

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-20-2019

22.04.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:<...>

при участии представителя заказчика – <...> (дов. №2482/001-7 от 19.04.2019), представителя ООО «Сервер Молл» - <...> (дов. №78 АБ 6456089 от 16.04.2019), рассмотрела материалы, поступившие от Правительства Магаданской области о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Сервер Молл», в связи с уклонением участника от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация серверной инфраструктуры Центра обработки данных Правительства Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, оценки действий заказчика и подрядчика при исполнении и расторжении контракта и проверки факта недобросовестности подрядчика на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 27.02.2019 заказчиком – Правительством Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация серверной инфраструктуры Центра обработки данных Правительства Магаданской области» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта **6 262 420,00** рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 15.03.2019 17:30, дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 18.03.2019, дата проведения аукциона в электронной форме - 21.03.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 18.03.2019 №0347200000419000009-1, было подано 3 заявки, все участники признаны допущенными к участию в электронном аукционе.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 21.03.2019 №0347200000419000009-3 победителем признано ООО «Сервер Молл» с ценой государственного контракта 4 696 815,00 руб.

Согласно протоколу от [04.04.2019 №ППУ1](#), ООО «Сервер Молл» признано уклонившимся от подписания контракта, в связи с тем, что победитель не разместил на электронной площадке подписанный проект контракта.

2. В соответствии с частью 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 настоящего Федерального закона 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 настоящего Федерального закона, 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 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

В соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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 настоящей статьи.

В соответствии с частью 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) 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 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (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.

Согласно ч. 14 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в случае, если победитель электронной процедуры признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе заключить контракт с участником такой процедуры, заявке которого присвоен второй номер <...>. Этот участник признается победителем такой процедуры, и в проект контракта, прилагаемый к документации и (или) извещению о закупке, заказчиком включаются условия исполнения данного контракта, предложенные этим участником. Проект контракта должен быть направлен заказчиком этому участнику в срок, не превышающий пяти дней с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения контракта. При этом заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронной процедуре.

27.03.2019 проект контракта опубликован заказчиком в ЕИС и на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП», а также направлен победителю - ООО «Сервер Молл».

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что 29.03.2019 ООО «Сервер Молл» подписало проект контракта и направило заказчику с приложением документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, а именно номер банковской

гарантии (представленный АО «Альфа Банк»). При проверке указанной банковской гарантии, заказчиком было установлено, что текст банковской гарантии не соответствует требованиям аукционной документации.

Заказчиком принято решение об отказе в принятии банковской гарантии ООО «Сервер Молл».

В связи с тем, что функционал электронной площадки позволяет заказчику уведомлять о некорректной форме банковской гарантии только банк, оформивший данную банковскую гарантию, 02.04.2019 заказчиком, посредством электронной почты, направлен отказ в принятии банковской гарантии также победителю аукциона - ООО «Сервер Молл». Кроме того, заказчик уведомил Общество о необходимости перевыпуска банковской гарантии и повторном подписании контракта.

Представитель заказчика дополнительно сообщил, что по факту отсутствия возможности связаться с победителем с помощью функционала сайта ЕИС, при наличии замечаний к обеспечению исполнения контракта, заказчиком было направлено обращение в службу технической поддержки официального сайта ЕИС. На данный момент информации о регистрации обращения, как и ответа на него, заказчику не поступало.

На заседании Комиссии представитель ООО «Сервер Молл» пояснил, что Общество вело активную переписку с заказчиком по факту некорректной формы банковской гарантии и предпринимало действия по устранению нарушений. Данный факт подтверждается представленной в материалы дела перепиской. Так, **03.04.2019** от Общества поступило предложение заказчику заменить банковскую гарантию обеспечительным платежом. Однако, провести данную операцию не представилось возможным, исходя из функционала электронной площадки. Также заказчик сообщил, что подтвердить поступление средств на счет возможно только на следующий рабочий день, при том, что **срок на подписание контракта истек 04.04.2019**.

При этом, в данный период ООО «Сервер Молл» не прекращало работу по замене банковской гарантии. 03.04.2019 в 15:25 (по московскому времени), 03.04.2019 в 23:25 (по магаданскому времени) Обществом получена банковская гарантия, соответствующая аукционной документации, о чем было сообщено заказчику посредством электронной почты.

Представитель заказчика пояснил, что при проверке направленной ООО «Сервер Молл» банковской гарантии в Едином реестре банковских

гарантий (далее – Реестр), было установлено, что указанный Обществом номер банковской гарантии отсутствует в Реестре. Следовательно, подтвердить достоверность банковской гарантии не представлялось возможным, в связи с чем, заказчик не мог признать соответствующей данную банковскую гарантию и подписать контракт.

При этом, представитель заказчика пояснил, что данная ситуация произошла по вине банка, и полагает, что ООО «Сервер Молл» не уклонялось от заключения контракта.

Представитель ООО «Сервер Молл» также пояснил, что корректная банковская гарантия была направлена заказчику в срок установленный законодательством, однако была загружена банком в Реестр 04.04.2019 в 01:38 (по магаданскому времени), после окончания срока на подписание контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что ООО «Сервер Молл», согласно материалам дела, а также пояснениям представителей сторон, подтвердило готовность подписания контракта с заказчиком. Намерений на уклонение от заключения контракта Комиссией не установлено.

Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, в действиях ООО «Сервер Молл», отсутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

3. Частью 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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 норм Закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности организации в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Как мера публичной ответственности такое включение Общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении ООО «Сервер Молл» в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта уклонения от заключения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Исследовав представленные материалы, Комиссия пришла к выводу, что со стороны ООО «Сервер Молл» отсутствуют признаки уклонения от заключения контракта, так как Обществом был подписан контракт, однако ввиду некорректной банковской гарантии, сформированной банком, заказчиком направлен отказ в принятии данной банковской гарантии, а также сообщено о необходимости повторно подписать контракт и представить корректную банковскую гарантию.

Ввиду ограниченных сроков на замену банковской гарантии и подписание контракта, ООО «Сервер Молл» направило корректную банковскую гарантию и подписанный контракт заказчику в последний день установленного законодательством периода. При этом, банк внес реквизиты данной банковской гарантии в Реестр только на следующий день, в связи с чем, проверить достоверность банковской гарантии заказчиком не представлялось возможным.

Кроме того на заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что не считает ООО «Сервер Молл» уклонившимся от заключения контракта, так как сложившаяся ситуация произошла по вине банка, оформившего некорректную банковскую гарантию. Заявление о включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков направлено на рассмотрение исключительно в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

Уклонение от заключения государственного контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в случае, когда участник не принимает необходимых мер по соблюдению

норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

В ходе проведения проверки факта уклонения от заключения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, в действиях ООО «Сервер Молл» отсутствуют намерения уклонения от заключения контракта, в связи с чем, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со 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», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Правительством Магаданской области в отношении ООО «Сервер Молл» (ул.Магнитогорская, д.51 С, пом.10, г.Санкт-Петербург, 195027, ИНН: 7806239326), в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация серверной инфраструктуры Центра обработки данных Правительства Магаданской области» (реестровый номер <...>) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

