

Управление делами Губернатора и Правительства Челябинской области

454091, г. Челябинск,

пр. Ленина, 57

Индивидуальный предприниматель

«<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2903/2020

(№ РНП-74-442/2020)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10 декабря 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 11 декабря 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области (далее – заказчик) о включении Индивидуального предпринимателя «<...>» (далее – ИП «<...>» индивидуальный предприниматель, участник закупки, победитель электронного аукциона) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку снегоуборочного хозяйственного инвентаря (извещение № 0169200000820000177) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области «<...>», действующего на основании доверенности № 03-01-01-08/2373 от 08.09.2020;

- ИП «<...>».

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) 03.12.2020 поступило обращение Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП «<...>» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку снегоуборочного хозяйственного инвентаря (извещение №0169200000820000177).

Согласно представленным документам извещение о проведении электронного аукциона опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 06.11.2020 в 11:01.

Начальная (максимальная) цена контракта на поставку снегоуборочного хозяйственного инвентаря – 224 774,81 рублей.

Протокол рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе 0169200000820000177 от 17.11.2020.

Протокол проведения электронного аукциона от 18.11.2020.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по результатам проведенного электронного аукциона составило 47,44%.

Протокол подведения итогов электронного аукциона 0169200000820000177 от 19.11.2020.

Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 02.12.2020.

Согласно материалам дела, в соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона 0169200000820000177 от 19.11.2020 победителем электронного аукциона признан участник закупки ИП «<...>». В связи с тем, что участник закупки, подписав контракт, представил обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии, которая не соответствовала требованиям к банковской гарантии, установленным законодательством о контрактной системе и документации о закупке, заказчиком отказано в принятии банковской гарантии и ИП «<...>» признан уклонившимся от заключения контракта.

Заслушав пояснения, изучив представленные сторонами документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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.

В силу части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией об электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Согласно части 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе (часть 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе).

Частью 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

Исходя из требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком 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 такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта). При этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Частями 1, 2 статьи 37 Закона о контрактной системе установлено, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта

составляет более чем пятнадцать миллионов рублей и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса).

Если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 статьи 37 Закона о контрактной системе, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 0169200000820000177 от 19.11.2020 победителем электронного аукциона признан участник закупки Индивидуальный предприниматель «<...>».

Проект контракта размещен заказчиком 24.11.2020.

Регламентированный срок подписания контракта участником 30.11.2020 23:59.

Проект контракта, подписанный победителем, размещен 30.11.2020. Одновременно с подписанием контракта ИП «<...>» представлена банковская гарантия от 01.12.2020 № 1802356, выданная ПАО «Совкомбанк».

Согласно реестру банковских гарантий, 01.12.2020 размещены сведения о банковской гарантии, выданной ИП «<...>»

Сведения от 01.12.2020 б/н об отказе принять банковскую гарантию содержат следующие основания отказа принять банковскую гарантию. Согласно требованиям части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе. Частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе определен исчерпывающий перечень оснований для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком, а именно: 1) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий; 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 статьи 45 Закона о контрактной системе; 3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Согласно пункту 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна содержать, в

том числе обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией. Обязательства принципала установлены заказчиком в пункте 6.1.4 проекта контракта, а именно: «По настоящему контракту обеспечиваются требования «Государственного заказчика» об уплате неустойки, а также о возмещении убытков (за исключением упущенной выгоды)». Разделом 28 аукционной документации предусмотрено: «Обеспечение исполнения контракта предоставляется на весь объем предусмотренных контрактом обязательств».

Представленная ИП «<...>» банковская гарантия № 1802356 от 01.12.2020 обеспечивает следующие обязательства принципала: 2.1. Обязательства уплатить суммы неустоек (штрафов, пеней), предусмотренных контрактом; 2.2. Обязательства уплатить суммы убытков (за исключением упущенной выгоды) в случае расторжения контракта по причине его неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом; 2.3. Обязательства по возврату аванса (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса).

Представленная банковская гарантия не покрывает все обязательства принципала, предусмотренные пунктом 6.1.4 проекта контракта, а значит, не соответствует аукционной документации. Обязательства принципала по государственному контракту, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией, в указанной банковской гарантии в нарушение пункта 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе отсутствует. Аналогичные выводы содержатся в решении Архангельского УФАС России от 20.04.2016 № 04-05/2059. Также согласно пункту 6 банковской гарантии: «Требование платежа по гарантии должно быть получено гарантом до истечения срока действия Гарантии». Таким образом, пункт 6 банковской гарантии связывает исполнение требования об уплате денежной суммы с датой получения гарантом такого требования, в то время часть 3 статьи 45 Закона о контрактной системе связывает исполнение требования с датой его направления. Аналогичные выводы содержатся в Постановлении Арбитражного суда Московского округа от 15.10.2019 № Ф05-16573/2019 по делу № А40-297269/2018.

Индивидуальным предпринимателем «<...>» при заключении контракта по результатам электронного аукциона на основании пунктов 2 и 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе, представлено ненадлежащее обеспечение исполнения контракта, которое не соответствует требованиям Закона о контрактной системе, в связи с чем, Управлением делами Губернатора и Правительства Челябинской области отказывает ИП «<...>» в принятии банковской гарантии.

Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта б/н от 02.12.2020.

Таким образом, обеспечение исполнения контракта по рассматриваемому электронному аукциону участником закупки одновременно с подписанием контракта (30.11.2020) не представлено.

Вместе с тем, согласно реестру банковских гарантий банковская гарантия № 1802356 от 01.12.2020, информация о ней включены в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе.

Комиссия антимонопольного органа отмечает действия Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области по признанию ИП «<...>» уклонившимся от заключения контракта (в части составления протокола

признания уклонившимся) надлежащим исполнением требований законодательства о контрактной системе, поскольку на дату подписания индивидуальным предпринимателем проекта контракта, направленного заказчиком, банковская гарантия не соответствовала требованиям аукционной документации, статье 45 Закона о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

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 о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих 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 Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П).

В рассматриваемой закупке ИП «<...>» предприняты меры, направленные на заключение и исполнение контракта. Так, контракт подписан, фактически индивидуальный предприниматель представил банковскую гарантию № 1802356 от 01.12.2020, содержащуюся в реестре банковских гарантий под номером 01Q27453148664200026.

Принимая во внимание указанные факты в совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющихся в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Управлением делами Губернатора и Правительства Челябинской области, в отношении Индивидуального предпринимателя «<...>» (ИНН «<...>») в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»