

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

16 января 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>

<...>

<...>

- представленные казенным учреждением Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» (далее – КУ Омской области «УДХ Омской области», заказчик) сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» (далее – ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ», Общество, победитель, подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Подъезд к с. Глухониколаевка (выборочно) в Нижнеомском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717001149, идентификационный код закупки 172550205024455030100102830014211244) (далее – электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителей:

Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 04.09.2017 № 86);

заказчика – <...> (доверенность от 17.08.2017 № 97), <...> (доверенность от 18.10.2017 № 117);

Общества – <...> (доверенность от 31.12.2017), <...> (без доверенности),

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. от 25.12.2017 № 10374, вх. от 25.12.2017 № 10375) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» от

заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 09.11.2017 на официальном сайте на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение № 0152200004717001149 о проведении электронного аукциона (далее – извещение) и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 6464463,51 руб.

16.11.2017 размещено разъяснение положений документации об электронном аукционе.

27.11.2017 размещен протокол рассмотрения первых частей заявок, в котором указано, что на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 01.12.2017 в электронном аукционе принял участие один участник с порядковым номером заявки 2, предложивший цену контракта 6432141,29 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 0,5%.

Согласно протоколу подведения итогов от 05.12.2017 заявка единственного участника ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе; на основании части 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся, победителем признано ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» с ценой контракта 6432141,29 руб.

05.12.2017 протокол подведения итогов размещен на официальном сайте ЕИС.

Из информации, представленной электронной торговой площадкой ООО «РТС-тендер» (вх. от 27.12.2017 № 10509э), на запрос Омского УФАС России (исх. от 26.12.2017 № 10592э) о хронологии действий заказчика и ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ», связанных с заключением контракта по аукциону №, 0152200004717001149, следует:

11.12.2017 заказчиком прикреплен файл проекта контракта и направлен победителю на подпись.

12.12.2017 опубликован протокол разногласий по проекту контракта.

13.12.2017 заказчиком вновь направлен на подпись проект контракта победителю.

15.12.2017 победителем в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия и подписан проект контракта.

18.12.2017 истек 13-дневный срок для размещения протокола разногласий.

18.12.2017 заказчиком составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта, который в тот же день размещен заказчиком на официальном сайте ЕИС.

2. Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения представителей сторон, в результате проверки фактов представленных заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» не подлежат включению в реестр, исходя из следующего.

Согласно [части 8 статьи 69](#) Федерального закона о контрактной системе результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе.

Комиссия установила, что в соответствии с требованиями указанной нормы Федерального закона о контрактной системе протокол подведения итогов аукциона был размещен на официальном сайте 05.12.2017.

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

На основании части 4 статьи 70 Федерального 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.

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в

единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с [частью 4](#) настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

На основании части 13 статьи 70 Федерального 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).

Поскольку протокол подведения итогов электронного аукциона был размещен на официальном сайте ЕИС 05.12.2017, то последним регламентированным днем срока подписания проекта контракта победителем электронного аукциона являлось 18.12.2017.

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

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 (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской

гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В силу части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе 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 3 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе, в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать следующую информацию: размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

Пунктом «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» извещения № 0152200004717001149 предусмотрено следующее: «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению - установлены в соответствии с разделом 28 документации об электронном аукционе. Информация о банковском сопровождении контракта - не установлено (в соответствии с разделом 29 документации об электронном аукционе)».

В подпункте 2.1.5 пункта 2.1 раздела 28 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» документации об аукционе указано: «2.1.5. Срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев».

В силу части 5 статьи 45 Федерального 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.

При этом частью 6 указанной статьи установлено, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;
- 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).

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 (часть 7 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе).

Из представленных материалов дела следует, что 15.12.2017 заказчиком получен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта - банковская гарантия № 684242 от 14.12.2017, выданная ООО Банк «СКИБ» (далее – банковская гарантия № 684242 от 14.12.2017).

При проверке представленной Обществом банковской гарантии заказчиком установлено её несоответствие требованиям извещения № 0152200004717001149 и документации об электронном аукционе, в связи с чем заказчиком было принято решение об отказе в принятии банковской гарантии № 684242 от 14.12.2017. Посредством направления 18.12.2017 письма заказчиком (исх. от 18.12.2017 № 04-10/3498) по адресу электронной почты Общества tornus85@mail.ru и заказным письмом (номер почтового идентификатора 64409918125863) Общество было извещено об отказе в принятии банковской гарантии.

