РЕШЕНИЕ № РНП – 03/10-2016

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«8» февраля 2016 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<…>, председателя комиссии,

<…>, члена Комиссии,

<…>, члена Комиссии,

в присутствии:

- ИП Ж. <…>. (далее – участник закупки),

- представителя ГКУ «Хозяйственно-транспортный комплекс Администрации Главы Республики Бурятия» (далее – Заказчик, ГКУ «ХТК АГП РБ») – <…> (доверенность от 08.02.2016 № 014),

рассмотрев обращение ГКУ «ХТК АГП РБ» (вх. от 26.01.2016 № 347) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ИП Ж. в связи с уклонением от заключения контракта по итогам электронного аукциона на выполнение работ по ручной и механизированной уборке территорий и крыш административных зданий, номер извещения – 0102200001615005529), и в результате осуществления внеплановой проверки в соответствии с пунктом б части 3 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

1) Дата размещения на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru извещения о проведении Аукциона – 27.11.2015.

2) Начальная (максимальная) цена контракта – 7 317 433,20 рублей.

3) На участие в Аукционе подано 4 (четыре) заявки от участников закупки.

4) По результатам рассмотрения вторых частей заявок все четыре заявки признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе.

5) победителем аукциона признана заявка № 2 (ИП Ж.), ценовое предложение которой составило 2 268 404,04 рублей, снижение начальной (максимальной) цены на 31 %.

Из обращения Заказчика следует, что ИП Ж. признана уклонившейся от заключения государственного контракта по причине того, что 30.12.2015 года в качестве обеспечения исполнения государственного контракта была направлена банковская гарантия, в ходе проверки которой информация о ней в реестре банковских гарантий не найдена.

31.12.2015 года контракт и банковская гарантия отклонены Заказчиком по причине отсутствия представленного обеспечения в реестре банковских гарантий и с электронной площадки приходит уведомление об истечении 13- дневного срока для направления протокола разногласий (часть 13 статьи 70 Закона о контрактной системе).

12.01.2016 года заказчиком оформлен протокол отказа от заключения контракта.

25.01.2016 года контракт подписан со вторым участником ООО «БайкалКомСервис».

ИП Ж. сложившуюся ситуацию объясняет тем, что сумма, которую необходимо внести в качестве обеспечения исполнения контракта является существенной. Свободных денежных средств у Индивидуального предпринимателя нет в связи со сложной экономической ситуацией в стране. Попытки получить банковскую гарантию в банках нашего города не увенчались успехом. Как устно объясняли сотрудники банков, для получения банковской гарантии необходимо иметь достаточный доход не менее 300 тыс. рублей в месяц. Кроме того, просила учесть положительный опыт исполнения контрактов в 2015 году.

На основании изложенного просит не включать сведения об Индивидуальном предпринимателе в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения контракта и проведения на основании части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки установила следующее.

Статьей 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупок, уклонившихся от заключения контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими контрактов.

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 необходимую информацию.

Контракт со вторым участником заключен 25.01.2016, сведения в Бурятское УФАС поступили 26.01.2016, в установленные законодательством о контрактной системе сроки.

В течение десяти рабочих дней уполномоченный на осуществление контроля в

сфере закупок федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника закупки от заключения контракта. В случае подтверждения факта уклонения участника от заключения контракта уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок федеральный орган исполнительной власти осуществляет размещение сведений в реестре недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней со дня подтверждения указанного факта (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Признание участника закупки уклонившимся от заключения государственного контракта является в соответствии со статьей 104 Закона о размещении заказов одним из двух оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в аукционах, административным органом наряду с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник размещения заказа отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ИП Ж., выраженного в умышленном не подписании контракта.

Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Индивидуального предпринимателя, а также копиями представленных документов.

Как установлено на заседании Комиссии Бурятского УФАС России победителем аукциона признана заявка № 2 – ИП Ж. с ценой исполнения государственного контракта – 2 268 404,04 рублей, снижение начальной (максимальной) цены на 31 %.

ИП Ж. признана уклонившейся от заключения государственного контракта по причине того, что в качестве обеспечения исполнения государственного контракта была направлена банковская гарантия, в ходе проверки которой информация о ней в реестре банковских гарантий не найдена.

Согласно части 13 статьи 70 Закона о контрактной системе 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).

Из пояснений Индивидуального предпринимателя следует, что <...> факт представления банковской гарантии, сведения о которой не содержатся в Реестре банковских гарантий, объясняет тем, что сумма, которую необходимо внести в качестве обеспечения исполнения контракта является для нее существенной. Свободных денежных средств у Индивидуального предпринимателя нет в связи со сложной экономической ситуацией в стране. Попытки получить банковскую гарантию в банках нашего города не увенчались успехом. Как устно объясняли сотрудники банков, для получения банковской гарантии необходимо иметь достаточный доход не менее 300 тыс. рублей в месяц.

Принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП Ж. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе, а также является явно несоразмерным характеру допущенного ИП Ж. нарушения.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

1. Сведения об Индивидуальном предпринимателе Ж. *(ИНН <...>, место нахождения: <...>)* в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.