

13.12.2018

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение администрации муниципального образования город Алексин (далее - Заказчик) исх. № 8430 от 29.11.2018 (вх. № 6189 от 30.11.2018) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Графит» (далее – ООО «Графит», Общество) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине уклонения ООО «Графит» от заключения контракта на выполнение работ по ремонту водонапорной башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово (проект "Народный бюджет" - 2018 г. в Тульской области) (закупка № 0366200035618006020) (далее – Контракт), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062) (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

– представителя котировочной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Котировочная комиссия), государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Котировочная комиссия) по доверенности;

- представителя Общества по доверенности,

(администрация муниципального образования город Алексин, надлежащим образом уведомленная о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-71-91, своих представителей на рассмотрение указанного дела не направила),

УСТАНОВИЛА:

30.11.2018 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Графит» в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - реестре недобросовестных поставщиков) по причине уклонения Общества от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту водонапорной башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово (проект "Народный бюджет" - 2018 г. в Тульской области) (закупка № 0366200035618006020) (далее – Запрос

котировок).

В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 24.10.2018 № 7027 объявлен запрос котировок на выполнение работ по ремонту водонапорной башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово (проект "Народный бюджет" - 2018 г. в Тульской области) (закупка № 0366200035618006020).

Извещение о поведении запроса котировок на выполнение работ по ремонту водонапорной башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово (проект "Народный бюджет" - 2018 г. в Тульской области) (далее – извещение о поведении запроса котировок) размещено 24.10.2018 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта – 361 205,81 рублей.

В извещении о проведении запроса котировок требование к обеспечению исполнения контракта не установлено.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок Номер закупки: 0366200035618006020 от 06.11.2018 по окончании срока подачи заявок на участие в данном запросе котировок было подано 2 (две) заявки.

На заседании Комиссии установлено, что заявка с порядковым номером 2 подана на участие в запросе котировок ООО «Графит».

Из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок следует, что по итогам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок котировочной комиссией принято решение о признании победителем в проведении запроса котировок участника закупки с порядковым номером заявки 2 – ООО «Графит»; предложение о цене контракта составило –281000,00 рублей. Участником запроса котировок, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после предложенных победителем запроса котировок условий, признано общество с ограниченной ответственностью «Строительное управление №2»; предложение о цене контракта составило – 361205,81 рублей.

В соответствии с частью 8 статьи 78 Закона протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок подписывается всеми присутствующими на заседании членами котировочной комиссии и в день его подписания размещается в единой информационной системе. Указанный

протокол составляется в двух экземплярах, один из которых остается у заказчика, другой в течение двух рабочих дней с даты подписания указанного протокола передается победителю запроса котировок с приложением проекта контракта, который составляется путем включения в него условий исполнения контракта, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок, и цены, предложенной победителем запроса котировок в заявке на участие в запросе котировок.

Частью 13 статьи 78 Закона установлено, что контракт может быть заключен не ранее чем через семь дней с даты размещения в единой информационной системе протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок и не позднее чем через двадцать дней с даты подписания указанного протокола.

Как установлено Комиссией, протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок от 06.11.2018 размещен в единой информационной системе 06.11.2018.

Вместе с тем Заказчиком в материалы дела не представлены документы, подтверждающие направление в адрес Общества протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок и проекта контракта. Однако в письменных пояснениях ООО «Графит» указало на факт получения 15.11.2018 посредством электронной почты проекта контракта.

Согласно части 13 статьи 78 Закона в случае, если победитель запроса котировок не представил заказчику подписанный контракт и выписку из единого государственного реестра юридических лиц или засвидетельствованную в нотариальном порядке копию такой выписки (для юридического лица), которые получены не ранее чем за шесть месяцев до даты размещения в единой информационной системе извещения о проведении запроса котировок, надлежащим образом заверенный перевод на русский язык документов о государственной регистрации юридического лица в соответствии с законодательством соответствующего государства (для иностранного лица) в срок, указанный в извещении о проведении запроса котировок, такой победитель признается уклонившимся от заключения контракта.

Из обращения администрации муниципального образования город Алексин следует, что в регламентированный Законом срок (до 26.11.2018) Заказчиком от ООО «Графит» не получены выписка из единого государственного реестра юридических лиц и проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени Общества.

В связи с вышеизложенным, 27.11.2018 Заказчиком был составлен протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта по результатам проведения запроса котировок на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту водонапорной

башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово (проект "Народный бюджет" - 2018 г. в Тульской области); указанный протокол размещен в единой информационной системе 27.11.2018.

Учитывая, что победитель электронного аукциона - ООО «Графит» был признан уклонившимся от заключения Контракта, Заказчиком 30.11.2018 заключен контракт с участником запроса котировок с порядковым номером заявки 1 – «Строительное управление №2», предложение о цене контракта, которого содержало лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных ООО «Графит».

Из письменных и устных пояснений ООО «Графит» следует, что Общество курьерской службой направлено в адрес Заказчика подписанный проект Контракта, однако по неизвестным причинам данные документы Заказчик не получил, в подтверждение указанного факта Обществом представлена в материалы дела ксерокопия заполненного Обществом бланка курьерской службы «Курьер Сервис Экспресс» на доставку заказного отправления в адрес Заказчика.

Так же в пояснениях ООО «Графит» ссылается на заключенный с ООО «Форсаж» 18.11.2018 договор субподряда, предметом которого является выполнение работ по ремонту водонапорной башни и замене участка трубопровода холодного водоснабжения в д. Борисово, который с точки зрения Общества подтверждает намерение Общества на заключение и исполнение Контракта.

По мнению Общества, вышеуказанные действия свидетельствуют об отсутствии умысла в уклонении от заключения Контракта. Причиной не заключения Контракта в срок, установленный Законом, послужили обстоятельства, не зависящие от действий Общества.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 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.

Пунктом 12 Правил ведения реестра предусмотрено, что рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 названных Правил, выносится решение.

Из системного толкования вышеприведенных положений следует, что порядок, установленный в пункте 12 Правил ведения реестра, применяется при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации об участниках закупок в двух случаях: когда участники закупок уклонились от заключения контрактов, либо имеется односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках в рамках Закона.

С другой стороны анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, 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 противоречие требованиям Закона, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем закупки и нарушающее права заказчика относительно условий

(выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

По общему правилу при привлечении лица к публично - правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления от 30.07.2001 № 13- П, от 21.11.2002 № 15 - П, Определения от 07.06.2001 № 139 -О, от 07.02.2002 № 16-О).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

По смыслу статьи 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.

Ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного контрольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Общества были направлены на умышленное уклонение от

заключения Контракта.

Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии сделать вывод о наличии в действиях ООО «Графит» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от заключения Контракта.

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, участвующими в деле лицами не представлено, Общество не может быть признано недобросовестным исполнителем в смысле приведенных выше положений Закона.

Таким образом, факт умышленного уклонения участника закупки - ООО «Графит» от заключения Контракта по итогам запроса котировок на заседании Комиссии не подтвержден.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную администрацией муниципального образования город Алексин в отношении общества с ограниченной ответственностью «Графит», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.