как следует из материалов дела, Обществом были предприняты необходимые меры для получения банковской гарантии и выполнения обязательств по договору, однако, согласно представленным документам Обществу была предоставлена подложная банковская гарантия и договор о предоставлении банковских гарантий, что послужило основанием для обращения в правоохранительные органы.

При указанных обстоятельствах, действия ООО «Магстрой» не могут быть признаны недобросовестными. Информация в отношении ООО «Техинжстрой» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, в ходе проведения проверки факта уклонения от заключения договора Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что установленные обстоятельства не могут свидетельствовать о безусловных недобросовестных действиях ООО «Магстрой». Учитывая изложенное, основания для включения сведений об ООО «Магстрой» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона 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, Комиссия Магаданского УФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» в отношении ООО «Магстрой», в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника от заключения договора по результатам проведения конкурса в электронной форме «Реконструкция и техническое перевооружение комплекса средств УВД, РТОП и электросвязи аэропорта Кепервеем, включая строительство КДП, оснащение оборудованием УВД и связи, КСА ПИВП, учебного класса, г. Кепервеем, Чукотский автономный округ, в части СМР КДП» (реестровый номер извещения 32009481982) не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.