

Министерство экологии Челябинской области

454009, г. Челябинск,

ул. Кирова, 114

Общество с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ»

620026, г. Екатеринбург,

ул. Библиотечная, 50А, оф. 1

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2258/2019

(РНП-74-432/2019)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 14 ноября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 18 ноября 2019 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 Министерства экологии Челябинской области (далее – заказчик) о включении) Общества с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ» (далее – ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ», участник закупки), его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска (извещение № 0169200000519000058) (далее – конкурс, закупка), в присутствии:

- представителей Министерства экологии Челябинской области «<...>», начальника отдела контрактной службы «<...>», начальника отдела предупреждения вредного воздействия вод «<...>», действующих на основании доверенностей № 4 от 01.01.2019, №№ 133, 134 от 13.11.2019,

- представителей ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» «<...>», генерального директора «<...>», действующих на основании доверенности № 86 от 11.11.2019, приказа № 3-1, протокола № 4 от 31.01.2018.

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) 08.11.2019 поступило обращение Министерства экологии Челябинской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска (извещение №0169200000519000058).

Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме опубликовано заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 26.08.2019 в 16:37.

Начальная (максимальная) цена контракта на разработку проектной документации по восстановлению и экологической реабилитации реки Миасс в черте города Челябинска – 12 266 666,67 рублей.

Согласно сведениям, размещенным в плане-закупок (№201901692000005002), закупка осуществляется в рамках Государственной программы Челябинской области «Охрана окружающей среды Челябинской области» на 2018 - 2025 годы (постановление Правительства Челябинской области от 02.11.2017 г. №573-П), КБК 0990406433G8431124422600040.

Протокол рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0169200000519000058 от 18.09.2019.

Протокол рассмотрения и оценки вторых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0169200000519000058 от 14.10.2019.

Протокол подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №0169200000519000058 от 14.10.2019.

Протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта (№0169200000519000058) от 05.11.2019.

Согласно материалам дела, в соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №0169200000519000058 от 14.10.2019, порядковый номер <...> присвоен заявке участника закупки Общество с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ». 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 ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» признано 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.

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 открытого конкурса в электронной форме №0169200000519000058 от 14.10.2019 порядковый номер <...> присвоен заявке участника закупки Общество с ограниченной ответственностью «МОСТСИТИПРОЕКТ» (идентификационный номер заявки 105871797); порядковый номер <...> присвоен заявке участника закупки Общество с ограниченной ответственностью «НИЭП» (идентификационный номер заявки 105835664).

Проект контракта в адрес победителя закупки направлен заказчиком 29.10.2019.

Регламентированный срок подписания контракта участником 05.11.2019 23:59.

Контракт подписан участником закупки 30.10.2019 15:21:12 (МСК).

Из представленных в материалы дела заказчиком информации и документов следует, что к подписанному проекту контракта ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» прикрепило Банковскую гарантию № 113346 от 30.10.2019.

Как пояснили на заседании Комиссии представители заказчика, указание в пункте 2 Банковской гарантии № 113346 от 30.10.2019 на то, что настоящая гарантия не обеспечивает возврат уплаченных бенефициаром принципалу авансовых платежей по контракту, не соответствует требованиям Закона о контрактной системе и информационной карты документации о закупке. А именно, в силу пункта 2 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией. Согласно пункту 25 информационной карты открытого конкурса в электронной форме обеспечение исполнения государственного контракта обеспечивает исполнение всех обязательств подрядчика, предусмотренных государственным контрактом и (или) законодательством, в том числе, исполнение обязательств по уплате неустойки (пени, штрафа), обязательств по возврату уплаченных денежных средств (аванса, оплаты работы), возмещению убытков, возмещению вреда, причиненного вследствие недостатков работ.

На основании изложенного, заказчиком принято решение о признании участника открытого конкурса в электронной форме (извещение №0169200000519000058) уклонившимся от заключения контракта, которое оформлено протоколом от 05.11.2019. Протокол признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта (№ 0169200000519000058) от 05.11.2019 опубликован в ЕИС 05.11.2019 15:44 (МСК+2).

Таким образом, обеспечение исполнения контракта по рассматриваемому открытому конкурсу участником закупки одновременно с подписанием контракта (30.10.2019) не представлено.

Однако, из представленных ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» в материалы дела информации и документов следует, что Банковская гарантия № 113346 от 30.10.2019 размещена в реестре банковских гарантий. Указанное обстоятельство подтверждается выпиской от 31.10.2019 (уникальный номер реестровой записи 0382745313577819002502). Кроме того, 01.11.2019 Общество во исполнение контракта по рассматриваемой закупке заключило договор № 152-ИИ1/2019 на выполнение инженерных изысканий. Необходимо отметить, что об отказе заказчика в принятии банковской гарантии ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» узнало из протокола признания участника открытого конкурса в электронной форме уклонившимся от заключения контракта от 05.11.2019.

При этом, участник закупки предпринимал действия, направленные на замену банковской гарантии на банковскую гарантию с условиями, соответствующими законодательству о контрактной системе и документации о закупке. Согласно информационному письму АО КБ Модульбанк, последний подтверждает, что 16.10.2019 в систему bg.modulbank.ru поступила заявка № 113346 от ООО «МостСитиПроект» 6678007011 по закупке 0169200000519000058. Параметры заявки были следующими: «Сумма БГ 2 925 000 руб. Срок до 31.01.2021 года. Авансирование предусмотрено. Бесспорное списание предусмотрено». Выпуск БГ

№ 113346 был осуществлен 30.10.2019. Дополнительное соглашение банк выпустил 06.11.2019 с учетом внесения замечаний касательно пункта про авансирование. Банк выпустил БГ+доп. соглашение в соответствии с параметрами аукционной документации. Согласно представленной выписке из реестра банковских гарантий от 12.11.2019 измененная информация о выданной банковской гарантии содержится в реестре банковских гарантий под уникальным номером реестровой записи 0382745313577819002504.

Кроме того, проект банковской гарантии направлялся Обществом на согласование заказчику по электронной почте 24.10.2019, повторно 29.10.2019. На указанные сообщения Министерство экологии Челябинской области сообщило ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» письмом по электронной почте от 31.10.2019, что в соответствии со статьей 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки обеспечения исполнения контракта. Исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Комиссия антимонопольного органа отмечает действия Министерства экологии Челябинской области по признанию ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» уклонившимся от заключения контракта (в части составления протокола признания уклонившимся) надлежащим исполнением требований законодательства о контрактной системе, поскольку на дату подписания Обществом проекта контракта, направленного заказчиком, банковская гарантия не соответствовала требованиям документации открытого конкурса в электронной форме.

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 ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» предприняты меры, направленные на заключение и исполнение контракта. Так, контракт подписан, фактически Общество обратилось в банк за выдачей банковской гарантии, соответствующей требованиям документации о закупке, предприняло действия, направленные на исполнение контракта, осуществило попытку заменить банковскую гарантию на соответствующую, о чем свидетельствует выписка из реестра банковских гарантий от 12.11.2019.

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

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 96, 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Министерством экологии Челябинской области, в отношении ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МОСТСИТИПРОЕКТ» (ИНН 6678007011) 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 «<...>»«<...>»