

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-14-153 о рассмотрении сведений об уклонении участника закупки от заключения государственного контракта

г. Якутск
года

резольтивная часть оглашена 01 декабря 2014

изготовлено в полном объеме 04 декабря 2014
года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия), в следующем составе:

Кырбасова В.П. – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

Осиповой Я.Д. – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

Матвеевой Т.В. – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии,

при участии:

от заказчика Департамента по водным отношениям Республики Саха (Якутия) (далее – Департамент, заказчик): Васильев Е.Д., представитель по доверенности;

от заинтересованного лица общества с ограниченной ответственностью «Гидростройпроект» (далее – ООО «Гидростройпроект», Общество, заинтересованное лицо): Васильев А.И., Павлова А.К., представители по доверенности,

рассмотрев представленные Департаментом по водным отношениям Республики Саха (Якутия) сведения об уклонении участника закупки – ООО «Гидростройпроект» от заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству водохранилища «Сискэс» с регулированием русла р. Татта в с.Кыйы Таттинского улуса (извещение № 0116200007914008767), действуя на основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных

и муниципальных нужд», (далее также – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), пунктов 9, 10 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062,

у с т а н о в и л а:

17 ноября 2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили представленные Департаментом по водным отношениям Республики Саха (Якутия) сведения об уклонении участника закупки – ООО «Гидростройпроект» от заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству водохранилища «Сискэс» с регулированием русла р. Татта в с.Кыйы Таттинского улуса.

Рассмотрение дела назначено на 14 часов 30 минут 01 декабря 2014 года.

Ходатайства от заинтересованных лиц до рассмотрения данного дела по существу не поступили.

В ходе рассмотрения дела представитель заказчика пояснил следующее, 15 октября 2014 года победителю электронного аукциона в соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе направлен проект государственного контракта.

27 октября 2014 года на электронной площадке ООО «РТС-тендер» победителем ООО «Гидростройпроект» был размещен подписанный контракт.

По состоянию на 29 октября 2014 победитель не исполнил следующие требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе:

- не представлена информация, подтверждающая добросовестность участника закупки в соответствии со статьей 37 Закона о контрактной системе;

или

- не представлен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

На основании части 13 статьи 70, частей 5, 6 статьи 37 Закона о контрактной системе ООО «Гидростройпроект» признается уклонившимся от заключения контракта.

Представители ООО «Гидростройпроект» пояснили, что начальная (максимальная) цена контракта была снижена ООО «Гидростройпроект» более чем на 25 процентов и составила 24 739 450,44 руб., размер обеспечения исполнения контракта составил 7 785 141,75 руб. Для обеспечения исполнения контракта Обществом выбрано предоставление банковской гарантии. В целях получения банковской гарантии Общество обратилось к Агентству по обеспечению

Госзаказа, но из-за изменения цены с 544 959,92 руб. до 856 365,59 руб. договоренность не была достигнута.

Поясняют, что умысла в уклонении от подписания контракта Общество не имело.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

15 сентября 2014 года на общероссийском официальном сайте www.zakupki.gov.ru уполномоченным органом размещено извещение № 0116200007914008767 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству водохранилища «Сискэс» с регулированием русла р. Татта в с.Кыйы Таттинского улуса, а также документация об электронном аукционе.

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 36 600 630,00 рублей.

06 октября 2014 года проведена процедура рассмотрения первых частей заявок, о чем составлен протокол.

Согласно указанному протоколу до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступило девять заявок.

Единая комиссия приняла решение о допуске к участию в электронном аукционе всех участников закупки.

09 октября 2014 года проведен электронный аукцион, предложения участников о цене государственного контракта выглядят следующим образом (ранжированные по мере убывания степени выгоды):

24 739 450,44 руб. – участник закупки № 8;

24 739 450,44 руб. - участник закупки № 7;

24 900 000,00 руб. - участник закупки № 1;

29 346 994,99 руб. - участник закупки № 2;

32 566 489,23 руб. - участник закупки № 3.

10 октября 2014 года проведена процедура подведения итогов электронного аукциона.