18.12.2017 заказчиком составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта, в котором в качестве основания для отказа заказчиком указано следующее: «Несоответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Закона 44-ФЗ). В связи с признанием участника уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 5 ст. 96 Закона 44 – ФЗ (непредоставление обеспечения исполнения контракта). В соответствии с п.5 ч.2 ст. 45 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - № 44-ФЗ) банковская гарантия должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требования ст. 96 № 44-ФЗ.

В соответствии с ч.1 ст.96 № 44-ФЗ Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта. Пунктом 2.1.5. раздела 28 документации об электронном аукционе (Идентификационный код закупки: 172550205024455030100102830014211244) установлено требование, срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев (29 ноября 2018 года).

Представленная банковская гарантия не соответствует вышеуказанному требованию, а именно срок действия банковской гарантии по 31.01.2018 (включительно), в связи с чем Учреждением на основании п.п. 2, 3 ч. 6 ст. 45 № 44-ФЗ принято решение об отказе в принятии банковской гарантии».

На заседании Комиссии, представителем заказчика даны пояснения о том, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев, при этом для расчета срока действия банковской гарантии использовалась информация о сроке выполнения работ, содержащаяся в документации об электронном аукционе.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального 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.

По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

В целях проверки фактов указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» заказное письмо (исх. № 03-10591э от 26.12.2017) с предложением о представлении в срок не позднее 11.01.2018 письменных

пояснений на обращение заказчика о включении сведений в реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 16.01.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом были представлены (вх. № 291 от 16.01.2018) письменные пояснения, в том числе:

«Общество не уклонялось от заключения контракта, предоставленная банковская гарантия не является недействительной и гарантирует иные обязательства Общества.

Общество предприняло все меры для урегулирования данного разногласия и предложила варианты решения. Заказчик в одностороннем порядке в нарушение сроков принял решение о не заключении контракта с обществом. Банковская гарантия, выданная сроком меньшим, чем срок исполнения обеспечения обязательств, не может быть признана недействительной, заказчик обязан был заключить договор».

К письменным пояснениям Обществом приложены следующие документы:

- копия письма ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» от 19.12.2017 в адрес заказчика с просьбой согласовать новую банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту;

- копия ответа заказчика (исх. от 25.12.2017 № 04-10/3864) на письмо ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» от 19.12.2017 о невозможности согласования новой банковской гарантии.

На заседании Комиссии представителем Общества были даны пояснения о том, что намерения уклониться от заключения контракта Общество не имело. И после того, как Обществу стало известно, что банковская гарантия не соответствует требованиям документации, Общество направило в адрес заказчика письмо с предложением о согласовании новой банковской гарантии в продолжение действующей банковской гарантии.

При этом Комиссия отмечает, что на основании части 13 статьи 70 Федерального 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).

Протокол подведения итогов электронного аукциона был размещен на официальном сайте ЕИС 05.12.2017, соответственно 13-дневный срок для направления протокола разногласий и подписания контракта истекал 18.12.2017 в 24:00 час.

Комиссия считает, только 19.12.2017 ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» могло быть признано уклонившимся от заключения контракта.

Однако в нарушение части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе, т.е. до истечения процессуального срока для направления победителем протокола разногласий и подписания контракта, 18.12.2017 заказчиком был подписан протокол отказа от заключения контракта с победителем, который в этот же день был размещен на официальном сайте ЕИС.

Таким образом, заказчиком было нарушено право победителя на исправление или замену представленного им обеспечения исполнения контракта (банковской гарантии) до окончания отведенного заказчику срока рассмотрения банковской гарантии и подписания контракта, в связи с чем сведения об ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» не подлежат включению в реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» (ИНН 5509008724, КПП 550901001, ОГРН 1155543012668, <...>), о директоре общества с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» <...> (ИНН <...>), участниках общества с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» <...> (ИНН <...>), <...> (ИНН <...>), <...> (ИНН <...>), <...> (ИНН <...>), представленные в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Подъезд к с. Глухониколаевка (выборочно) в Нижнеомском муниципальном районе Омской области (идентификационный код закупки 172550205024455030100102830014211244, извещение № 0152200004717001149), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях казенного учреждения Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» нарушение требований части 13 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе.

3. По факту выявленных нарушений передать материалы должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

<...>

Председатель Комиссии

.....

<...>

Члены Комиссии:

<...>