

Решение №РНП-48-16с/16

по результатам контрольного мероприятия

07 апреля 2016 года

г. Липецк

На основании Приказа Липецкого УФАС России от 01.12.2015 №390, ст.99, ст.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), Комиссией Липецкого УФАС России в составе:

Председатель: Л.А. Черкашина — вр.и.о. руководителя управления,

Члены Комиссии: Т.Н. Ролдугина — начальник отдела контроля закупок, торгов и органов власти,

Т.С. Рябкова – заместитель начальника отдела контроля закупок, торгов и органов власти,

проведено контрольное мероприятие по информации, поступившей от заказчика - Управление жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области по факту уклонения единственного участника аукциона -ООО «Эксклюзив-строй» от заключения контракта на приобретение жилых помещений (квартир), по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукцион).

Проверка проведена в присутствии представителей:

- заказчика: Управление жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области- <...> (доверенность б/н от 06.04.2016), <...> (доверенность б/н от 06.04.2016),

- уполномоченного органа: Управление по размещению госзаказа Липецкой области- <...> (доверенность б/н от 07.04.2016),

- ООО «Эксклюзив-строй»: <...> (директор).

Проверка начата 05.04.2016, **окончена** 07.04.2016.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл.Плеханова, д.1.

Контрольным мероприятием установлено:

В Липецкое УФАС России, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, 04.04.2016 года от заказчика - Управление жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области (далее по тексту– заказчик) поступила информация, согласно которой, единственный участник электронного аукциона - ООО «Эксклюзив-строй» направил заказчику подписанный проект контракта, а также, в качестве обеспечения исполнения контракта, банковскую гарантию №0045151, выданную 25.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк», срок

действия которой не превышает срок действия контракта, что не соответствует требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе. В связи с этим, заказчиком принято решение о признании ООО «Эксклюзив-строй» уклонившимся от заключения вышеуказанного контракта и сведения об этом участнике подлежат внесению в реестр недобросовестных поставщиков, на основании действующего законодательства о контрактной системе.

Данный факт был полностью поддержан представителями заказчика, присутствующими при проведении внеплановой проверки, проводимой Комиссией Липецкого УФАС России.

Присутствующий на проведении контрольного мероприятия представитель ООО «Эксклюзив-строй», по существу рассматриваемого дела пояснил, что в результате технической ошибки заказчику вместе с подписанным проектом контракта была направлена банковская гарантия, срок действия которой не превышал срок действия контракта, т.е. не соответствующая требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе. В то же время, обществом были совершены действия, направленные на заключение контракта, в частности: предоставлена заказчику 05.04.2016 надлежащая банковская гарантия, сведения о которой размещены в реестре банковских гарантий и подписанный на бумажном носителе проект контракта.

Комиссия Липецкого УФАС России, в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, **установила:**

Электронный аукцион на приобретение жилых помещений (квартир) (реестровый номер <...>) проводился уполномоченным органом - Управлением по размещению госзаказа Липецкой области.

Приказом начальника управления по размещению госзаказа Липецкой области от 24.02.2016 №290-А принято решение об осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона и о создании аукционной комиссии.

Документация о проведении электронного аукциона и извещение №0146200002016000241 размещены на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Дата и время окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе — 18.03.2016, 09 часов 00 минут. Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе — 21.03.2016. Дата проведения электронного аукциона — 24.03.2016.

Пунктом 26 аукционной документации заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта, в соответствии с которым: «...Размер обеспечения исполнения контракта составляет 5% начальной (максимальной) цены контракта, указанной в настоящей документации. В случае, если предложенная участником электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, указанной в настоящей документации, участник электронного аукциона, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений [статьи 37](#) Закона о контрактной системе. *Исполнение контракта может*

обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на счет заказчика, указанный в настоящей документации, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц».

Согласно протокола [рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 21.03.2016 №0146200002016000241-1](#), Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что на участие в электронном аукционе была подана 1 заявка от участника аукциона (ООО «Эксклюзив-строй»), при рассмотрении которой аукционной комиссией уполномоченного органа принято решение о признании данной заявки соответствующей требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе, а также о признании электронного аукциона несостоявшимся. Таким образом, на основании вышеизложенного, заказчиком было принято решение о заключении контракта с единственным участником электронного аукциона - ООО «Эксклюзив-строй».

Указанный протокол размещен заказчиком 21.03.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [и на сайте ЗАО «Сбербанк-АСТ» по адресу в сети интернет: <http://www.sberbank-ast.ru>](#).

Согласно ч.9 ст.70 Закона о контрактной системе, контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона.

Регламентированный оператором электронной площадки срок подписания проекта контракта участником аукциона был установлен - 29.03.2016.

В соответствии с ч.2 ст.70 Закона о контрактной системе, 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.

Исходя из представленных заказчиком сведений, полученных с электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ», а также согласно его пояснений установлено, что заказчик разместил проект контракта на указанной электронной площадке - 24.03.2016.

28.03.2016 единственным участником электронного аукциона- ООО «Эксклюзив-строй» был подписан проект контракта и направлен заказчику вместе с обеспечением исполнения контракта в виде банковской гарантии №0045151, выданной 25.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк».

Как установлено, данная банковская гарантия, предоставленная вышеуказанным участником, действует по 16.05.2016.

Согласно ч.3 ст.96 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. *Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.*

Руководствуясь указанной выше нормой закона, в п.26 аукционной документации установлено требование о том, что *срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.*

А согласно п.10.1 контракта, являющегося приложением №2 к аукционной документации, установлено, что настоящий контракт вступает в силу с момента его заключения и *действует до 31.12.2016.*

Таким образом, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, банковская гарантия №0045151, выданная 25.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк» и представленная ООО «Эксклюзив-строй» в качестве обеспечения исполнения контракта, содержит срок действия, который не превышает срок действия контракта, тем самым не соответствует требованиям п.26 аукционной документации и ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является также: несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в [частях 2 и 3](#) настоящей статьи. А п.5 ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать: срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44 и 96](#) настоящего Федерального закона.