Согласно данному протоколу единая комиссия приняла решение признать заявки участников электронного аукциона ООО «Гидростройпроект», ООО «РСМ-Строй», ООО «Нептун», ООО «Саха АТ», соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; заявка участника электронного аукциона ООО СК «ИЛИН» не соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе. ООО «Гидростройпроект» признано победителем электронного аукциона.

15 октября 2014 года ООО «Гидростройпроект» направлен проект государственного контракта.

30 октября 2014 года размещен протокол отказа от заключения контракта.

На момент рассмотрения дела государственный контракт на выполнение работ по строительству водохранилища «Сискэс» с регулированием русла р. Татта в с.Кыйы Таттинского улуса заключен с ООО «РСМ-Строй» 06.11.2014г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) приняла решение включить в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Гидростройпроект» по следующим основаниям.

Согласно части 2 статьи 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.

В соответствии с частью 3 статьи 70 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. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с [частью 1 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные [частью 2 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с [частью 9 статьи 37](#) настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе 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](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

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) (часть 1 статьи 37 Закона о контрактной системе).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 34 600 360,00 рублей.

При проведении электронного аукциона победителем ООО «Гидростройпроект» предложена цена ниже начальной (максимальной) цены контракта на 28,50% – 24 739 450,44 руб.

Следовательно, победитель электронного аукциона при заключении контракта обязан предоставить обеспечение исполнения контракта в размере превышающей в полтора раза обеспечение исполнения контракта, указанного в документации о проведении электронного аукциона.

В пункте 16 Информационной карты документации об электронном аукционе обеспечение исполнения контракта установлено в размере 5 190 094,50 руб.

Соответственно, победителю электронного аукциона необходимо предоставить обеспечение исполнения контракта в размере 7 785 141,75 руб.

15 октября 2014 года в соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе государственный заказчик направил победителю электронного аукциона без своей подписи проект контракта.

В ходе рассмотрения дела установлено, что заинтересованное лицо 27 октября 2014 года направило через оператора электронной площадки подписанный проект контракта. При этом Общество не приложило документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в размере 7 785 141,75 руб., подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Следовательно, победителем электронного аукциона ООО «Гидростройпроект» нарушена процедура подписания государственного контракта, предусмотренная частью 13 статьи 70 и частями 1, 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе установлено, что 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).

Согласно протоколу признания участника уклонившимся от заключения контракта

по результатам проведения электронного аукциона от 30 октября 2014 года ООО «Гидростройпроект» признан уклонившимся от заключения контракта в связи с нарушением требований части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Согласно части 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.

Уклонение хозяйствующего субъекта от заключения контракта предполагает его недобросовестное поведение.

Как следует из пояснения представителей заинтересованного лица, причиной непредоставления обеспечения исполнения контракта, послужило недобросовестное поведение брокера, изменившего цену за предоставление банковской гарантии с 544 959,92 руб. до 856 365,59 руб., из-за изменения цены договоренность не была достигнута. Также поясняют, что Общество вело переговоры с другими банками во вопросу предоставления банковской гарантии, но по причине того, что стоимость составляла 8,5% до 11% от суммы обеспечения контракта, которая для заинтересованного лица оказалась чрезмерно высокой, соглашения о предоставлении банковской гарантии с банками, посредниками не достигнуты.

Как следует из материалов дела, ООО «Гидростройпроект» признано победителем аукциона, в связи с чем, ему предложено было заключить соответствующий контракт и представить в качестве обеспечения банковскую гарантию в соответствии с условиями аукциона.

Между тем, как следует из материалов дела и не оспаривается сторонами по делу, банковская гарантия не выдавалась, что свидетельствует о том, что обществом не исполнена обязанность по представлению заказчику при заключении контракта обеспечения исполнения контракта, что установлено аукционной документацией и названными выше нормами законодательства.

В силу указанного, антимонопольный орган считает, что заказчик правомерно руководствуясь статьями 37, 70, 96 Закона о контрактной системе признал ООО «Гидростройпроект» уклонившимся от заключения контракта и направил советующие сведения и документы в антимонопольный орган для включения данного лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты

подтверждения этих фактов (ч.7).

Как следует из материалов дела, сведения о том, что ООО «Гидростройпроект» уклонился от заключения контракта, в связи с непредставлением надлежащей гарантии в обеспечение контракта, в ходе проведения антимонопольным органом проверочных мероприятий подтвердилось, что не оспаривается сторонами.

Антимонопольный орган считает, что включение общества в реестр недобросовестных поставщиков, возможно только при наличии в действиях такого подрядчика недобросовестного поведения. При этом, недобросовестность юридического лица, должна определяться не его виной, т.е. психическим отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливостью и осмотрительностью какая, от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Учитывая, что отношения по заключению договора (контракта) носят гражданско-правовой характер, Комиссия Якутского УФАС России исходит из того, что общество обязано доказать, что при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Более того, поскольку общество не исполнило свое обязательство по заключению договора, вытекающие из статуса победителя аукциона, в рамках осуществления им предпринимательской деятельности, оно 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 (ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, Комиссия Якутского УФАС России считает, что общество не заключило названный контракт в установленный срок, поскольку не проявило той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства. Доказательства обратного в деле отсутствуют.

В материалах дела отсутствуют доказательства, что обществом были предприняты все меры к своевременному заключению указанного контракта.

Так, в подтверждение принятых обществом мер представлена переписка по электронной почте с Агентством по обеспечению Госзаказа, а также письмо-отказ АБ «Таатта» (ЗАО) о том, что банком отказано в предоставлении банковской гарантии по заявке Общества от 26.10.2014 года по причине просроченной задолженности по действующим кредитам, в качестве причины также указывается неудовлетворительная финансовая отчетность Общества по состоянию на 01.10.2014г.

Каких-либо иных документов свидетельствующих о том, что надлежащее исполнение обязательства по предоставлению банковской гарантии оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств Обществом на

рассмотрение дела не представлено.

Согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской 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.

Следовательно, ООО «Гидростройпроект», самостоятельно совершая определенные действия (подача заявки на участие в торгах и т.д.) обязано было предполагать возможные последствия своих действий, и нес риски, в том числе, негативные при осуществлении предпринимательской деятельности.

Заинтересованное лицо, участвуя в общественных отношениях, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд, обязано предвидеть наступление вредных последствий своего действия (бездействия). Так, ООО «Гидростройпроект» должно было заблаговременно предусмотреть возможные варианты выполнения обеспечения исполнения контракта.

Указанные выше обстоятельства свидетельствуют о том, что неподписание проекта контракта, непредставление обеспечения исполнения контракта явилось следствием недобросовестного поведения заинтересованного лица и обусловлено субъективными причинами: небрежностью ООО «Гидростройпроект» при подписании государственного контракта.

Якутское УФАС России усматривает в действиях ООО «Гидростройпроект» признаки недобросовестности, поскольку принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, ООО «Гидростройпроект» становится участником аукциона и несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных [Законом](#) о контрактной системе, действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию государственных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от Общества большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта, и в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого [Закона](#), в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним как лицом, признанным победителем аукциона в электронной форме.

Учитывая приведенные выше обстоятельства, применив положения статьи 37, части 13 статьи 70, части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) считает, что ООО «Гидростройпроект» уклонилось от заключения государственного контракта, факт уклонения участника закупки от заключения государственного контракта в ходе рассмотрения дела подтвердился, следовательно, у Комиссии Якутского УФАС России имеются правовые основания для включения сведений об ООО «Гидростройпроект» в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации.

При этом, сама мера ответственности, состоящая во включении недобросовестных контрагентов в соответствующий реестр, является законной и

подлежит применению именно к тем лицам, которые своими действиями способствовали уклонению от заключения государственных контрактов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия по результатам проверки факта уклонения участника закупки от заключения государственного контракта,

р е ш и л а:

Включить сроком на 2 (два) года в Реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации информацию, представленную государственным заказчиком Департаментом по водным отношениям Республики Саха (Якутия) об участнике закупки – **обществе с ограниченной ответственностью «Гидростройпроект»** (ИНН 1435227760, 677007, Республика Саха (Якутия), город Якутск, улица Неустроева, дом 18) в связи с уклонением от заключения государственного контракта на выполнение работ по строительству водохранилища «Сискэс» с регулированием русла р. Татта в с.Кыйы Таттинского улуса (извещение № 0116200007914008767).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель председателя комиссии

В.П. Кырбасов

Члены комиссии

Я.Д. Осипова

Т.В. Матвеева