Таким образом, как установлено, комиссия заказчика, рассмотрев полученную от оператора электронной площадки банковскую гарантию №0045151, выданную 25.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк» и установив, что она *действует по 16.05.2016, и тем самым не соответствует требованиям ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе, правомерно отклонила ее.*

Согласно ч.5 ст.96 Закона о контрактной системе, 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.

Таким образом, представление ООО «Эксклюзив-строй» безотзывной банковской гарантии №0045151, выданной 25.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк» (содержащей срок действия, который не превышает срок действия контракта и, тем самым, не соответствующей требованиям п.26 аукционной документации и ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе), привело к невозможности заключения

контракта с заказчиком.

04.04.2016 заказчиком сформирован и размещен на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок протокол об уклонении победителя от заключения контракта.

05.04.2016 ООО «Эксклюзив-строй» направило в адрес заказчика письмо (исх. №26 от 01.04.2016), содержащее в качестве приложения банковскую гарантию №0045151/1, выданную 31.03.2016 ПАО «Объединенный Кредитный Банк», сведения о которой размещены в реестре банковских гарантий и подписанный на бумажном носителе проект контракта.

Рассмотрев обстоятельства дела, учитывая имеющиеся в деле доказательства, Комиссия Липецкого УФАС России в результате проверки факта уклонения ООО «Эксклюзив-строй» от заключения контракта с Управлением жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области приходит к выводу, что основания для включения сведений об указанном выше обществе в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

По смыслу Закона о контрактной системе, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), **выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.**

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе основывается на положениях Конституции РФ, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.1, п.2 ст.401 ГК РФ, лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Как было установлено Комиссией Липецкого УФАС России при проведении контрольного мероприятия, действия, совершенные ООО «Эксклюзив-строй», содержат признаки добросовестности и свидетельствуют о том, что воля данного участника была направлена на заключение контракта с заказчиком, а также свидетельствуют об отсутствии намерений в уклонении от заключения контракта. Доказательства, неоспоримо свидетельствующие об уклонении ООО «Эксклюзив-строй» от подписания проекта контракта с заказчиком, отсутствуют.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение (уклонение от заключения контракта), влекущей возложение на

него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в осуществлении закупок), то есть является мерой юридической ответственности.

Применительно к рассматриваемым правоотношениям, отсутствие умысла участника уклониться от подписания контракта, является одним из обстоятельств, исключающих возможность наступления неблагоприятных последствий, поскольку свидетельствует об отсутствии самого неправомерного поведения.

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что ООО «Эксклюзив-строй» предпринимались усилия по подписанию проекта контракта, предоставлению исполнения обеспечения контракта, чему были представлены доказательства.

При таких обстоятельствах, включение ООО «Эксклюзив-строй» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей, ведения такого реестра, а также является явно несоразмерным характеру допущенного им нарушения.

Таким образом, оснований для признания факта уклонения единственного участника аукциона от заключения контракта вследствие недобросовестного поведения, с учетом, имеющихся в материалах дела документов, направленных в Липецкое УФАС России как заказчиком, так и участником аукциона, у Комиссии не имеется.

Более того, как пояснили представители заказчика, условия, которые предложил данный участник электронного аукциона, заказчика устраивают, и он не возражает заключить контракт с ООО «Эксклюзив-строй».

В связи с изложенным, исходя из обстоятельств дела, учитывая имеющиеся в деле доказательства, представленные ООО «Эксклюзив-строй» и признаки добросовестности в его действиях, а также то, что заказчик не настаивает на включении в реестр недобросовестных поставщиков данного участника аукциона и потребность в приобретении жилых помещений (квартир) у заказчика еще осталась, ООО «Эксклюзив-строй» было предложено заказчику заключить контракт, заказчик не возражал против данного предложения.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Липецкого УФАС России, руководствуясь ст. 99, ст. 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:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения об участнике аукциона – Обществе с ограниченной ответственностью «Эксклюзив-строй» <...>, так как факта умышленного уклонения данного участника аукциона от заключения контракта на приобретение жилых помещений (квартир), по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>), не установлено.

2. Выдать предписание: заказчику - Управление жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области и участнику аукциона - ООО «Эксклюзив-строй» совершить действия, предусмотренные ст.70 Закона о контрактной системе, оператору электронной площадки - ЗАО «Сбербанк - АСТ» обеспечить техническую возможность исполнения предписания.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ №РНП-48-16с/16

07 апреля 2016 года

г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: Л.А. Черкашина;

Члены Комиссии: Т.Н. Ролдугина, Т.С. Рябкова,

по результатам проведения контрольного мероприятия по факту уклонения единственного участника аукциона - ООО «Эксклюзив-строй» от заключения контракта на приобретение жилых помещений (квартир), по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>), и на основании Решения №РНП-48-16с/16 от 07.04.2016,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Заказчику - Управление жилищно-коммунального хозяйства Липецкой области совершить действия, направленные на заключение контракта и предусмотренные ст.70 Закона о контрактной системе, **в срок до 28.04.2016.**

2. Участнику аукциона - Обществу с ограниченной ответственностью «Эксклюзив-строй» совершить действия, направленные на заключение контракта и предусмотренные ст.70 Закона о контрактной системе, **в срок до 28.04.2016.**

3. Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк - АСТ», **в срок до 28.04.2016,** предоставить техническую возможность для заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на приобретение жилых помещений (квартир) (реестровый номер <...>).

4. В трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов,

подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.